

РЕШЕНИЕ № 003/10/104-597/2023

по результатам рассмотрения обращения о включении в реестр недобросовестных поставщиков

«16» августа 2023 года

г. Улан-Удэ

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Бурятия по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия) в составе:

<...>, председателя Комиссии,

<...>, члена Комиссии,

<...>, члена Комиссии,

в отсутствие представителей сторон,

рассмотрев обращение МБОУ «Иройская СОШ» (далее – Заказчик) за вх. № 2795-ЭП/23 от 09.08.2023 о включении в реестр недобросовестных поставщиков индивидуального предпринимателя Дунаевой Ирины Михайловны ИНН 032303935609 (далее – ИП Дунаева И.М., Подрядчик) в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта на капитальный ремонт ограждения МБОУ Иройская СОШ, ИКЗ – 233031800897103180100100050014329243, номер извещения – 0302300120223000001, и в результате осуществления проверки информации и документов на наличие фактов, подтверждающих недобросовестность подрядчика в соответствии с частью 7 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 – Закона о контрактной системе), Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденными 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» (далее – Правила ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)),

У С Т А Н О В И Л А:

Из представленных МБОУ «Иройская СОШ» документов следует, что 12.05.2023 между Заказчиком и ИП Дунаевой И.М. заключен государственный контракт № 0302300120223000001 на выполнение работ по капитальному ремонту ограждения МБОУ Иройская СОШ (далее – Контракт).

Срок выполнения работ: с 01.06.2023 по 15.08.2023. По состоянию на 26.07.2023 Подрядчик к работам не приступил.

На основании изложенного и в соответствии с частью 9 статьи 95 Закона о контрактной системе 27.07.2023 Заказчик принял решение об одностороннем отказе от исполнения контракта.

ИП Дунаева И.М. на рассмотрение дела не явилась, каких-либо пояснений и документов, свидетельствующих об отсутствии недобросовестного поведения, не представила.

Заказчик также на рассмотрение не явился, представил письменные пояснения (вх. № 2906-ЭП/23 от 16.08.2023).

Комиссия, исследовав и оценив в совокупности представленные документы (информацию) и пояснения, пришла к следующим выводам.

19.04.2023 Заказчиком на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок (далее – ЕИС) в сети Интернет <http://zakupki.gov.ru> размещено извещение № 0302300120223000001 о проведении электронного аукциона: «Выполнение капитального ремонта ограждения МБОУ Иройская СОШ». Начальная (максимальная) цена контракта – 2 543 000 руб.

12.05.2023 между Заказчиком и Подрядчиком заключен контракт № 0302300120223000001 (реестровый номер – 3031800897123000005) на сумму 1 919 160 руб.

В соответствии с пунктом 1.1 Контракта Подрядчик обязуется выполнить работы по капитальному ремонту ограждения МБОУ Иройская СОШ по заданию Заказчика с использованием своих материалов (далее – работы) в соответствии с условиями настоящего Контракта, Техническим заданием (Приложение №1 к контракту) и Сметой контракта (Приложение №2 к контракту), являющихся неотъемлемой частью настоящего контракта (далее – работы), а Заказчик обязуется создать Подрядчику необходимые условия для выполнения работ, принять результат и оплатить обусловленную настоящим Контрактом цену.

Пунктом 3.2 Контракта регламентированы сроки выполнения работ:

- начало выполнения работ: 01.06.2023 г.
- окончание выполнения работ: 15.08.2023 г.
- дата окончания исполнения контракта: 29.08.2023 г.

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.

В силу подпункта 4 пункта 4.3 Контракта Заказчик обязан принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта, если в ходе исполнения контракта установлено, что:

а) Подрядчик и (или) поставляемый товар перестали соответствовать установленным извещением об осуществлении закупки и (или) документацией о закупке (если Федеральным законом предусмотрена документация о закупке) требованиям к участникам закупки (за исключением требования, предусмотренного частью 1.1 (при наличии такого требования) статьи 31 Федерального закона) и (или) поставляемому товару;

б) при определении Подрядчика, Подрядчик представил недостоверную информацию о своем соответствии и (или) соответствии поставляемого товара требованиям, указанным в подпункте «а» настоящего пункта, что позволило ему стать победителем определения исполнителя.

На основании пункта 12.2 Контракта расторжение контракта допускается по соглашению сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа стороны контракта от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством.

