

Заказчику –

Уссурийская таможня

ул. Ленина, д. 103, г. Уссурийск,
Приморский край, 692519

ИП Глактионов М.А.

пер. Нестерова, д. 10, г. Арсеньев,
Приморский край, 692342

Р Е Ш Е Н И Е РНП № 25-247/04-2024

комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по
Приморскому краю по контролю торгов о включении сведений в реестр
недобросовестных поставщиков

12 июля 2024 года г. Владивосток

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по
Приморскому краю по контролю торгов (далее – Комиссия Приморского
УФАС России) в составе:

Заместитель председателя комиссии: <...> – начальник отдела контроля
торгов и органов власти;

Члены комиссии:

<...> – ведущий специалист-эксперт отдела контроля торгов и органов
власти;

<...> – специалист-эксперт отдела контроля торгов и органов власти,

рассмотрев обращение Уссурийской таможни о включении сведений
об ИП Глактионове М.А. в реестр недобросовестных поставщиков,

в присутствии:

от Заказчика: <...> – представитель по доверенности;

от ИП Глактионова М.А.: Глактионов М.А. лично, <...> – представитель по доверенности,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Приморскому краю поступило обращение Уссурийской таможни о включении сведений об ИП Глактионове М.А. в реестр недобросовестных поставщиков в связи с тем, что Заказчик принял решение об одностороннем отказе от исполнения контракта на выполнение работ по капитальному ремонту служебной квартиры Уссурийской таможни, расположенной по адресу: Приморский край, г. Арсеньев, пр. Горького, д. 16 кв. 17 (извещение № 0320100023823000018).

В назначенное время на заседании Комиссии Приморского УФАС России были рассмотрены документы, представленные сторонами.

Изучив материалы дела, выслушав пояснения сторон, Комиссия Приморского УФАС России установила следующее.

28.04.2023 Заказчиком размещено извещение № 0320100023823000018 о проведении электронного аукциона на выполнение работ по капитальному ремонту служебной квартиры Уссурийской таможни, расположенной по адресу: Приморский край, г. Арсеньев, пр. Горького, д. 16 кв. 17.

Согласно протоколу подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя) от 15.05.2023 № ИЭА1 победителем был признан ИП Глактионов М.А.

26.05.2023 года между Уссурийской таможней и ИП Глактионовым М.А. (далее – Подрядчик) был заключен государственный контракт № 0320100023823000018-01 на выполнение работ по капитальному ремонту служебной квартиры Уссурийской таможни, расположенной по адресу: Приморский край, г. Арсеньев, пр. Горького, д. 16 кв. 17 (далее – Контракт).

В соответствии с пунктом 1.1. Контракта, Подрядчик принял на себя обязательства выполнить работы по капитальному ремонту служебной квартиры Уссурийской таможни, расположенной по адресу: Приморский край, г. Арсеньев, пр. Горького, д. 16, кв. 17 (далее – объект) в соответствии с Техническим заданием (Приложение № 1 к контракту), Локальными сметными расчетами №№ 02-01-01, 02-01-02, 02-01-03, 01-01-04 (Приложение № 2 к Контракту) (далее – работы) и сдать их результаты Заказчику.

Согласно пункту 1.2. контракта, срок выполнения работ: с даты заключения контракта по 30.10.2023 включительно.

Дополнительным соглашением к контракту № 2 от 15.12.2023 срок выполнения работ был продлен до 20.12.2023.

20.12.2023 и 07.02.2024 Подрядчик уведомлял Заказчика об окончании выполнения работ путем размещения в ЕИС документов о приемке.

Однако, в связи с тем, что работы по капитальному ремонту служебной квартиры в объеме, предусмотренном контрактом, не исполнены, а часть выполненных работ произведена с отклонениями от утвержденной проектной документации и ведомостей объемов работ, Заказчиком сформированы и размещены в ЕИС мотивированные отказы от подписания документа о приемке.

Факты не выполнения работ по Контракту также подтверждаются Актами о выявленных недостатках от 28.12.2023 и 06.02.2024.

Заказчиком неоднократно в адрес Подрядчика были направлены письма (претензии) с требованиями о выполнении работ в полном объеме в соответствии с требованиями Контракта (письма от 16.01.2024 исх. № 30-16/00805, от 23.01.2024 исх. № 30-17/01554, от 11.03.2024 исх. № 30-17/05567).

