

РЕШЕНИЕ
по делу № РНП-49-28-2022

08.08.2022

г. Магадан

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд в составе:

<...>

<...>

<...>

при участии представителей Муниципального бюджетного учреждения культуры города Магадана «Централизованная библиотечная система» (далее – Заказчик, МБУК г.Магадана «ЦБС») – <...><...><...>, без участия ИП <...>, извещенного надлежащим образом, рассмотрела материалы, поступившие от МБУК г.Магадана «ЦБС» для решения вопроса о включении в Реестр недобросовестных поставщиков информации об участнике закупки – ИП <...> в связи с односторонним отказом от исполнения муниципального контракта по результатам проведения электронного аукциона «Текущий ремонт Центральной городской библиотеки им. О. Куваева» (реестровый номер 0347300000522000024).

Комиссия в результате осуществления проверки факта одностороннего отказа от исполнения контракта, на основании пункта 13 Постановления Правительства РФ от 30.06.2021 № 1078 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), о внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации и признании утратившими силу некоторых актов и отдельных положений некоторых актов Правительства Российской Федерации» (вместе с «Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)» (далее – Постановление Правительства РФ от 30.06.2021 № 1078), а также внеплановой проверки, предусмотренной пунктом 5 части 15 статьи 99 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),

УСТАНОВИЛА:

1. 15.02.2022 уполномоченным органом - Мэрией города Магадана в Единой информационной системе (далее – ЕИС) на официальном сайте www.zakupki.gov.ru было размещено извещение о проведении электронного аукциона «Текущий ремонт Центральной городской библиотеки им. О. Куваева» (реестровый номер 0347300000522000024).

Начальная (максимальная) цена контракта 1 702 298,00 **руб.**

Согласно извещению о проведении электронного аукциона, дата и время окончания подачи заявок – 28.02.2022 09:00; дата окончания срока рассмотрения первых частей заявок – 28.02.2022; дата проведения аукциона в электронной форме – 01.03.2022.

Согласно протоколу подачи ценовых предложений от 28.02.2022 №ЦПА1 заявки на участие в закупке подали участники со следующими идентификационными номерами: 5, 6, 7, 8, 9.

В соответствии с протоколом подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя) от 01.03.2022 №ИЭА1 победителем электронного аукциона признан участник с идентификационным номером 7, предложивший цену контракта 1 438 441,81 руб.

11.03.2022 между МБУК г.Магадана «ЦБС» и ИП <...> заключен муниципальный контракт №2/Рем (реестровый номер 3490000813722000005) на текущий ремонт Центральной городской библиотеки им. О. Куваева (далее – Контракт).

2. Частью 9 статьи 95 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) 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.

Согласно пункту 14.3 Контракта расторжение Контракта допускается по соглашению Сторон, по решению суда, а также в случае одностороннего отказа Стороны от исполнения Контракта в соответствии с гражданским законодательством.

Согласно части 12.1 статьи 95 Закона о контрактной системе в случае принятия заказчиком предусмотренного частью 9 настоящей статьи решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, заключенного по результатам проведения электронных процедур, закрытых электронных процедур:

1) заказчик с использованием единой информационной системы формирует решение об одностороннем отказе от исполнения контракта, подписывает его усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени заказчика, и размещает такое решение в единой информационной системе. В случаях, предусмотренных частью 5 статьи 103 настоящего Федерального закона, такое решение не размещается на официальном сайте;

2) решение об одностороннем отказе от исполнения контракта не позднее одного часа с момента его размещения в единой информационной системе в соответствии с пунктом 1 настоящей части автоматически с использованием единой информационной системы направляется поставщику (подрядчику, исполнителю). Датой поступления поставщику (подрядчику, исполнителю) решения об одностороннем отказе от исполнения контракта считается дата размещения в соответствии с настоящим пунктом такого решения в единой информационной системе в соответствии с часовой зоной, в которой расположен поставщик (подрядчик, исполнитель);

3) поступление решения об одностороннем отказе от исполнения контракта в соответствии с пунктом 2 настоящей части считается надлежащим уведомлением поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Из представленных Заказчиком материалов следует, что ИП <...> обязательства по контракту не выполнялись.

