

РЕШЕНИЕ

по делу № 049/06/104-50/2019

27.06.2019

г. Магадан

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд при участии начальника Отделения Министерства внутренних дел Российской Федерации по Хасынскому району (далее - Заказчик) <...> (удост. МГД 007733, выдано 31.01.2019), представителя Заказчика <...> (дов. № 33/3583 от 27.05.2019), индивидуального предпринимателя Пиканова Павла Михайловича (далее – Подрядчик), представителя Подрядчика <...> (дов. б/н от 27.06.2019), рассмотрела материалы, поступившие от Заказчика для решения вопроса о включении сведений в Реестр недобросовестных поставщиков об участнике закупки – индивидуального предпринимателя Пиканова Павла Михайловича, в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта, заключённого по результатам проведения электронного аукциона «Устройство ограждения в рамках капитального ремонта» (реестровый номер извещения № 0147100002018000003).

Комиссия в результате осуществления проверки факта одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта, на основании пунктов 11, 12 Постановления Правительства РФ от 25.11.2014 № 1062 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)»

УСТАНОВИЛА:

1. 12.03.2018 Заказчиком на официальном сайте Единой информационной системы zakupki.gov.ru (далее – ЕИС) было размещено извещение о проведении электронного аукциона «Устройство ограждения в рамках капитального ремонта» (реестровый номер извещения № 0147100002018000003).

Начальная (максимальная) цена контракта 1 978 357,00 рублей.

Согласно извещению о проведении электронного аукциона, дата и время окончания подачи заявок – 21.03.2018 09:00; дата и время окончания срока рассмотрения первых частей заявок участников - 22.03.2018; дата проведения аукциона в электронной форме - 26.03.2018 10:07.

В соответствии с протоколом рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе от 22.03.2018 № 0147100002018000003-1 было подано шесть заявок, пять из которых были допущены к участию.

В соответствии с протоколом подведения итогов электронного аукциона от 28.03.2018 № 0147100002018000003-3 в электронном аукционе приняло участие три участника. Победителем признан индивидуальный предприниматель Пиканов Павел Михайлович с ценой контракта 1 582 685,40 рублей.

10.04.2018 между Отделением Министерства внутренних дел Российской Федерации по Хасынскому району и индивидуальным предпринимателем Пикановым Павлом Михайловичем

заключен государственный контракт № 0147100002018000003 (далее – Контракт) о выполнении работ по устройству ограждения в рамках капитального ремонта. Срок исполнения государственного контракта по 30.09.2018.

31.08.2018 между Заказчиком и Подрядчиком было заключено Дополнительное соглашение к Контракту, в котором был изменен состав работ с увеличением цены контракта до 1 728 413, 00 рублей.

30.05.2019 Заказчиком было принято решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта в связи с неисполнением Подрядчиком обязательств по Контракту.

2. 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.

В соответствии с пунктом 14.2 Контракта контракт может быть расторгнут в связи с односторонним отказом стороны Контракта от исполнения настоящего Контракта в соответствии с гражданским законодательством.

Согласно части 12 статьи 95 Закона о контрактной системе, 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.

В соответствии с частью 13 статьи 95 Закона о контрактной 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.

30.05.2019 Заказчиком было принято решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта в связи с неисполнением Подрядчиком обязательств по Контракту.

30.05.2019 Заказчиком указанное решение было вручено Подрядчику лично в руки. Также Заказчик направил данное решение Подрядчику по адресу электронной почты, Заказчиком было получено уведомление о получении сообщения Подрядчиком.

30.05.2019 решение об одностороннем отказе от исполнения контракта было размещено Заказчиком в ЕИС.

Таким образом, датой надлежащего уведомления признается 30.05.2019, а датой расторжения Контракта считается 10.06.2019.