06.02.2024 Подрядчик приостановил выполнение работ на объекте и передал Заказчику ключи от объекта.

В связи с выполнением Подрядчиком части работ по Контракту, в целях оплаты Подрядчику работ пропорционально выполненным обязательствам, Заказчиком подготовлены Акты о приемке выполненных работ (форма КС-2) на сумму 1 550 470,18 рублей за фактически выполненные работы по Контракту, которые направлены Подрядчику письмом от 18.04.2024 № 30-16/09105.

В целях урегулирования разногласий по объему выполненных работ, Заказчик предлагал Подрядчику провести совместно сверку выполненных работ, непосредственно на объекте, однако ответа от Подрядчика не поступило (письмо Заказчика от 08.05.2024 исх. № 30-16/10634).

В связи с чем, на основании статьи 717 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) Заказчик принял решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта.

Согласно части 9 статьи 95 Закона № 44-ФЗ, 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 11.3. Контракта, расторжение настоящего контракта допускается по соглашению сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа Стороны контракта от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством Российской Федерации.

В соответствии с частью 12.1 статьи 95 Закона № 44-ФЗ, 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.

В соответствии с частью 13 статьи 95 Закона № 44-ФЗ 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.

Кроме того, в соответствии с частью 14 вышеуказанной статьи, 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.

Согласно сведениям, размещенным в ЕИС:

24.06.2024 Заказчиком было принято решение об одностороннем отказе.

05.07.2024 – дата расторжения контракта.

Помимо вышеуказанных обстоятельств Комиссия Приморского УФАС России установила следующее.

31.05.2023 Подрядчику по акту приема-передачи была передана проектная документация.

В ходе производства работ Подрядчик выявил несоответствия проектной документации фактическому состоянию объекта:

- так на Объекте находится 4 стояка отопления, проектным решением предлагалось смонтировать отопление на 2 стояка;
- стояк холодной воды находится в туалете и подключить холодную воду из кухни невозможно;
- монтаж, прокладка и подключение кабеля 216 м² не учтены в локальном сметном расчете (без этих работ невозможно подключить розетки и выключатели, их можно прикрутить, но электричества не будет);
- мойка и раковина не предусмотрены в проектной документации (есть монтаж, материала нет);
- монтаж реечного потолка предусмотрен в помещениях № 2,3 из материала только «уголок декоративный», самого материала на потолок не предусмотрено;
- также из-за большой кривизны стен объем штукатурки, предусмотренный проектом не позволяет сделать работу качественно,

объем заложен меньше чем требуется.

Согласно пункту 3 статьи 743 ГК РФ, подрядчик, обнаруживший в ходе строительства не учтенные в технической документации работы и в связи с этим необходимость проведения дополнительных работ и увеличения сметной стоимости строительства, обязан сообщить об этом заказчику.

При неполучении от заказчика ответа на свое сообщение в течение десяти дней, если законом или договором строительного подряда не предусмотрен для этого иной срок, подрядчик обязан приостановить соответствующие работы с отнесением убытков, вызванных простоем, на счет заказчика. Заказчик освобождается от возмещения этих убытков, если докажет отсутствие необходимости в проведении дополнительных работ.

Из пояснений Подрядчика следует, что 03.10.2023 Подрядчик уведомил Заказчика о приостановлении выполнения работ в связи с обстоятельствами непреодолимой силы. Из-за высокой влажности невозможно было закончить работы в срок, продолжение работ грозило качеству и годности Объекта.

09.10.2023 Подрядчик уведомил Заказчика о приостановлении выполнения работ в связи с дополнительным объемом работ, которые по состоянию на 09.10.2023 Заказчик так и не согласовал письменно.

25.10.2023 Заказчик направил в адрес Подрядчика проект дополнительного соглашения, которым внесены частичные изменения в ведомость объемов работ.

27.10.2023 Подрядчиком вновь направлено повторное уведомление о приостановке работ и просьбой продлить срок выполнения контракта до 20.12.2023.