Во исполнение требований пункта 1 части 12.1 статьи 95 Закона о контрактной системе заказчик с использованием единой информационной системы сформировал решение об одностороннем отказе от исполнения контракта и разместил такое решение в единой информационной системе 19.07.2022.

При обстоятельствах, указанных в пункте 3 части 1 статьи 12.1 Закона о контрактной системе датой надлежащего уведомления ИП <...> об одностороннем отказе Заказчика от исполнения Контракта признается 19.07.2022.

В силу части 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.

Датой вступления в силу решения об одностороннем отказе Заказчика от исполнения Контракта и датой расторжения Контракта является 29.07.2022.

Заказчиком размещена информация о расторжении контракта в ЕИС – 29.07.2022.

Таким образом, Заказчиком соблюден порядок одностороннего расторжения Контракта.

3. В соответствии с частью 4 статьи 104 Закона о контрактной системе Заказчик либо уполномоченный орган или уполномоченное учреждение, наделенные полномочиями в соответствии со статьей 26 настоящего Федерального закона, направляет в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, обращение о включении информации об участнике закупки или о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр недобросовестных поставщиков в срок, предусмотренный подпунктом «б» пункта 2 части 6 статьи 51, подпунктом «в» пункта 4 части 14 статьи 73, частями 16 и 22.2 статьи 95 настоящего Федерального закона, или не позднее двух рабочих дней, следующих за днем поступления заказчику решения суда о расторжении контракта в связи с существенным нарушением поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта.

Исходя из положений части 4 статьи 104 Закона о контрактной системе, Заказчик в срок до 02.08.2022 (включительно) должен направить в территориальное управление материалы об одностороннем расторжении Контракта.

Материалы о включении ИП <...> в реестр недобросовестных поставщиков поступили в Магаданское УФАС России 01.08.2022 (вх. №02/2390).

Комиссия Магаданского УФАС России приходит к выводу, что Заказчиком соблюден срок направления сведений в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, о факте одностороннего отказа заказчика от исполнения Контракта.

4. Как следует из представленных материалов, основанием принятия решения об одностороннем отказе от исполнения Контракта Заказчиком является не исполнение индивидуальным предпринимателем обязательств по Контракту.

В соответствии с пунктом 1.1. Контракта Заказчик поручает, а Подрядчик принимает на себя обязательство выполнить работы по текущему ремонту Центральной городской библиотеки им. О. Куваева по адресу: г. Магадан, ул. Новая, д. 29В (далее по тексту – работы) согласно сметной документации (02-01-01(21-128-1-АС,СМ)=БОР; 02-01-01(21-128-1-АС,СМ)=АС; 02-01-01(21-128-1-АС,СМ)=Прил1 Расчет окраски металла(Козырек); 02-01-01(21-128-1-АС,СМ)=Прил2 Расчет окраски металла(Ограждение); 02-01-01(21-128-1-АС,СМ)=Прил3 Расчет окраски металла(Пандус); 02-01-01(21-128-1-АС,СМ)=С; 21-128-1-АС; 21-128-2-АС СМ=БОР; 21-128-2-АС СМ=АС; 21-128-2-АС СМ=Сод; 21-128-2-АС; 21-128-3-ДВ фасад ЦГБ им. О.Куваева; 21-128-3-ДВ,СМ=Сод; 21-128-3-ДВ; 21-138-3-ДВ,АС СМ; 21-128-1-ЭЛ СМ=БОР; 21-128-1-ЭЛ СМ=АС; 21-128-1-ЭЛ СМ=Сод; 21-128-1-ЭЛ; ССРСС-2000 (21-128); ССРСС-2021(21-128); ССРСС-ПЗ (21-128); ССРСС-С (21-128); ССРСС-Титул (21-128) (Приложение № 1), являющейся неотъемлемой частью Контракта.

Согласно пункту 1.2. Контракта Подрядчик обязуется выполнить и сдать выполненные работы в объеме и сроки, предусмотренные Контрактом, а Заказчик обязуется принять и оплатить выполненные работы по цене, в порядке и в сроки, предусмотренные Контрактом.

На основании пункта 3.1. Контракта Сроки выполнения работ:

Начало выполнения работ: с момента заключения контракта.

Окончание выполнения работ: до 01.08.2022.

