

**Дело № РНП-29-244**

**029/06/104-1301/2021**

Заказчик:

**МБОУ «Средняя школа №2 г.Онеги»**

164840, Архангельская область г. Онега, ул. Гутина 5

E-mail: School232@mail.ru

Участник закупки:

ИП

## **РЕШЕНИЕ**

22 декабря 2021 года г. Архангельск

Руководствуясь Письмом ФАС России от 03.04.2020 №ИА/27903/20 "О дистанционном рассмотрении жалоб, проведения внеплановых проверок, рассмотрения обращений о включении сведений в отношении участников закупок, поставщиков (подрядчиков, исполнителей) в реестр недобросовестных поставщиков", Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Архангельской области по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия Архангельского УФАС России) в составе:

### **Председатель комиссии:**

Малышева В.И. ирио заместителя руководителя Управления - начальник отдела О.С. контроля закупок,

### **Члены комиссии:**

Вознесенская Н.В. Главный специалист-эксперт отдела контроля закупок;  
Чирова Л.А. Главный специалист-эксперт отдела контроля закупок;

на основании статьи 104 Федерального закона от 05 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - ФЗ «О контрактной системе»), постановления Правительства Российской Федерации 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», Постановления Правительства РФ от 26.08.2013 № 728 «Об определении полномочий федеральных органов исполнительной власти в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд и о внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации», Приказа Архангельского УФАС России от 06.12.2021 №260,

**в присутствии представителей от:**

Участника закупки: Бедрицкого М.В. (доверенность от 21.12.2021 №21/12/21);

Заказчик уведомлен надлежащим образом о времени и месте рассмотрения настоящего дела, своего представителя не направил.

УСТАНОВИЛА:

15 декабря 2021 года в Архангельское УФАС России – уполномоченный федеральный орган исполнительной власти, осуществляющий контроль в сфере закупок, поступило обращение МБОУ «Средняя школа №2 г.Онеги» (далее - Заказчик) о включении сведений об ИП в Реестр недобросовестных поставщиков.

Содержание обращения:

Согласно обращению Заказчика, муниципальный контракт от 17.09.2021 №2 на капитальный ремонт системы отопления здания филиала МБОУ «Средняя школа №2 г.Онеги», Центр развития ребёнка – детский сад «Теремок», 164840, Архангельская обл., г.Онега, ул. Правды, д.5 (извещение №0124300016421000153), заключенный с ИП, расторгнут в связи с принятием Заказчиком решения об одностороннем отказе от исполнения муниципального контракта.

**Комиссия Архангельского УФАС России осуществила проверку факта одностороннего расторжения от исполнения контракта и провела на основании пункта 5 части 15 статьи 99 ФЗ «О контрактной системе» внеплановую проверку осуществления закупки с учетом следующего.**

23.08.2021 Уполномоченным органом – МКУ «Администрация муниципального образования «Онежский муниципальный район», на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок в сети Интернет <http://zakupki.gov.ru> (далее – официальный сайт) размещено извещение №0124300016421000153 о проведении электронного аукциона и документация об электронном аукционе на право заключения муниципального контракта на капитальный ремонт системы отопления здания филиала МБОУ «Средняя школа №2 г.Онеги», Центр развития ребёнка – детский сад «Теремок», 164840, Архангельская обл., г.Онега, ул. Правды, д.5 (далее – документация об аукционе).

Начальная (максимальная) цена муниципального контракта – 3 090 239,52 руб.

03.09.2021 по результатам проведенной процедуры аукциона победителем был признан участник закупки ИП Собкович Анна Владимировна, предложивший цену контракта 2 362 296,07 руб.

17.09.2021 между Заказчиком и ИП (далее – Подрядчик, Индивидуальный предприниматель) заключен контракт №2 (далее – Контракт) на капитальный ремонт системы отопления здания филиала МБОУ «Средняя школа №2 г.Онеги», Центр развития ребёнка – детский сад «Теремок», 164840, Архангельская обл., г.Онега, ул. Правды, д.5.