3. 06.09.2018 в адрес Подрядчика было направлено письмо № 33/4878, в котором Заказчик сообщает, что работы по исполнению Контракта Подрядчиком не производились, за исключением части земляных работ. Заказчик предложил Подрядчику выполнить обязательства по Контракту.

08.10.2018 в адрес Подрядчика было направлено письмо № 33/5472, в котором Заказчик сообщает, что к окончанию срока исполнения Контракта 30.09.2018 работы не выполнены в полном объеме, просит принять меры по исполнению обязательств по Контракту и предоставить информацию о планируемой дате завершения работ.

25.12.2018 комиссией Заказчика был составлен акт сверки выполненных работ по Контракту за период с 10.04.2018 по 25.12.2018. В акте сверки были установлены выполненные Подрядчиком работы, а также указано на существенные недостатки при проведении работ.

25.12.2018 были составлены Акт о приемке выполненных работ (форма КС-2) и Справка о стоимости выполненных работ (форма КС-3), подписанные представителями Заказчика и Подрядчика. Всего выполненных работ и затрат было принято на сумму 723 920,00 рублей.

28.12.2019 платежным поручением № 569286 Заказчик оплатил вышеуказанную сумму за фактически выполненные работы.

Согласно пояснениям представителей Заказчика и Подрядчика срок исполнения Контракта был перенесен на 2019 год в связи с невозможностью производства работ в зимний период.

22.02.2019 в адрес Подрядчика было направлено письмо № 33/855, в котором Заказчик предлагает Подрядчику принять меры по исполнению обязательств и просит предоставить информацию о планируемой дате завершения работ.

01.03.2019 в адрес Подрядчика было направлено письмо № 33/1000, в котором Заказчик уведомляет Подрядчика о том, что 05.03.2019 состоится приемка выполненных работ по Контракту.

12.03.2019 комиссией Заказчика был составлен акт проверки качества выполненных работ за период с 10.04.2018 по 05.03.2019. В данном акте установлены следующие недостатки:

- фундамент имеет трещины и повреждения в виде отслоения на глубину от 0,05 до 0,2 м при механическом воздействии, с лицевой и торцевой части имеются просветы между бетонным основанием и секциями от 0,2 до 0,45 м;
- секции не закреплены должным образом и не прокрашены крепежные элементы секций;
- на калитке отсутствует притвор и запирающее устройство с навесным замком;
- на распашных воротах отсутствует притвор и навесной замок, не закреплена верхняя петля открытия;
- на откатных воротах отсутствует притворная рамка ограничения открытия и закрытия, не окрашены направляющие, направляющие не закреплены должным образом, проверить работоспособность ворот не представляется возможным.

В акте предложено установить срок устранения Подрядчиком выявленных недостатков до 30.04.2019. Данный акт получен Подрядчиком 15.03.2019.

03.04.2019 в адрес Подрядчика было направлено письмо № 33/1701, в котором Заказчик уведомил Подрядчика о том, что недостатки, указанные в акте от 12.03.2019 не устранены,

работы в период с 12.03.2019 по дату письма не производились. Заказчик предложил незамедлительно принять меры по исполнению обязательств.

10.04.2019 в адрес Подрядчика было направлено письмо № 33/1894, в котором Заказчик уведомил Подрядчика о том, что недостатки, указанные в акте от 12.03.2019 не устранены, работы в период с 12.03.2019 по 05.04.2019 не производились. Заказчик предложил незамедлительно принять меры по исполнению обязательств.

