

## РЕШЕНИЕ № РНП-74-141/2018

### об отказе во включении сведений в реестр недобросовестных поставщиков

г. Челябинск, пр. Ленина, 59

Резолютивная часть решения оглашена 01 ноября 2018 года

В полном объеме решение изготовлено 07 ноября 2018 года

Комиссия по контролю в сфере закупок для государственных и муниципальных нужд Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Комиссия) в составе:

- |                           |   |  |
|---------------------------|---|--|
| Председателя<br>Комиссии: | - | начальника отдела контроля закупок для государственных и муниципальных нужд Челябинского УФАС России                     |
| Членов Комиссии:          | • | ведущего специалиста-эксперта отдела контроля закупок для государственных и муниципальных нужд Челябинского УФАС России, |
|                           | - | специалиста-эксперта отдела контроля закупок для государственных и муниципальных нужд Челябинского УФАС России,          |
|                           | - |  |

рассмотрев обращение МБОУ «Средняя общеобразовательная школа № 4» (далее - Заказчик) о включении сведений об Индивидуальном предпринимателе Колистратове Андрее Павловиче (далее – ИП Колистратов А.П., Подрядчик) в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) в связи с односторонним отказом Заказчика от исполнения контракта и расторжением контракта №Ф.2018.372674 от 03.08.2018, заключенного по результатам проведения электронного аукциона на работы по замене оконных блоков на блоки из ПВХ профилей в здании МБОУ "СОШ № 4" (извещение № 0169300027118000156), в присутствии:

- представителя Заказчика Остарковой Т.Ю., действующего на основании доверенности от 31.10.2018;
- представителя Заказчика, действующего на основании доверенности от 31.10.2018;
- в отсутствие ИП, надлежащим образом уведомленного о месте и времени заседания комиссии (телеграммой и по электронной почте),

## УСТАНОВИЛА:

В соответствии с частью 4 статьи 104 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе) в Управление Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России) поступило обращение Заказчика о включении сведений об ИП Колистратове А.П. в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) в связи с односторонним отказом Заказчика от исполнения контракта и расторжением контракта № Ф.2018.372674 от 03.08.2018, заключенного по результатам проведения электронного аукциона на работы по замене оконных блоков на блоки из ПВХ профилей в здании МБОУ "СОШ № 4" (извещение № 0169300027118000156) (далее – Аукцион, закупка).

Представитель Заказчика на заседании Комиссии пояснил, что Подрядчик не выполнял работы, предусмотренные контрактом, надлежащим образом, на основании чего МБОУ «Средняя общеобразовательная школа № 4» принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта в порядке, предусмотренном статьей 95 Закона о контрактной системе.

*Изучив представленные документы, Комиссия, руководствуясь статьей 104 Закона о контрактной системе, пришла к следующим выводам.*

В соответствии с частью 2 статьи 104 Закона о контрактной системе в реестр недобросовестных поставщиков включается информация об участниках закупок, уклонившихся от заключения контрактов, а также о поставщиках (подрядчиках, исполнителях), с которыми контракты расторгнуты по решению суда или в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта в связи с существенным нарушением ими условий контрактов.

Частью 9 статьи 95 Закона о контрактной системе установлено, что заказчик вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта по основаниям, предусмотренным Гражданским [кодексом](#) Российской Федерации для одностороннего отказа от исполнения отдельных видов обязательств, при условии, если это было предусмотрено контрактом.

Частью 3 статьи 450 Гражданского кодекса Российской Федерации установлено, что в случае одностороннего отказа от исполнения договора полностью или частично, когда такой отказ допускается законом или соглашением сторон, договор считается соответственно расторгнутым или измененным.

Согласно пункту 3 статьи 715 Гражданского кодекса Российской Федерации если во время выполнения работы станет очевидным, что она не будет выполнена надлежащим образом, заказчик вправе назначить подрядчику разумный срок для устранения недостатков и при неисполнении

подрядчиком в назначенный срок этого требования отказаться от договора подряда либо поручить исправление работ другому лицу за счет подрядчика, а также потребовать возмещения убытков.

В силу пункта 3 статьи 723 Гражданского кодекса Российской Федерации если отступления в работе от условий договора подряда или иные недостатки результата работы в установленный заказчиком разумный срок не были устранены либо являются существенными и неустранимыми, заказчик вправе отказаться от исполнения договора и потребовать возмещения причиненных убытков.