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, в том числе:

- если Подрядчик не приступает своевременно к исполнению контракта или выполняет работу настолько медленно, что окончание ее к сроку становится явно невозможным, Заказчик вправе отказаться от исполнения контракта и потребовать возмещения убытков (ч. 2 ст. 715 ГК РФ);

- 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 исполнения контракта (ч. 3 ст. 715 ГК РФ);

- если отступления в работе от условий контракта или иные недостатки результата работы в установленный Заказчиком разумный срок не были устранены, либо являются существенными и неустранимыми, Заказчик вправе отказаться от исполнения контракта и потребовать возмещения причиненных убытков (ч.3 ст.723 ГК РФ).

Как следует из материалов дела, ИП Дунаева И.М. не приступила к исполнению Контракта, в связи с чем 27.07.2023 Заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Порядок расторжения контракта в одностороннем порядке урегулирован частью 12.1 статьи 95 Закона о контрактной системе.

Так, частью 12.1 статьи 95 Закона о контрактной системе установлено, что 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.

Комиссией установлено, что решение о расторжении контракта размещено в ЕИС 27.07.2023 10:14 (МСК).

Таким образом, датой надлежащего уведомления Поставщика о расторжении контракта с учетом положений части 12.1 статьи 95 Закона о контрактной системе является 27.07.2023.

Согласно 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.

С учетом положений части 13 статьи 95 Закона о контрактной системе решение Заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта вступило в силу, а указанный контракт расторгнут 08.08.2023.

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 настоящей статьи. Данное правило не применяется в случае повторного нарушения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта, которые в соответствии с гражданским законодательством являются основанием для одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта (часть 14 статьи 95 Закона о контрактной системе).

В течение десятидневного срока, установленного частью 14 статьи 95 Закона о контрактной системе, нарушение условий контракта, послужившее основанием для принятия указанного решения, Подрядчиком не устранено – ИП Дунаева И.М. к исполнению Контракта не приступила.

Согласно части 16 статьи 95 Закона о контрактной системе заказчик не позднее двух рабочих дней, следующих за днем вступления в силу решения заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта в связи с неисполнением или ненадлежащим исполнением поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, направляет в соответствии с порядком, предусмотренным пунктом 1 части 10 статьи 104 настоящего Федерального закона, обращение о включении информации о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

На основании вышеуказанной нормы Заказчиком 09.08.2023 в антимонопольный орган направлено обращение о включении информации об ИП Дунаевой И.М. в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

Таким образом, в действиях Заказчика по расторжению контракта с Исполнителем в одностороннем порядке и направлению сведений в отношении ИП Дунаевой И.М. в Бурятское УФАС России нарушений Закона о контрактной системе не установлено.

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, 2023-1427 исполнителях), не исполнивших или ненадлежащим образом исполнивших обязательства, предусмотренные контрактами.

Согласно нормам законодательства о контрактной системе по результатам рассмотрения представленных информации и документов, и проведения проверки выносится решение. В случае подтверждения достоверности указанных фактов уполномоченный орган выносит решение о включении информации о недобросовестном поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр. В ином случае уполномоченный орган выносит решение об отказе во включении информации о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр (ч. 7 ст. 104 Закона о контрактной системе, подпункт «б» пункта 13 Постановления Правительства РФ № 1078).

Как следует из определений Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 17.09.2012 № ВАС-11617/12 и от 12.07.2013 № ВАС-8371/13, реестр недобросовестных поставщиков является специальной мерой ответственности, установленной законодателем в целях обеспечения исполнения лицом принятых на себя в рамках процедуры размещения государственного заказа обязательств. Включение сведений о лице в реестр недобросовестных поставщиков по существу является санкцией за недобросовестное поведение данного лица.

Данная мера связана с возложением на нарушителя негативных последствий – наличие в свободном доступе информации о лице как о ненадежном поставщике (подрядчике, исполнителе), 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.

Для решения вопроса о включении информации о поставщиках (подрядчиках, исполнителях) в реестр недобросовестных поставщиков необходимо подходить в каждом случае индивидуально, объективно учитывая все обстоятельства дела.

Согласно письменным пояснениям Заказчика (вх. 3 2906-ЭП/23 от 16.08.2023) ИП Дунаева И.М. к выполнению работ не приступила. Заказчик попытался связаться с Подрядчиком по номеру телефона, Подрядчик не ответил.

Заказчиком направил претензионные письма от 09.06.2023 № 30, от 29.06.2023 б/н, от 17.07.2023 № 32, в которых просил ИП Дунаеву И.М. принять срочные меры и начать выполнять работы по Контракту. На данные письма Подрядчик также не ответил.