В соответствии с пунктом 5.1.1 Контракта Подрядчик обязан выполнить порученные ему работы, предусмотренные пунктом 1.1. Контракта, в сроки согласно пункту 3.1. Контракта.

Из пояснений Заказчика следует, что ИП <...> к выполнению работ не приступал.

С 23.03.2022 Заказчиком велась переписка с МБУ «Техконтроль» по вопросу работ, определенных в смете.

25.03.2022 МБУ «Техконтроль» в адрес МБУК г.Магадана «ЦБС» направлен акт осмотра №1 от 24.03.2022.

Указанный акт получен ИП <...> 29.03.2022, о чем имеется отметка на вышеуказанном письме. Кроме того, указанный акт подписан представителем МБУ «Техконтроль», представителем Заказчика, ИП <...>

20.04.2022 Заказчик направил подписанный сторонами акт №1 в адрес МБУ «Техконтроль» для дальнейшего составления сметы с учетом указанных работ.

27.04.2022 Заказчик направил в адрес МБУ «Техконтроль» откорректированный акт №1, также подписанный сторонами, в том числе, ИП <...>

23.05.2022 Заказчиком в адрес Исполнителя направлен запрос о предоставлении информации о ходе выполнения работ. Заказчик указал, что фактически, обязательства по контракту ИП <...> не выполняются, текущий ремонт помещения не производится.

23.05.2022, индивидуальным предпринимателем указанный запрос был получен лично под роспись.

Ответа на данный запрос от исполнителя не последовало.

Представители Заказчика на заседании комиссии пояснили, что Исполнитель на объекте не появлялся, со сметами не ознакомился.

18.07.2022 от ИП <...> поступило заявление об отмене решения об одностороннем отказе от исполнения муниципального контракта. Исполнитель указывал, что до настоящего времени проектно-сметная документация не приведена Заказчиком в соответствие, подрядчику не направлялось дополнительное соглашение к контракту, в связи с чем, подрядчик не мог продолжать выполнение работ. Полагал, что вина подрядчика, при указанных обстоятельствах отсутствует.

20.07.2022 (исх.№404) Заказчиком направлен ответ на заявление индивидуального предпринимателя, в котором указано, что работы на объекте производились только до 21.04.2022. В дальнейшем, на запросы подрядчик не отвечал, информацию об исполнении контракта заказчику не предоставлял. Оснований для отмены решения об одностороннем отказе заказчик не находит.

Рассмотрев документы, представленные в материалы дела, Комиссия Магаданского УФАС России приходит к выводу, что ИП <...> было допущено нарушение условий Контракта, выразившееся в невыполнении работ, предусмотренного муниципальным контрактом, в полном объеме. Кроме того, на письменные запросы Заказчика индивидуальный предприниматель не отвечал. О невозможности выполнения иных работ, предусмотренных контрактом (не являющихся спорными), Заказчика не уведомлял. На уведомление о составлении сметы Заказчиком и необходимости ознакомления с ней подрядчика, ИП <...>, не отреагировал, на объекте не появлялся.

На уведомления по настоящему делу (исх.№01-10/1981 от 02.08.2022, №01-10/2019 от 05.08.2022), в которых указано на необходимость предоставления письменных пояснений с приложением документов, подтверждающих свою позицию, индивидуальный не представил доказательств, подтверждающих свою добросовестность.

На основании изложенного, Комиссия полагает, что в действиях ИП <...> присутствует недобросовестное поведение.

5. 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), не исполнивших или ненадлежащим образом исполнивших обязательства, предусмотренные контрактами.

Согласно части 2 статьи 450 ГК РФ существенным признается нарушение договора одной из сторон, которое влечет для другой стороны такой ущерб, что она в значительной степени лишается того, на что была вправе рассчитывать при заключении договора.

Согласно подпункту «б» пункта 13 Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) по результатам рассмотрения обращения и проведения проверок, указанных в подпункте «а» настоящего пункта, орган контроля принимает решение о включении информации об участнике закупки, о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр либо в случаях, предусмотренных пунктами 14 и 15 настоящих Правил, об отказе во включении участника закупки, поставщика (подрядчика, исполнителя) в реестр, а также выдает (при необходимости) предписание, предусмотренное пунктом 2 части 22 статьи 99 Федерального закона, в случае выявления нарушений законодательства Российской Федерации и иных нормативных правовых актов о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее - законодательство Российской Федерации и иные нормативные правовые акты о контрактной системе в сфере закупок).