Частью 12 статьи 95 Закона о контрактной системе предусмотрено, что решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта не позднее чем в течение трех рабочих дней с даты принятия указанного решения, размещается в единой информационной системе и направляется поставщику (подрядчику, исполнителю) по почте заказным письмом с уведомлением о вручении по адресу поставщика (подрядчика, исполнителя), указанному в контракте, а также телеграммой, либо посредством факсимильной связи, либо по адресу электронной почты, либо с использованием иных средств связи и доставки, обеспечивающих фиксирование такого уведомления и получение заказчиком подтверждения о его вручении поставщику (подрядчику, исполнителю). Выполнение заказчиком требований настоящей части считается надлежащим уведомлением поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта. Датой такого надлежащего уведомления признается **дата получения заказчиком подтверждения о вручении поставщику (подрядчику, исполнителю) указанного уведомления** либо дата получения заказчиком информации об отсутствии поставщика (подрядчика, исполнителя) по его адресу, указанному в контракте. При невозможности получения указанных подтверждения либо информации датой такого надлежащего уведомления признается дата по истечении тридцати дней с даты размещения решения заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта в единой информационной системе.

Решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта вступает в силу и контракт считается расторгнутым через десять дней с даты надлежащего уведомления заказчиком поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта (часть 13 статьи 95 Закона о контрактной системе).

Частью 14 статьи 95 Закона о контрактной системе предусмотрено, что Заказчик обязан отменить не вступившее в силу решение об одностороннем отказе от исполнения контракта, если в течение десятидневного срока с даты надлежащего уведомления поставщика (подрядчика, исполнителя) о принятом решении об одностороннем отказе от исполнения контракта устранено нарушение условий контракта, послужившее основанием для принятия указанного решения, а также заказчику компенсированы затраты

на проведение экспертизы в соответствии с частью 10 статьи 95 Закона о контрактной системе.

В силу пункта 11 части 2 статьи 103 Закона о контрактной системе в реестр контрактов включаются информация о расторжении контракта с указанием оснований его расторжения.

Согласно представленным документам 09.07.2018 Заказчиком и Администрацией Верхнеуфалейского городского округа (далее – Уполномоченный орган) объявлено о проведении электронного аукциона.

Начальная (максимальная) цена контракта – 341 974,43 рублей.

Материалами дела установлено, что победителем закупки признан ИП Колистратов А.П.

Между Заказчиком и победителем закупки заключен контракт № Ф.2018.372674 от 03.08.2018.

Согласно пункту 1.2 контракта предметом настоящего контракта является работы по замене деревянных оконных блоков на блоки из ПВХ профиля в здание Муниципального бюджетного общеобразовательного учреждения «Средняя общеобразовательная школа № 4» в соответствии с локальной сметой (Приложение №1).

В соответствии с пунктом 1.3 контракта Подрядчик обязался выполнить работы, указанные в п.1.2, настоящего контракта, и сдать результат Заказчику, а Заказчик принять и оплатить выполненные работы в порядке и на условиях, предусмотренных настоящим контрактом.

В разделе 3 контракта указано:

«3.1. Срок начала выполнения работ– следующий рабочий день после даты заключения муниципального контракта.

3.2.Срок окончания выполнения работ – в течение 40 (Сорока) дней со следующего рабочего дня после даты заключения Контракта».

В пункте 4.3 контракта установлено:

«обязанности Подрядчика:

4.3.1. Выполнить все работы в объеме, предусмотренном настоящим контрактом, и сдать результат работ, в состоянии, соответствующем требованиям настоящего контракта. Выполнение работ должно производиться с соблюдением действующих правил охраны труда и противопожарной безопасности.

.3.2. Обеспечить:

- производство работ в полном соответствии с локальной сметой;

- своевременное устранение недостатков и дефектов, выявленных при приемке работ.

- выполнение необходимых мероприятий по технике безопасности и охране труда во время проведения работ.

4.3.3. Составить и предъявить Заказчику акты приемки выполненных работ КС-2 и справки о стоимости выполненных работ КС-3, счет и счет-фактуру, с указанием стоимости выполненных работ в 2 (двух) экземплярах.

4.3.4. Представить Заказчику гарантийный срок: гарантии качества работ распространяются на все виды выполненных работ по Контракту на срок 3 (Три) года.

Гарантийный срок исчисляется с даты подписания Заказчиком Акта приемки выполненных работ КС-2, КС-3

4.3.5. Немедленно известить Заказчика и до получения от него указаний приостановить работы при обнаружении:

- возможных неблагоприятных для Заказчика последствий выполнения его указаний о способе исполнения работы;

- иных, независящих от Подрядчика обстоятельств, угрожающих годности или прочности результатов выполняемой работы, либо создающих невозможность ее завершения в срок.