25.05.2019 комиссией Заказчика составлен акт осмотра выполнения работ. В акте указаны следующие недостатки:

- *60% фундамента имеет трещины, и повреждения в виде отслоения на глубину от 0,05 до 0,2 м при механическом воздействии фундамент обрушается, с лицевой и торцевой части имеются просветы между бетонным основанием и секциями от 0,2 до 0,45 м, 40% фундамента залито с нарушением геометрии и не окрашено, согласно приложению № 1 ГК № 0147100002018000003 от 10.04.2018 г.*
- *на распашных воротах не закреплена нижняя петля открытия, в связи с ненадлежащим качеством сварки, нарушена соосность петель распашных ворот, вследствие чего ворота не открываются и не закрываются надлежащим образом (ворота накладываются друг на друга при закрытии);*
- *на откатных воротах отсутствует притворная рамка, ограничения открытия и закрытия, направляющие не окрашены и не закреплены должным образом;*
- *усиливающие крепежные элементы секций ограждения не окрашены;*
- *размеры секций основного ограждения не соответствуют заявленным размерам и рабочей документации;*
- *опоры основного ограждения установлены с нарушением уровня относительно горизонта и линии ограждения.*

Объем фактически выполненных работ составляет около 70% от объема, предусмотренного контрактом.

Комиссия рекомендовала Заказчику инициировать одностороннее расторжение контракта в связи с невыполнением Подрядчиком своих обязательств. Данный акт вручен Подрядчику 29.05.2019.

30.05.2019 Заказчиком было принято решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта в связи с неисполнением Подрядчиком обязательств по Контракту.

31.05.2019 Подрядчиком в адрес Заказчика было направлено письмо, в котором сообщается, что недостатки, указанные в акте проверки качества выполненных работ от 12.03.2019, устранены. Подрядчик просит Заказчика собрать комиссию для принятия работ по устранению недостатков.

31.05.2019 Подрядчиком в адрес Заказчика была направлена претензия, в которой Подрядчик утверждает, что все работы, предусмотренные Контрактом выполнены в полном объеме. Подрядчик считает решение Заказчика об отказе от исполнения контракта необоснованным. Подрядчик просит Заказчика отменить решение об отказе от исполнения контракта, подписать приложенный акт выполненных работ и произвести окончательный расчет с учетом предусмотренных Контрактом штрафных санкций за нарушение срока выполнения работ.

01.06.2019 в адрес Подрядчика было направлено письмо № 33/3056, в котором Заказчик сообщает, что недостатки, указанные в акте осмотра выполнения работ от 25.05.2019 не устранены. По этой причине, также по причине продолжения работ Заказчик считает, что приемка работ не представляется возможной.

07.06.2019 в адрес Подрядчика было направлено письмо № 33/3164, в котором Заказчик в

ответ на претензию Подрядчика сообщает, что по состоянию на 07.06.2019 недостатки, указанные в акте осмотра выполнения работ от 25.05.2019 не устранены, и работы выполнены не в полном объеме. В связи с этим Заказчик не считает возможным подписание акта выполненных работ и окончательный расчет.

11.06.2019 в адрес Подрядчика было направлено письмо № 33/3239, в котором Заказчик в ответ на письмо Подрядчика от 10.06.2019 сообщает, что создана комиссия по фиксации устранения недостатков по выполнению работ по Контракту и предлагает Заказчику явиться на объект 20.06.2019.

25.06.2019 в адрес Подрядчика было направлено письмо № 33/3503, которым Заказчик направил акт фиксации устранения недостатков от 20.06.2019. В указанном акте комиссией установлено следующее:

1. Работы по устранению недостатков в полном объеме не выполнены, а именно:

- не произведена обратная засыпка грунта после повторной заливки бетона;*
- не демонтирована в полном объеме опалубка;*
- откатные ворота не соответствуют необходимым характеристикам и типовым требованиям, отсутствует жесткий силовой каркас, из-за чего происходит постоянный перекос ворот и заклинивание направляющего механизма, отсутствует нижний уловитель ворот и механизм запирания ворот;*
- механизм открывания ворот не соответствует по мощности и не справляется с открыванием требуемых ворот;*
- входная калитка не отвечает требованиям по доступности объекта;*
- на распашных воротах отсутствуют притворы и не закреплена петля открывания;*
- требуется переустановка столба, являющегося уловителем откатных ворот;*
- частично отсутствуют оконечные пики на секциях ограждения;*
- не произведена комплексная уборка территории*

2. Подрядчиком не представлены следующие

- акты на фактически выполненные работы*
- сертификаты соответствия, технические паспорта и другие документы, удостоверяющие качество материалов и оборудования, предоставлены не в полном объеме.*

Учитывая изложенное произвести приемку выполненных работ 20 июня 2019 года не представляется возможным.

