об отказе во включении сведений в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) № РНП-74-524/2021

Муниципальное автономное учреждение культуры «Дворец культуры «Железнодорожник» Златоустовского городского округа (МАУК ДК «Железнодорожник»)

456205, Челябинская область, г. Златоуст, ул. им. П.П. Аносова, д. 261

Индивидуальный предприниматель "..." (ИП "...")

456200 Челябинская область, "..."

РЕШЕНИЕ № 074/06/104-3358/2021

г. Челябинск, пр. Ленина, 59

Резолютивная часть решения оглашена 24 ноября 2021 года

В полном объеме решение изготовлено 29 ноября 2021 года

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

Председателя Комиссии:	"..."- заместителя руководителя управления – 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;
	"..."- ведущего специалиста-эксперта отдела контроля закупок для государственных и муниципальных нужд Челябинского УФАС России,

рассмотрев обращение МАУК ДК «Железнодорожник» (далее – заказчик) о включении в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) сведений об ИП Копылове С.В. (далее – подрядчик, ИП) в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта и расторжением контракта, заключенного по результатам проведения электронного аукциона на разработку проектно-сметной документации на капитальный ремонт нежилого помещения по адресу: Челябинская область, г. Златоуст, ул. им. П.П. Аносова, д. 261, 1. (извещение №1069300001721000001), при участии в заседании Комиссии:

- представителя МАУК ДК «Железнодорожник» "...", действующего на основании доверенности от 01.03.2021;

- представителя МАУК ДК «Железнодорожник» "...", действующего на основании доверенности от 16.03.2021 № 2;

- ИП "...";

- слушателя.

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) 17.11.2021 поступило обращение заказчика о включении ИП "..." в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта и расторжением контракта, заключенного по результатам проведения электронного аукциона на разработку проектно-сметной документации на капитальный ремонт нежилого помещения по адресу: Челябинская область, г. Златоуст, ул. им. П.П. Аносова, д. 261, 1. (извещение №1069300001721000001) (далее – аукцион, закупка).

Согласно материалам дела МАУК ДК «Железнодорожник» объявлено о

проведении электронного аукциона путем размещения на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок www.zakupki.gov.ru 05.02.2021 извещения о проведении закупки № 1069300001721000001.

Начальная (максимальная) цена контракта – 2 400 000,00 рублей.

Согласно протоколу от 26.02.2021 подведения итогов электронного аукциона №1069300001721000001 победителем закупки признан ИП "..."с предложением о цене контракта 225 000,00 рублей. Снижение начальной (максимальной) цены контракта составило 90,62%.

По итогам проведения закупки между МАУК ДК «Железнодорожник» и ИП "...". заключен контракт на разработку проектно-сметной документации на капитальный ремонт нежилого помещения по адресу: Челябинская область, г. Златоуст, ул. им. П.П. Аносова, д. 261, 1. ИКЗ:213740405385074040100100010017111243 (далее - контракт).

Исходя из сведений, указанных в обращении заказчика, подрядчиком работы по контракту в полном объеме не выполнены, результат работ не достигнут. В связи с чем принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Изучив представленные документы, заслушав пояснения сторон, Комиссия, руководствуясь статьями 99, 104 Закона о контрактной системе, пришла к следующим выводам.

Согласно части 9 статьи 95 Закона о контрактной системе 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.

Как следует из части 16 статьи 95 Закона о контрактной системе, информация о поставщике (подрядчике, исполнителе), с которым контракт был расторгнут в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта, включается в установленном настоящим Федеральным законом порядке в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

При этом в силу части 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.

В пункте 10.2 контракта заказчиком предусмотрен односторонний порядок отказа стороны от исполнения контракта в качестве основания расторжения контракта.

Таким образом, заказчиком предусмотрена возможность расторгнуть контракт в одностороннем порядке в соответствии с частью 9 статьи 95 Закона о контрактной системе.

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.