Ввиду отсутствия действий со стороны Подрядчика, направленных на исполнение Контракта, Заказчиком 26.07.2023 направлено уведомление об одностороннем отказе от исполнения контракта на электронную почту, 27.07.2023 Заказчик принял решение об одностороннем отказе от исполнения контракта, по истечении десяти дней ИП Дунаева И.М. так и не приступила к исполнению Контракта.

Доказательств совершения Подрядчиком действий, направленных на исполнение государственного контракта, а также доказательств устранения нарушений, послуживших основанием для принятия Заказчиком решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, в подтверждение своей добросовестности ИП Дунаевой И.М. не представлено.

Участник закупки, не исполнивший обязательства по контракту, образует существенное нарушение условий контракта, поскольку Заказчик лишился того, на что рассчитывал при размещении закупки и заключении настоящего Контракта.

Действуя в рамках заключения и исполнения Контракта, участник закупки должен осознавать то обстоятельство, что он вступает в правоотношения по расходованию бюджетных средств на общественные экономически-значимые цели, что требует от него большей степени ответственности при исполнении своих обязанностей, вытекающих из конкретного контракта.

Комиссия, исследовав фактические обстоятельства дела, учитывая социальную значимость закупки Заказчика, приходит к выводу о виновности участника закупки в недобросовестном характере его поведения, выразившегося в ненадлежащем исполнении своих обязательств, предусмотренных Контрактом.

В силу статьи 2 ГК РФ предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность.

При этом, участие лиц в государственных и муниципальных закупках, проводимых в рамках Закона о контрактной системе, является добровольным, следовательно, прежде чем подать заявку на участие в такой закупке и принять участие в ее проведении, лицо должно оценить свои возможности по исполнению контракта, а также проанализировать наличие у него необходимых ресурсов для исполнения контракта, в случае, если данное лицо будет признано победителем закупки.

Согласно пункту 3 статьи 401 ГК РФ, если иное не предусмотрено законом или договором, лицо, не исполнившее или ненадлежащим образом исполнившее обязательство при осуществлении предпринимательской деятельности, несет ответственность, если не докажет, что надлежащее исполнение оказалось невозможным вследствие непреодолимой силы, то есть чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств. К таким обстоятельствам не относятся, в частности, нарушение обязанностей со стороны контрагентов должника, отсутствие на рынке нужных для исполнения товаров, отсутствие у должника необходимых денежных средств.

Сложившаяся правоприменительная практика относит к непреодолимой силе такие чрезвычайные события, как землетрясение, извержение вулкана, наводнение, засуха, ураган, цунами, сель, а также военные действия, эпидемии, крупномасштабные забастовки, техногенные аварии и другие обстоятельства, при наличии которых нормальный ход развития экономических и правовых отношений невозможен.

Доказательств, свидетельствующих о невозможности Подрядчиком осуществить работы в соответствии с условиями Контракта либо доказательства того, что невозможность исполнения Контракта стала следствием непреодолимой силы, противоправных действий третьих лиц, ИП Дунаевой И.М. не представлено.

Наличие иных не зависящих от Подрядчика причин, препятствовавших ему надлежащим образом исполнить свои обязательства по Контракту, в ходе рассмотрения обращения не установлено.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу о том, что ИП Дунаевой И.М. не исполнены надлежащим образом обязанности, предусмотренные Контрактом, в отсутствие обстоятельств непреодолимой силы и объективно препятствующих причин, что однозначно свидетельствует о наличии в действиях Подрядчика как лица, профессионально занимающегося предпринимательской деятельностью, поведения виновного и недобросовестного характера, о не проявлении надлежащей осмотрительности и заботливости относительно прав и законных интересов Заказчика, об отсутствии действий по принятию всех необходимых мер для исполнения предусмотренных контрактом обязанностей.

Учитывая соблюдение Заказчиком процедуры расторжения Контракта, а также принимая во внимание поведение ИП Дунаевой И.М., выразившееся в ненадлежащем исполнении принятых на себя обязательств, что привело к неисполнению Контракта, и, как следствие, к неэффективному использованию бюджетных средств, принимая во внимание обращение Заказчика, произведя анализ документов, всесторонне исследовав все обстоятельства дела, дав оценку существенности нарушения, степени вины участника закупки, ущерб, нанесенному Заказчику и руководствуясь статьей 104 Закона о контрактной системе, Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), Комиссия Бурятского УФАС России,

р е ш и л а:

1. Включить сведения об индивидуальном предпринимателе Дунаевой Ирине Михайловне ИНН 032303935609 (адрес: <...>) сроком на два года.
2. Датой включения сведений в реестр недобросовестных поставщиков считать дату размещения указанных сведений в Единой информационной системе.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражном суде в течение трех месяцев в установленном законом порядке.