В соответствии с пунктом 1.3 Контракта сроки выполнения работ: с даты заключения контракта до 22 октября 2021 года.

28.09.2021 Заказчиком оплачен аванс в размере 15% от цены Контракта (платежное поручение №296420 от 28.09.2021 на сумму 354 344,41 руб).

08.10.2021 в адрес Подрядчика было направлено письмо (исх.№319) с просьбой указать дату начала работ, так как работы не начаты и материалы и оборудование не завезено. Ответа в адрес Заказчика не поступало.

20.10.2021 Заказчиком было принято решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта в связи с существенным нарушением исполнения обязательств со стороны Подрядчика: «работы не выполнены в установленный контрактом срок».

Частью 12 статьи 95 ФЗ «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 указанной 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.

Согласно информации с официального сайта решение от 20.10.2021 об одностороннем отказе от исполнения Контракта 21.10.2021 было размещено Заказчиком в разделе «Дополнительная информация о закупках, контрактах».

21.10.2021 решение об отказе направлено Подрядчику по почте заказным письмом с уведомлением о вручении по адресу Подрядчика, указанному в Контракте, а также по электронной почте, указанной в Контракте.

25.10.2021 от Подрядчика поступила информация о назначении ответственного лица (письмо №25/10/2021 от 25.10.2021) и просьба о согласовании новых радиаторов отопления необходимых для выполнения работ (письмо №25.10.2021 от 25.10.2021), а также календарный график выполнения работ (письмо от 26.10.2021).

В соответствии с частью 14 статьи 104 ФЗ «О контрактной системе» 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.

28.10.2021 Заказчик отменил решение от 20.10.2021 об одностороннем отказе от исполнения Контракта.

08.11.2021 в адрес Заказчика вновь поступил запрос о согласовании замены радиаторов отопления (по смете и проекту RIFAR Base 350 на 12 секций и RIFAR Base 350 на 10 секций, предлагаемый – Ogint PBC 300 на 15 секций и Ogint PBC 300 на 12 секций).

10.11.2021 Заказчиком направлена претензия (исх.№380 от 10.11.2021) о нарушении сроков утвержденного графика работ.

Кроме того, 16.11.2021 в адрес Подрядчика направлен ответ (письмо исх.№386) о невозможности согласовать замену радиаторов отопления без внесения изменений в проектную документацию и требование о выполнении работ согласно утвержденному графику (письмо исх.№387).

23.11.2021 от Подрядчика поступил ответ о заключении договора на внесение изменений в проектную документацию, а также о том, что проектная организация рассматривает возможность изменения прокладки трасс отопления.

23.11.2021 Заказчиком повторно было принято решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта в связи с существенным нарушением исполнения обязательств со стороны Подрядчика.

Согласно информации с официального сайта решение от 23.11.2021 об одностороннем отказе от исполнения Контракта 23.11.2021 было размещено Заказчиком в разделе «Дополнительная информация о закупках, контрактах».

24.11.2021 решение об отказе направлено Подрядчику по почте заказным письмом с уведомлением о вручении по адресу Подрядчика, указанному в Контракте (почтовый идентификатор 16484264000463), по электронной почте, указанной в Контракте, а также телеграммой №1 по адресу указанному в Контракте.

Уведомление о получении 26.11.2021 телеграммы №1 вернулось в адрес Заказчика 30.11.2021.

Дата надлежащего уведомления заказчиком поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения Контракта – 30.11.2021.

В соответствии с частью 13 статьи 95 ФЗ «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.

Таким образом, решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта вступает в силу и Контракт считается расторгнутым с 11.12.2021, что подтверждается размещенной 15.12.2021 информацией о расторжении Контракта на официальном сайте в карточке контракта с реестровой записью

№3290600493921000008, реестровая запись Контракта в реестре контрактов переведена на статус «Исполнение прекращено».