Государственный контракт от 10.04.2018 № 0147100002018000003 на устройство ограждения в рамках капитального ремонта с ИП Пиканов П.М. признается расторгнутым.

4. 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.

Включение общества в реестр недобросовестных поставщиков представляет собой один из видов юридической ответственности, поскольку такое включение является санкцией за недобросовестное поведение поставщика в регулируемой сфере правоотношений и влечет за собой негативные последствия в виде лишения возможности общества в течение двух лет участвовать в государственных (муниципальных) торгах. Как мера публичной ответственности такое включение общества в реестр недобросовестных поставщиков должно отвечать принципам справедливости, соразмерности, пропорциональности государственного принуждения характеру совершенного правонарушения.

Следовательно, при рассмотрении вопроса о включении в реестр недобросовестных поставщиков нельзя ограничиться только формальной констатацией факта одностороннего отказа от исполнения контракта без выяснения и оценки всех фактических обстоятельств дела в совокупности и взаимосвязи. Иное противоречит задачам действия реестра недобросовестных поставщиков. Таким образом, антимонопольный орган при принятии решения о включении в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) не должен ограничиваться формальной констатацией факта одностороннего отказа от исполнения контракта, подлежат установлению именно обстоятельства недобросовестного поведения.

Согласно части 1 статьи 401 Гражданского кодекса Российской Федерации лицо, не исполнившее обязательства либо исполнившее его ненадлежащим образом, несет ответственность при наличии вины (умысла или неосторожности), кроме случаев, когда законом или договором предусмотрены иные основания ответственности.

Лицо признается невиновным, если при той степени заботливости и осмотрительности, какая от него требовалась по характеру обязательства и условиям оборота, оно приняло все меры для надлежащего исполнения обязательства.

Рассмотрев все представленные материалы, выслушав пояснения сторон Комиссия Магаданского УФАС России пришла к выводу, что в данном случае со стороны Подрядчика присутствует недобросовестное поведение.

Как следует из материалов дела, на дату окончания срока выполнения работ 30.09.2018 работы не были выполнены. К 25.12.2018 Подрядчиком было выполнено около 42% работ, при этом с недостатками. В дальнейшем Подрядчик продолжал затягивать сроки выполнения работ, при этом о каких-либо обстоятельствах, не зависящих от Подрядчика, мешающих проведению работ, Подрядчик не заявлял. Также Заказчиком неоднократно указывалось на существенные недостатки в качестве выполнения работ. Подрядчик мер по устранению указанных недостатков не принимал или принимал не в полном объеме.

Также после принятия Заказчиком решения об одностороннем отказе от исполнения контракта Заказчиком была предоставлена Подрядчику возможность полного исполнения принятых по Контракту обязательств, но Подрядчик так и не завершил работы в полном объеме и с необходимым качеством. Работы были выполнены на 70%, существенные недостатки не были устранены.

Следовательно, при указанных обстоятельствах действия (бездействия) Подрядчика по исполнению Контракта Комиссией признаны недобросовестными, информация в отношении индивидуального предпринимателя Пиканова Павла Михайловича подлежит включению в реестр недобросовестных поставщиков.

5. Рассмотрев материалы дела Комиссия также установила следующее. В соответствии с частью 12 статьи 95 Закона о контрактной системе *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.* В соответствии с частью 13 статьи 95 Закона о контрактной 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.*

Заказчиком 30.05.2019 было принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта. В тот же день Подрядчик получил данное решение лично в руки. Таким образом, датой надлежащего уведомления поставщика (подрядчика, исполнителя) следует считать 30.05.2019, а датой расторжения Контракта – 10.06.2019.