Из указанных положений Закона о контрактной системе следует, что надлежащим уведомлением является обязательное направление заказчиком решения об одностороннем отказе по почте заказным письмом с уведомлением о вручении по адресу поставщика и с использованием иных средств связи и доставки, обеспечивающих фиксирование такого уведомления и получение заказчиком подтверждения о его вручении поставщику (подрядчику, исполнителю).

Из совокупного толкования части 13 статьи 95, части 3 статьи 103 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, информация о котором размещается заказчиком в единой информационной системе в течение пяти рабочих дней с даты расторжения контракта.

Так, заказчиком 04.10.2021 принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта (исх. № 104-д) (далее – решение), которое 04.10.2021 направлено ИП "..." письмом по почте.

В единой информационной системе во вкладке «дополнительная информация о закупках, контрактах» решение размещено 04.10.2021.

Информация о вручении письма заказчиком не получена. Следовательно, с учетом требований части 12 статьи 95 Закона о контрактной системе ИП считается уведомленным по истечении тридцати дней с даты размещения решения заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта в единой информационной системе, а именно с учетом переносов сроков в связи с нерабочими днями 15.11.2021.

Следовательно, решение об одностороннем отказе заказчика от исполнения контракта должно вступить в законную силу 24.11.2021.

Однако информация о расторжении контракта опубликована на сайте Единой информационной системы 22.11.2021, что в полной мере не соответствует положениям части 13 статьи 95, части 3 статьи 103 Закона о контрактной системе. Более того, в нарушение части 12 статьи 95 Закона о контрактной системе в разделе II расторжение контракта указана дата расторжения 04.11.2021.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу, что заказчиком нарушен порядок расторжения контракта, а именно части 12, 13 статьи 95 Закона о контрактной системе.

Согласно подпункту а пункта 15 Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденных постановлением 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» орган контроля принимает решение об отказе во включении информации о поставщике (подрядчике, исполнителе) (если основанием для направления обращения является расторжение контракта в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта в связи с существенным нарушением поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта) в реестр, если в результате проведения проверок, предусмотренных подпунктом "а" пункта 13 настоящих Правил выявлены нарушения заказчиком установленных законодательством Российской Федерации и иными нормативными правовыми актами о контрактной системе в сфере закупок требований к порядку принятию заказчиком решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, направления его поставщику (подрядчику, исполнителю) и размещения в единой информационной системе.

Обращение о включении ИП "..." в реестр недобросовестных поставщиков направлено заказчиком по электронной почте 17.11.2021 (вх. № 16122-ЭП/21), то есть до наступления даты расторжения контракта.

На дату заседания Комиссии антимонопольного органа, согласно сведениям, размещенным в единой информационной системе, контракт считается расторгнутым.

При рассмотрении вопроса о включении общества в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) антимонопольным органом установлено следующее,

Статьей 310 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) предусмотрено, что односторонний отказ от исполнения обязательства и одностороннее изменение его условий не допускаются, за исключением случаев, предусмотренных законом.

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 силу пункта 2 статьи 450 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – 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.

В соответствии с пунктом 1 статьи 432 ГК РФ существенными являются условия о предмете договора, условия, которые названы в законе или иных правовых актах как существенные или необходимые для договоров данного вида, а также все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение.

В соответствии с пунктом 1 статьи 766 ГК РФ государственный или муниципальный контракт должен содержать условия об объеме и стоимости подлежащей выполнению работы, сроках ее начала и окончания, размере и порядке финансирования и оплаты работ, способах обеспечения исполнения обязательств сторон.

В соответствии с пунктом 2 статьи 702 ГК РФ к отдельным видам договора подряда (бытовой подряд, строительный подряд, подряд на выполнение проектных и изыскательских работ, подрядные работы для государственных нужд) положения, предусмотренные настоящим параграфом, применяются, если иное не установлено правилами настоящего Кодекса об этих видах договоров.

Таким образом, к договору подряда для государственных и муниципальных нужд применяются общие нормы, регулирующие отношения по договору подряда.

Согласно пункту 1 статьи 702 ГК РФ по договору подряда одна сторона (подрядчик) обязуется выполнить по заданию другой стороны (заказчика) определенную работу и сдать ее результат заказчику, а заказчик обязуется принять результат работы и оплатить его.