4.3.6. Осуществлять систематическую, а по завершении работ - окончательную уборку рабочих мест от остатков материалов и отходов.

4.3.7. Выполнять в полном объеме все свои обязательства, предусмотренные в других статьях настоящего контракта».

Право Заказчика на односторонний отказ от исполнения контракта предусмотрено пунктом 13.1 контракта.

Согласно пояснениям представителя Заказчика приемка результатов выполненных работ состоялась 19.09.2018.

По итогам данной приемки составлен двухсторонний акт о нарушениях выполненных работ по замене деревянных оконных блоков из ПВХ профиля от 19.09.2018, согласно которому, ИП Колистратовым А.П. допущен ряд нарушений условий контракта (не оформлено техническое решение на заполнение стеклопакетов на поливинилхлоридные заполнения в нижней части окон спортзала (пункт 11 сметы); щели между подоконниками оконными блоками, продавливание подоконников; один подоконник требует замены, ввиду дефектов; проведена замена поворотно-откидных механизмов на поворотные (пункт 11 сметы), количество не соответствует смете; три конструкции профиля ПВХ имеют трещины, требуют замены; разбитые стеклопакеты, требуют замены; профили ПВХ не соответствуют размерам

оконных проемов, в связи с чем, подрядчиком принято решение увеличить оконные проемы, данные работы привели к разрушению кладки из кирпича и шлакоблока в простенках между третьим и четвертым окнами спортзала; не представлен график выполнения работ; не представлен журнал ведения работ; отсутствуют акты освидетельствования скрытых работ, и т.д.). В соответствии с данным актом Подрядчику представлен срок на устранение нарушений – 21 день со дня подписания рассматриваемого акта. Акт подписан представителем Подрядчика Макаренко В.И. в день приемки.

В материалах дела представлен Акт о неустранении нарушений выполненных работ по замене деревянных оконных блоков из ПВХ профиля от 10.10.2018. К указанному акту приложен фотоотчет с объекта работ по контракту, подтверждающий, по мнению Заказчика, отсутствие устранения выявленных в ходе приемки результатов работ от 19.09.2018 недостатков.

На основании данного факта МБОУ «Средняя общеобразовательная школа № 4» принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта и расторжении контракта от 10.10.2018.

Данное решение направлено в адрес Подрядчика по электронной почте 10.10.2018, почтовым отправлением 10.10.2018 и размещено в Единой информационной системе в сфере закупок 10.10.2018.

Уведомление о вручении решения получателю в адрес Заказчика не вернулось.

По мнению Заказчика ИП Колистратов А.П. надлежащим образом уведомлен о принятом МБОУ «Средняя общеобразовательная школа № 4» решении об одностороннем отказе 12.10.2018 (дата вручения отправления получателю согласно отслеживанию почтового отправления по трек-коду) и данное решение вступило в силу 23.10.2018.

Изучив материалы дела и заслушав пояснения сторон, Комиссия Челябинского УФАС России приходит к следующим выводам.

На заседании Комиссии Челябинского УФАС России установлен факт недобросовестного поведения ИП Колистратова А.П., выразившийся в выполнении работ по замене оконных блоков на блоков из ПВХ профилей в здании МБОУ "СОШ № 4" с нарушениями условий контракта № Ф.2018.372674 от 03.08.2018, что подтверждается двухсторонним актом о нарушениях выполненных работ по замене деревянных оконных блоков из ПВХ профиля от 19.09.2018 и актом о неустранения нарушений выполненных работ по замене деревянных оконных блоков из ПВХ профиля от 10.10.2018.

Вместе с тем, Комиссией Челябинского УФАС России отмечает, что нарушения в части отсутствия предоставления Подрядчиком МБОУ "СОШ № 4" графика выполнения работ и журнала ведения работ не предусмотрено контрактов, следовательно, не является нарушением его условий.

Согласно части 7 статьи 94 Закона о контрактной системе приемка результатов отдельного этапа исполнения контракта, а также поставленного товара, выполненной работы или оказанной услуги осуществляется в порядке и в сроки, которые установлены контрактом, и оформляется документом о приемке, который подписывается заказчиком (в случае создания приемочной комиссии **подписывается всеми членами приемочной комиссии** и утверждается заказчиком), либо поставщику (подрядчику, исполнителю) в те же сроки заказчиком направляется в письменной форме мотивированный отказ от подписания такого документа.

Согласно приказу МБОУ "СОШ № 4" № 118 от 11.09.2018 о создании комиссии о приемке, в состав комиссии входят – Мишутина Е.Н., Петров Д.В., Фомина Н.Ю.