Заказчик, размещая согласно требованиям законодательства решение об одностороннем отказе от исполнения контракта в ЕИС, ошибочно указал датой расторжения контракта 30.05.2019.

Как следует из представленных документов и пояснений Заказчика, Заказчик не считал дату 30.05.2019 датой расторжения контракта. Действия Заказчика после истечения срока выполнения Контракта и после принятия решения об одностороннем отказе от исполнения контракта были направлены на исполнение контракта.

Заказчик предпринял усилия для восстановления лимитов бюджетных обязательств по незавершенному контракту в 2018 финансовом году и продлению освоению данных лимитов на 2019 с целью завершения контракта. Данный факт подтверждается письмом УМВД России по Магаданской области № 23/576 от 13.05.2019 в адрес начальника департамента по материально-техническому и медицинскому обеспечению МВД России и письмом УМВД России по Магаданской области № 22/1853 от 19.06.2019 в адрес начальника Отд МВД России по Хасынскому району С.В. Веретельникова.

Заказчик также продолжал общение с Подрядчиком по поводу выполнения работ в полном объеме и устранения недостатков.

Комиссия приходит к выводу, что указанная в ЕИС Заказчиком дата расторжения контракта является технической ошибкой, а в своих действиях Заказчик исходил из правомерной даты расторжения контракта.

6. Согласно части 1 статьи 103 Закона о контрактной системе *Федеральный орган исполнительной власти, осуществляющий правоприменительные функции по кассовому обслуживанию исполнения бюджетов бюджетной системы Российской Федерации, ведет реестр контрактов, заключенных заказчиками.*

Согласно пункту 11 части 2 статьи 103 Закона о контрактной системе в реестр контрактов включаются следующие документы и информация: **информация о расторжении контракта с указанием оснований его расторжения.**

Согласно части 3 статьи 103 Закона о контрактной системе *информация, указанная в пунктах 8, 10, 11 и 13 части 2 настоящей статьи, направляется заказчиками в указанный орган в течение пяти рабочих дней с даты соответственно изменения контракта, исполнения контракта (отдельного этапа исполнения контракта), расторжения контракта, приемки поставленного товара, выполненной работы, оказанной услуги.*

Заказчик с использованием ЕИС разместил в реестре контрактов информацию о расторжении Контракта с датой расторжения 30.05.2019, тогда как правомерной датой расторжения контракта, отсчитываемой от даты надлежащего уведомления заказчиком поставщика (подрядчика, исполнителя), является 10.06.2019. Тем самым Заказчиком в реестр контрактов была внесена недостоверная информация.

Учитывая изложенное, в действиях Заказчика усматривается нарушение требований части 3 статьи 103 Закона о контрактной системе и содержатся признаки административного правонарушения, предусмотренного частью 2 статьи 7.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

На основании изложенного и в соответствии со статьей 104 Закона О контрактной системе, Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков, утвержденными Постановлением Правительства РФ от 25.11.2013г. № 1062, Комиссия Магаданского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Сведения, представленные Отделением Министерства внутренних дел Российской Федерации по Хасынскому району в отношении индивидуального предпринимателя Пиканова Павла Михайловича в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта, заключённого по результатам проведения электронного аукциона «Устройство ограждения в рамках капитального ремонта» (реестровый номер извещения № 0147100002018000003), включить в реестр недобросовестных поставщиков сроком на два года.
2. Датой включения сведений в реестр недобросовестных поставщиков следует считать дату размещения соответствующих сведений в ЕИС.
3. Признать в действиях Заказчика нарушение части 3 статьи 103 Закона о контрактной системе.
4. Передать материалы дела для принятия решения о возбуждении дела об административном правонарушении.

Решение Комиссии Магаданского УФАС России может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.