В силу пункта 1 статьи 708 ГК РФ в договоре подряда указываются начальный и конечный сроки выполнения работы. По согласованию между сторонами в договоре могут быть предусмотрены также сроки завершения отдельных этапов работы (промежуточные сроки).

Таким образом, с учетом положений статей 432, 702, 708, 766 ГК РФ существенными условиями государственного контракта являются предмет и сроки выполнения работ.

В соответствии с пунктом 1.2 контракта подрядчик обязуется выполнить работы по разработке проектно-сметной документации на капитальный ремонт нежилого помещения по адресу: Челябинская область, г. Златоуст, ул. им. П.П. Аносова, д. 261, 1 (далее Объект), в соответствии с Техническим заданием (приложение № 1 к настоящему Контракту).

Срок начала выполнения работ: в течение 1 (одного) рабочего дня с момента заключения Контракта (пункт 1.4 контракта).

Срок окончания выполнения работ: до 16.07.2021 г., с учетом проведения проверки достоверности определения сметной стоимости работ, получения положительного заключения (пункт 1.4 контракта).

Согласно пункту 1.7 контракта результатом выполненных работ по контракту является: проектно-сметная документация на капитальный ремонт нежилого помещения по адресу: Челябинская область, г. Златоуст, ул. им. П.П. Аносова, д. 261, 1, выполненная в соответствии с требованиями Технического задания и Контракта, в отношении которых Заказчиком и Подрядчиком подписан Акт приемки выполненных работ (далее – Результат выполненных работ), прошедшая достоверность определения сметной стоимости работ и получившая положительное заключение.

Согласно решению заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта основанием его принятия является нарушение подрядчиком существенных условий контракта, в части нарушения сроков выполнения работ, установленных контрактом.

Из пояснений представителей заказчика, подрядчика следует, что в ходе исполнения контракта между МАУК ДК «Железнодорожник» и ИП "..." ввелась активная переписка.

Исходя из представленной в материалы дела переписки Комиссией установлено следующее. ИП "..." в период действия контракта выполнен комплекс работ. Представителями заказчика не отрицает факт частичного выполнения работ.

На заседание Комиссии ИП "..." пояснил, что в ходе исполнения обязательств по контракту заказчиком указано о необходимости проектирования капитального ремонта нежилого помещения с учетом размещение на территории здания многофункционального центра, что привело к дополнительным требованиям со стороны заказчика и необходимостью согласования проекта с территориальным отделом ОГАУ «МФЦ Челябинской области» в Златоустовском городском округе.

В соответствии с пунктом 10 технического задания установлены следующие требования к архитектурно-планировочному решению здания, планировочной организации участка:

- замена, ремонт или восстановление напольного покрытия;

- замена дверей межкомнатных и входных;

- дополнительный эвакуационный выход;

- отразить расположение технологического оборудования на плане помещения;

- ремонт стен, потолка;

- замену и ремонт оконных блоков.

Предусмотреть следующие помещения:

- художественная галерея;

- учебный кабинет рисунка и живописи;

- касса;

- служебное помещение (2 гардероба, комната приема пищи);

- дополнительный санитарный узел для персонала и посетителей.

Предусмотреть:

- отделку фасада;

- благоустройство территории с устройством покрытий площадки и дорожек вокруг здания;

- освещение вокруг здания;

- площадку для парковки автомобилей.

Все основные проектные решения согласовывать с Заказчиком после проведения обследования.

Согласно контракту территориальный отдел ОГАУ «МФЦ Челябинской области» в Златоустовском городском округе не является стороной по контракту. Вместе с тем, заказчиком в материалы дела представлены письма территориального отдела ОГАУ «МФЦ Челябинской области» в Златоустовском городском округе адресованные на имя ИП "..." с указанием требований по изменению и уточнению проектной документации. Более того, в письме от 321.08.2021 № 125 территориальный отдел ОГАУ «МФЦ Челябинской области» в Златоустовском городском округе указывает требование о разработке эскизного проекта на внутренней отделки помещения в соответствии с приказом Министерства экономического развития РФ от 29 сентября 2016 № 612 «Об утверждении Методических рекомендаций по оформлению многофункциональных центров предоставления государственных и муниципальных услуг с использованием единого фирменного стиля «Мои документы» раздел VII.