Частью 4 статьи 104 ФЗ «О контрактной системе» определено, что Заказчик либо уполномоченный орган или уполномоченное учреждение, наделенные полномочиями в соответствии со статьей 26 указанного 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 не позднее чем через три рабочих дня с даты признания в соответствии с указанным Федеральным законом участника закупки уклонившимся от заключения контракта, расторжения контракта по основаниям, указанным в части 2 указанной статьи.

Информация, предусмотренная частью 4 статьи 104 ФЗ «О контрактной системе», направлена Заказчиком в адрес Архангельского УФАС России в установленный законом срок – 14.12.2021.

Согласно пояснению представителя ИП в заседании Комиссии Архангельского УФАС России для работы на объекте был заключен договор с субподрядчиком и оплачен аванс в размере 100 000,00 руб. На объект завезены трубы и фасонные части. Ввиду того, что у поставщика радиаторов не оказалось необходимого количества радиаторов, указанных в проектной документации, Заказчику было предложено заменить радиаторы RIFAR Base 350 на 10 и 12 секций на радиаторы Oginf PBC 300 12 и 15 секций соответственно. Поставщику переведена оплата за радиаторы. Так как изменения в проектную документацию Заказчиком внесены не были, то радиаторы и подводы к ним установлены не были.

Комиссия Архангельского УФАС России, рассмотрев материалы дела, отмечает, что отсутствие в наличии у поставщика материалов, указанных в проектной документации и необходимых для выполнения работ, не является основанием для замены данных материалов при исполнении обязательств по контракту. Кроме того, в материалы дела не представлены доказательства невозможности приобретения радиаторов RIFAR Base 350 на 10 и 12 секций или невозможности установки данных радиаторов. Также не представлены доказательства наличия технических ошибок в проектной документации.

В силу части 1 статьи 2 ФЗ «О контрактной системе» законодательство Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее - законодательство Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок) основывается на положениях Конституции Российской Федерации, Гражданского кодекса Российской Федерации, Бюджетного кодекса Российской Федерации и состоит из настоящего Федерального закона и других федеральных законов, регулирующих отношения, указанные в части 1 статьи 1 указанного Федерального закона. Нормы права, содержащиеся в других федеральных законах и регулирующие указанные отношения, должны соответствовать настоящему Федеральному закону.

В соответствии со статьей 2 Гражданского кодекса Российской Федерации предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность.

Согласно пункту 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.

Согласно пункту 3 статьи 401 Гражданского кодекса Российской Федерации, 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.

Они характеризуются внезапностью (непредсказуемостью или неопределенностью во времени наступления) и неоднозначностью последствий, могут вызвать человеческие жертвы и нанести материальный ущерб.

Доказательств возникновения у Индивидуального предпринимателя каких-либо обстоятельств, возникших вследствие непреодолимой силы и не позволивших ему исполнить надлежащим образом требования законодательства, в установленном порядке исполнить Контракт, в Архангельское УФАС России не представлено.

Неисполнение контракта может выражаться как в совершении целенаправленных (умышленных) действий или бездействия, осуществленных с указанной целью, так и в их совершении по неосторожности, когда Подрядчик по небрежности не принимает необходимых мер по соблюдению норм и правил, необходимых для исполнения Контракта, то есть создает условия, влекущие невозможность его исполнения.

Действуя в рамках исполнения контракта, Подрядчик должен осознавать то обстоятельство, что он вступил в правоотношения по расходованию публичных финансов (в данном случае расходованию средств субсидий, выделенных на финансовое обеспечение выполнения государственного задания), что требует от него большей заботливости и осмотрительности при исполнении своих обязанностей.

Соответственно, принимая решение об участии в процедуре осуществления закупки и подавая заявку, участник закупки должен осознавать возможность наступления для него неблагоприятных последствий в случае признания его победителем и неисполнения контракта в дальнейшем.