15.12.2023 в адрес Подрядчика поступил проект дополнительного соглашения с продлением работ до 20.12.2023, то есть всего на 5 дней, но вместе с тем, Заказчик вновь изменил ведомость объемов работ на первоначальный вариант, который ухудшал качество работ и грозил годности Объекта.

После получения отказа Заказчика от приемки выполненных работ, 09.01.2024 Подрядчиком в адрес Заказчика направлена претензия о несогласии с данным отказом и просьбой оплатить выполненные работы.

18.01.2024 в адрес Заказчика Подрядчик вновь направил уведомление об окончании работ и посредством ЕИС направлен документ о приемке.

07.02.2024 от Заказчика поступило письмо о согласовании установки

водяного узла в месте нахождения стояка холодной воды с изменениями в проектную документацию.

В соответствии с пунктом 11.1. Контракта любые изменения и дополнения к настоящему контракту имеют силу только при условии их оформления в письменном виде и подписания Сторонами.

Дополнительное соглашение между сторонами о продлении срока работ, об изменении объема или вида работ не заключалось.

При этом Комиссией отмечено, что работы, выполненные Подрядчиком, проходили строительный контроль, осуществляемый ООО НИЦ «Сейсмозащита».

Уведомлений о некачественном выполнении работ или выполнении работ с отступлениями от проектной документации в адрес Подрядчика не направлялись.

Согласно подпункту «а» пункта 13 Постановления Правительства Российской Федерации о порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) от 30 июня 2021 года № 1078, орган контроля рассматривает обращение, проводит проверку содержащихся в обращении фактов, свидетельствующих об уклонении участника закупки от заключения контракта, о расторжении контракта по решению суда в связи с существенным нарушением поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта, об одностороннем отказе заказчика от исполнения контракта в связи с существенными нарушениями поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта или об отсутствии оснований для одностороннего отказа поставщика (подрядчика, исполнителя) от исполнения контракта, а также внеплановую проверку, предусмотренную пунктом 5 части 15 статьи 99 Федерального закона.

По результатам проведенной внеплановой проверки Комиссией установлено следующее.

Пунктом 1 части 2 статьи 42 Закона № 44-ФЗ установлено, что извещение об осуществлении закупки, если иное не предусмотрено настоящим Федеральным законом, должно содержать описание объекта закупки в соответствии со [статьей 33](#) Закона № 44-ФЗ.

Согласно пункту 8 части 1 статьи 33 Закона № 44-ФЗ описание объекта закупки при осуществлении закупки работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту, сносу объекта капитального строительства должно содержать проектную документацию, утвержденную в порядке, установленном законодательством о

градостроительной деятельности, или типовую проектную документацию, или смету на капитальный ремонт объекта капитального строительства, за исключением случая, если подготовка таких проектных документов, сметы в соответствии с указанным законодательством не требуется, а также случаев осуществления закупки в соответствии с [частями 16 и 16.1 статьи 34](#) настоящего Федерального закона, при которых предметом контракта является в том числе проектирование объекта капитального строительства. Включение проектной документации в описание объекта закупки в соответствии с настоящим пунктом является надлежащим исполнением требований [пунктов 1 - 3](#) настоящей части, [части 2](#) настоящей статьи.

Согласно письму ФАС России от 09.03.2016 N АЦ/14427/16 «О рассмотрении обращения» строительство, реконструкция, капитальный ремонт объекта капитального строительства осуществляется на основании проектной документации. Отсутствие проектно-сметной документации в полном объеме в составе документации означает, что заказчик не установил требования к объему работ, подлежащих выполнению в рамках заключаемого контракта, и лишает участника закупки обоснованно сформировать свое предложение. При проведении закупки работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объекта капитального строительства в соответствии с Законом о закупках проектно-сметная документация должна быть размещена в полном объеме на Официальном сайте.

Заказчиком в составе извещения размещены только локально-сметные расчеты, проектная документация в составе извещения отсутствовала.

Тем самым проектно-сметная документация не размещена в полном объеме.

Следовательно, описание объекта закупки не соответствует требованиям пункта 8 части 1 статьи 33 Закона № 44-ФЗ.

Ответственность за данное правонарушение предусмотрена частью 1.4 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

На основании изложенного, Комиссия приходит к выводу о том, что участник закупки, с которым был заключен Контракт, был лишен возможности ознакомиться со всем объемом работ, подлежащих выполнению, на этапе подачи заявки.