Включение ИП <...> 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 сведений 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, подлежат установлению именно обстоятельства недобросовестного поведения. Иное противоречит задачам действия реестра недобросовестных поставщиков.

Сам по себе односторонний отказ заказчика от исполнения контракта в связи с существенным нарушением Поставщиком условий контракта не является безусловным основанием для включения сведений о нем в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков). В каждом конкретном случае антимонопольный орган должен дать оценку действиям

поставщика на предмет принятия им достаточных и разумных мер для надлежащего исполнения контракта.

Основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является только такое ненадлежащее исполнение контракта, которое предполагает недобросовестное поведение поставщика (подрядчика, исполнителя), совершение им умышленных действий (бездействия), в том числе, приведших к невозможности надлежащего исполнения контракта.

Согласно части 1 статьи 401 ГК РФ 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.

Вина участника электронного аукциона может выражаться не только в форме умысла (при совершении противоправных действий - участник предвидел возможность наступления общественно опасных последствий, имел намерение их наступления или не имел, но сознательно допускал негативные последствия либо относился к ним безразлично), но и в форме неосторожности, то есть при совершении действий участник предвидел возможность наступления негативных последствий, но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывал на их предотвращение либо вообще их не предвидел, хотя при необходимой внимательности и предусмотрительности должен был и мог предвидеть эти последствия.

Оценив представленные документы и пояснения, Комиссия приходит к выводу, что действия ИП <...> по невыполнению взятых на себя обязательств по исполнению Контракта следует считать недобросовестными.

Исполнителем нарушены существенные условия Контракта, что не может свидетельствовать о добросовестном исполнении своих обязательств по Контракту (а именно, индивидуальный предприниматель не приступал к выполнению работ, на письменные запросы заказчика не отвечал).

Кроме того, на уведомления о рассмотрении дела о включении ИП <...> в Реестр недобросовестных поставщиков, Магаданского УФАС России (исх.№01-10/1981 от 02.08.2022, №01-10/2019 от 05.08.2022) индивидуальный предприниматель ответа не предоставил, в том числе доказательств, подтверждающих добросовестное поведение при исполнении Контракта.

Комиссия Магаданского УФАС России не усматривает объективных причин неисполнения И П <...>. обязательств по Контракту.

В ходе проведения проверки факта одностороннего отказа от исполнения Контракта Комиссия Магаданского УФАС России пришла к выводу о том, что в действиях ИП <...> присутствует недобросовестное поведение, в связи с чем, лицо подлежит включению в реестр недобросовестных поставщиков.

На основании изложенного и в соответствии со статьей 104 Закона О контрактной системе, Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков, утвержденными Постановлением Правительства РФ от 30.06.2021 № 1078, Комиссия Магаданского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Сведения, представленные заказчиком – Муниципальным бюджетным учреждением культуры города Магадана «Централизованная библиотечная система» об участнике закупки – индивидуальном предпринимателе <...> (ИНН <...>, адрес: <...>), в связи с односторонним отказом Заказчика от исполнения Контракта по результатам проведения электронного аукциона «Текущий ремонт помещений МБУК г. Магадана «Централизованная библиотечная система» (реестровый номер 0347300000522000023) включить в Реестр недобросовестных поставщиков сроком на два года.

2. Датой включения сведений в Реестр недобросовестных поставщиков считать дату размещения соответствующих сведений в ЕИС.

3. Информация для включения сведений в Реестр недобросовестных поставщиков:

Дата события	I раздел			Дата регистрации контрольным органом обращения заказчика	II раздел			III раздел	
	Регламентированная дата направления заказчиком сведений в контрольный орган	Фактическая дата направления заказчиком сведений	Итого просрочка в днях по I разделу		Регламентированная дата принятия решения	Фактическая дата принятия решения	Итого просрочка в днях по II разделу	Регламентированный срок изготовления решения и размещения сведений в ЕИС	Фактическая дата изготовления решения и размещения сведений в ЕИС
29.07.2022	02.08.2022	01.08.2022	0	01.08.2022	08.08.2022	08.08.2022	0	11.08.2022	09.08.2022

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

<...>

<...>

<...>