В определении Верховного Суда Российской Федерации от 07.08.2015 № 305-КГ15-

9489 разъяснено, что недобросовестность может выражаться как в совершении целенаправленных (умышленных) действий или бездействия, так и в их совершении по неосторожности, когда участник закупки по небрежности не принимает необходимых мер по соблюдению соответствующих норм и правил.

В соответствии с частью 2 статьи 104 ФЗ «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.

Из пункта 13 Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 30.06.2021 №1078 (далее – Правила ведения реестра), следует, что антимонопольный орган проводит проверку, содержащихся в обращении фактов.

В реестр недобросовестных поставщиков включаются только проверенные сведения. Необходимым условием является наличие в представленных материалах фактов, подтверждающих недобросовестность поставщика (подрядчика, исполнителя). Размещение сведений об участнике закупки в реестре недобросовестных поставщиков осуществляется лишь в случае, если антимонопольный орган в результате проведенной проверки установит факт недобросовестного поведения поставщика при исполнении контракта, выявит обстоятельства, свидетельствующие о намерении участника закупки отказаться от заключения контракта, о направленности его действий на несоблюдение условий контракта.

Исходя из положений статьи 104 ФЗ «О контрактной системе», реестр недобросовестных поставщиков с одной стороны является специальной мерой ответственности, установленной законодателем в целях обеспечения исполнения лицом обязательств, принятых в рамках осуществления закупки. При этом одним из последствий включения в реестр недобросовестных поставщиков (в качестве санкции за допущенное нарушение) может являться ограничение прав такого лица на участие в закупках в течение установленного срока (часть 9 статьи 104 ФЗ «О контрактной системе»).

Под пунктом б) пункта 13 Правил ведения реестра, в том числе установлено, что орган контроля по результатам рассмотрения обращения и проведения проверок, указанных в подпункте "а" данного пункта, принимает решение о включении информации об участнике закупки, о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр либо в случаях, предусмотренных пунктами 14 и 15 указанных Правил, об отказе во включении участника закупки, поставщика (подрядчика, исполнителя) в реестр.

Административный процесс рассмотрения обращений Заказчиков о включении сведений в реестр недобросовестных поставщиков не обязывает Комиссию Архангельского УФАС России устанавливать те факты, которые умалчиваются участниками процесса.

Заслушав доводы представителя Подрядчика, изучив представленные материалы,

Комиссия Архангельского УФАС России приходит к выводу о недобросовестных действиях Индивидуального предпринимателя, выразившихся в ненадлежащем исполнении требований законодательства о контрактной системе в части исполнения обязательств по Контракту, и сведения в отношении ИП подлежат включению в реестр недобросовестных поставщиков.

При проведении внеплановой проверки на основании пункта 5 части 15 статьи 99 ФЗ «О контрактной системе» данной закупки нарушений законодательства РФ о контрактной системе не выявлено.

Руководствуясь статьей 104 ФЗ «О контрактной системе», Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Архангельской области по контролю в сфере закупок

#### **РЕШИЛА:**

1. Включить сведения, представленные Заказчиком - МБОУ «Средняя школа №2 г.Онеги» в отношении ИП в Реестр недобросовестных поставщиков сроком на два года в связи с решением Заказчика об одностороннем отказе от исполнения муниципального контракта от 17.09.2021 №2 на капитальный ремонт системы отопления здания филиала МБОУ «Средняя школа №2 г. Онеги», Центр развития ребёнка – детский сад «Теремок», 164840, Архангельская обл., г. Онега, ул. Правды, д.5 (извещение №0124300016421000153).

2. Датой включения сведений в отношении ИП в Реестр недобросовестных поставщиков считать дату размещения указанных сведений в единой информационной системе в сфере закупок в информационно - телекоммуникационной сети «Интернет».

*Примечание: Решение может быть обжаловано заинтересованным лицом в арбитражный суд в течение трех месяцев в порядке, установленном законодательством Российской Федерации.*

Председатель Комиссии О.С. Малышева

Члены Комиссии Н.В. Вознесенская

Л.А. Чирова