Вместе с тем, на протяжении всего срока действия контракта, Подрядчик не уклонялся от исполнения принятых на себя обязательств.

Согласно Акту о приемке выполненных работ (форма КС-2) на сумму 1 550 470,18 рублей, составленном Заказчиком, объем работ выполненных Подрядчиком составил 80%, что также не может свидетельствовать об умышленном неисполнении принятых на себя обязательств.

В свою очередь Заказчиком не представлены доказательства, бесспорно свидетельствующие о недобросовестном поведении Подрядчика.

Поведение одной из сторон может быть признано недобросовестным, если усматривается очевидное отклонение действий участника гражданского оборота от добросовестного поведения.

Следовательно, исходя из презумпции добросовестности и разумности участников гражданских правоотношений и общего принципа доказывания лицо, от которого требуются разумность или добросовестность при осуществлении права, признается действующим разумно и добросовестно, пока не доказано обратное. Бремя доказывания лежит на лице, утверждающем, что управомоченный употребил свое право исключительно во зло другому лицу.

С учетом изложенного контрольный орган в сфере закупок при рассмотрении вопроса о включении или невключении определенного субъекта в реестр недобросовестных поставщиков не может ограничиться только формальной констатацией ненадлежащего исполнения хозяйствующим субъектом тех или иных нормативных требований без выяснения и оценки всех фактических обстоятельств дела в совокупности и взаимосвязи. При этом действующее законодательство не содержит безусловной обязанности уполномоченного органа включать представленные заказчиком сведения о поставщике в соответствующий реестр без оценки его действий в каждом конкретном случае.

Исходя из этого, для возникновения таких правовых последствий, как признание общества недобросовестным подрядчиком, контролирующий орган в сфере закупок обязан выяснить все обстоятельства, определить вину лица, характер его действий, и лишь после установления всех перечисленных обстоятельств решать вопрос о наличии или отсутствии оснований для включения победителя аукциона в реестр недобросовестных поставщиков.

В то же время заказчиком не представлено бесспорных доказательств, из содержания которых становится очевидным, что действия Общества свидетельствуют в пользу недобросовестного поведения последнего.

В соответствии с пп. «а» п. 15 Правил ведения реестра

недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) Орган контроля принимает решение об отказе во включении информации о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр в случае если при рассмотрении обращения, направленного в связи с расторжением контракта в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта в связи с существенным нарушением поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта, и при проведении 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 принятия заказчиком решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, направления его поставщику (подрядчику, исполнителю) и размещения в единой информационной системе;
- заказчиком не подтверждены факты существенного нарушения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта;
- поставщиком (подрядчиком, исполнителем) представлены информация и документы, подтверждающие:

принятие им мер для надлежащего исполнения условий контракта;

надлежащее исполнение оказалось невозможным вследствие обстоятельств непреодолимой силы, то есть чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств, в том числе в связи с мобилизацией в Российской Федерации, введением санкций и (или) мер ограничительного характера. К таким обстоятельствам не относится отказ поставщика (подрядчика, исполнителя) от исполнения контракта по причине введения санкций и (или) мер ограничительного характера в отношении заказчика.

При этом в соответствии с разъяснениями Конституционного Суда РФ, изложенными в Постановлениях от 30 июля 2001 года № 13-П и от 21 ноября 2002 года № 15-П, меры государственного понуждения должны применяться с учетом характера совершенного правонарушения, размера причиненного вреда, степени вины правонарушителя, его имущественного положения и иных существенных обстоятельств. Применяемые государственными органами санкции, в том числе штрафного характера должны отвечать требованиям Конституции РФ, соответствовать принципу юридического равенства, быть соразмерными конституционно защищаемым целям и ценностям, исключать возможность их произвольного истолкования и применения.

Руководствуясь статьей 104 Закона № 44-ФЗ и правилами ведения

реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) утверждёнными Постановлением Правительства Российской Федерации о порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) от 30 июня 2021 года № 1078, Комиссия Приморского УФАС России

РЕШИЛА:

Не включать сведения об ИП Глактионове М.А. в реестр недобросовестных поставщиков.

Заместитель председателя комиссии: <...>

Члены комиссии: <...>