Представители заказчика на заседание Комиссии указали, что все требования к необходимым к выполнению работам установлены в техническом задании (приложение к контракту). Вместе с тем, требования о размещении многофункционального центра, в том числе указание на нормативно-правовые акты, регламентирующие порядок организации внутреннего пространства многофункционального центра в контракте отсутствуют. Отсутствие согласованных условий исполнения контракта привело к возникновению спорных ситуаций в ходе выполнению работ.

Таким образом, при рассмотрении материалов дела Комиссией установлено, что ИП в сроки, предусмотренные контрактом работы, предусмотренные контрактом в полном объеме не выполнены, положительное заключение государственной экспертизы не получено. Однако ИП "..."представлены доказательства, подтверждающие принятие подрядчиком мер и совершении конкретных действий с целью выполнения работ, являющихся предметом контракта.

Неоднократное совершение ИП действий, направленных на исполнение контракта, подтвержденных перепиской между подрядчиком и заказчиком, частичным исполнением контракта, свидетельствует о намерении подрядчика исполнить

контракт.

Комиссия антимонопольного органа, рассматривающая вопрос о внесении сведений в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), не может ограничиваться формальной констатацией лишь факта одностороннего отказа заказчика, не выявляя иные связанные с ним обстоятельства.

Необходимо отметить, что Комиссия антимонопольного органа не обладает полномочиями по разрешению гражданско-правовых разногласий и оценке обстоятельств, связанных с качеством выполненных работ по контракту, по следующим основаниям.

Согласно статье 118 Конституции Российской Федерации правосудие в Российской Федерации осуществляется только судом посредством конституционного, гражданского, административного и уголовного судопроизводства. По смыслу данной статьи во взаимосвязи со статьей 10 Конституции Российской Федерации, именно суду принадлежит исключительное полномочие принимать окончательные решения в споре о праве, что, в свою очередь, означает недопустимость подмены иными органами государственной власти компетенции суда посредством юрисдикционного акта административного органа.

Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) является специальной мерой государственного принуждения, установленной законодателем в целях обеспечения добросовестного исполнения участником закупки принятых на себя в рамках контрактной системы обязательств.

Одним из последствий такого включения является ограничение прав такого лица на участие в течение установленного срока в государственных и муниципальных закупках.

Другим немаловажным последствием является умаление деловой репутации, поскольку фактом включения юридического лица в федеральный реестр недобросовестных поставщиков опровергается презумпция добросовестности такого лица как участника гражданских правоотношений. При этом, реестр недобросовестных поставщиков служит инструментом, направленным на развитие конкуренции и предотвращение злоупотреблений в сфере закупок и, следовательно, является механизмом защиты публичных интересов.

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).

Такой правовой подход подлежит применению и в данном случае, тем более что последствия по наложению санкции в виде включения сведений о лице в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) могут иметь серьезный экономический характер.

Таким образом, учитывая обстоятельства настоящего дела, Комиссия Челябинского УФАС России считает в данной ситуации возможным не принимать решение о включении в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) сведений об ИП "..."

Комиссия, руководствуясь статьями 99, 104 Закона о контрактной системе, Постановлением 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)»

РЕШИЛА:

1. Сведения, представленные МАУК ДК «Железнодорожник» в отношении индивидуального предпринимателя "..." (ИНН "...") в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта и расторжением контракта, заключенного по результатам проведения электронного аукциона на разработку проектно-сметной документации на капитальный ремонт нежилого помещения по адресу: Челябинская область, г. Златоуст, ул. им. П.П. Аносова, д. 261, 1. (извещение №0169300001721000001), не включать.
2. По результатам проведения внеплановой проверки определения поставщика признать в действиях заказчика нарушения частей 12, 13 статьи 95, части 3 статьи 103 Закона о контрактной системе.

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

Председатель Комиссии "..."

Члены Комиссии "..."

"..."

2021-17304