Установлено, что двухсторонний акт о нарушениях выполненных работ по замене деревянных оконных блоков из ПВХ профиля от 19.09.2018 и акт о неустранения нарушений выполненных работ по замене деревянных оконных блоков из ПВХ профиля от 10.10.2018

подписаны Мишутинной Е.Н., Фоминой Н.Ю и Зиминим Н.В.

Согласно пояснениям представителя Заказчика Зимин Н.В. является экспертом, представителем Петрова Д.В.

Комиссия Челябинского УФАС России обращает внимание, что Закон о контрактной системе не предусматривает возможность подписания актов о приемке выполненных работ представителем члена приемочной комиссии.

Таким образом, акт от 19.09.2018 подписан не всеми членами приемочной комиссии Заказчика, что противоречит части 7 статьи 94 Закона о контрактной систем.

Также, на заседании Комиссии Челябинского УФАС России установлено, что по мнению Заказчика, решение об одностороннем отказе от исполнения контракта и расторжении контракта вступило в силу 23.10.2018. Однако согласно информации, размещенной в Единой информационной системе в сфере закупок такое решение вступило в силу 10.10.2018.

Более того, действия Заказчика по признанию Подрядчика надлежащим образом уведомленным с даты получения им решения об одностороннем отказе от исполнения контракта согласно информации, размещенной на сайте отслеживания почтовых отправлений по трек-коду (12.10.2018) не соответствует положениям части 12 статьи 95 Закона о контрактной системе, согласно которым датой надлежащего уведомления Исполнителя признается **дата получения заказчиком подтверждения о вручении поставщику (подрядчику, исполнителю) указанного уведомления.**

Указание в Единой информационной системе даты расторжение контракта

10.10.2018 свидетельствует о признании такого контракта расторгнутым до получения подтверждения о надлежащем уведомлении ИП Колистратова А.П.

Исходя из указанного, Заказчиком размещена информация о расторжении контракта в ЕИС раньше вступления в силу такого решения, что свидетельствует о наличии в действиях М Б О У «Средняя общеобразовательная школа №4» нарушения части 3 статьи 103 Закона о контрактной системе.

Более того, указанные действия Заказчика привели к нарушению права Подрядчика на десятидневный срок, предусмотренный частью 13 статьи 95 Закона о контрактной системе для устранения нарушений, выявленных Заказчиком в ходе приемки результатов выполненных работ.

Включение сведений о лице в РНП по существу является санкцией за недобросовестное поведение данного лица. Данная мера связана с возложением негативных последствий - наличие в свободном доступе информации о лице как о ненадежном поставщике, ненадлежащим образом исполнившим принятое на себя обязательство и, как следствие, подрыв деловой репутации и возможное уменьшение в будущем количества заключенных сделок, а также выгоды от осуществления предпринимательской деятельности.

При привлечении лица к публично-правовой ответственности государственным органом должна быть установлена вина этого лица в нарушении закона. Конституционный Суд Российской Федерации в своих судебных актах неоднократно указывал, что применяемые государственными органами санкции, в том числе штрафного характера, должны отвечать требованиям Конституции Российской Федерации, в том числе соответствовать принципу юридического равенства, быть соразмерными конституционно защищаемым целям и ценностям, исключать возможность их произвольного истолкования и применения (постановления Конституционного Суда Российской Федерации от 30.07.2001 № 13-П, от 21.11.2002 №15-П, определения от 07.06.2001 № 139-О, от 07.02.2002 № 16-О).

По смыслу статьи 55 Конституции Российской Федерации введение ответственности за правонарушение и установление конкретной санкции, ограничивающей конституционное право, исходя из общих принципов права, должно отвечать требованиям справедливости, быть соразмерным конституционно закрепляемым целям и охраняемым законным интересам, а также характеру совершенного деяния.

Принимая во внимание указанные факты в совокупности обстоятельств, установленных на заседании Комиссии и представленных в материалах дела, Комиссия Челябинского УФАС России считает в данной ситуации невозможным принять решение о включении сведений об ИП Колистратове А.П. в реестр недобросовестных поставщиков.

*С учетом изложенного, Комиссия, руководствуясь статьей 104 Закона о контрактной системе, Постановлением Правительства РФ от 25.11.2013 № 1062 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)» (вместе с «Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)»*

**РЕШИЛА:**

1. Сведения, представленные МБОУ «Средняя общеобразовательная школа № 4» об Индивидуальном предпринимателе Колистратове Андрее Павловиче в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) не включать.

2. Признать в действиях Заказчика нарушение части 3 статьи 103 Закона о контрактной системе.

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.