Дело № РНП-29-120

029/06/104-846/2023

Заказчик:

ГБСУ АО «Трепузовский психоневрологический интернат»

163503, Архангельская обл., Приморский р-н, д. Трепузово, д. 16

E-mail: trepuzec@mail.ru

Участник закупки:

Общество с ограниченной ответственностью «Витамин»

163530, Архангельская область, Приморский р-н, д. Ижма, д. 144

E-mail: ooovitamin.nort@gmail.com

РЕШЕНИЕ

04 сентября 2023 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:

Цакулов Ю.Г. Руководитель Управления;

Члены комиссии:

Титова О.Е. Заместитель начальника отдела контроля закупок;
Вижевцева С.Н. Ведущий 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»,

в присутствии представителей от:

Заказчика: Некрасовой Е.В. (доверенность от 30.08.2023 № 421), Костромской К.С. (доверенность от 30.08.2023 № 422);

Участника закупки: Меньшикова В.Д. (решение от 04.08.2020 № 1, приказ от 07.08.2020).

УСТАНОВИЛА:

28 августа 2023 года в Архангельское УФАС России – уполномоченный федеральный орган исполнительной власти, осуществляющий контроль в сфере закупок, поступило обращение ГБСУ АО «Трепузовский психоневрологический интернат» (далее - Заказчик) о включении сведений об Обществе с ограниченной ответственностью «Витамин» в Реестр недобросовестных поставщиков.

Содержание обращения:

Согласно обращению Заказчика, контракт от 02.05.2023 № 0124200000623002259_82041 на выполнение работ по капитальному ремонту фасада и крылец зданий спальных корпусов № 2,3 (извещение № 0124200000623002259), заключенный с Обществом с ограниченной ответственностью «Витамин», расторгнут, в связи с принятием Заказчиком решения об одностороннем отказе от исполнения государственного 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.

11.04.2023 Уполномоченным органом – Контрактным агентством Архангельской области, на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок в сети Интернет http://zakupki.gov.ru (далее – ЕИС) размещено извещение № 0124200000623002259 о проведении электронного аукциона на право заключения контракта на выполнение работ по капитальному ремонту фасада и крылец зданий спальных корпусов № 2,3 (далее – Извещение).

Начальная (максимальная) цена контракта – 1 355 516,80 руб.

20.04.2023 по результатам проведенной процедуры аукциона победителем был признан участник закупки – Общество с ограниченной ответственностью «Витамин», предложивший цену контракта 847 197,67 руб.

02.05.2023 между Заказчиком и Обществом с ограниченной ответственностью «Витамин» (далее – Подрядчик, Общество) заключен контракт № 0124200000623002259_82041 (далее – Контракт) на выполнение работ по капитальному ремонту фасада и крылец зданий спальных корпусов № 2,3.

В соответствии с пунктом 1.3 Контракта срок выполнения работ: в течение 20 (двадцати) рабочих дней с даты заключения контракта, то есть по 01.06.2023 включительно.

05.06.2023 Заказчик направил Обществу письмо № 264 с указанием перечня

невыполненных работ.

02.08.2023 и 15.08.2023 Заказчиком приняты работы по актам о приёмке выполненных работ от 02.08.2023 № 1 и от 15.08.2023 № 2 соответственно, на общую сумму 767 566,47 руб.

02.08.2023 и 14.08.2023 Заказчик направил требования об уплате пени в связи с просрочкой исполнения обязательств, предусмотренных контрактом, № 373 и № 393 соответственно на общую сумму 15 420,74 руб.

Работы по вышеуказанным актам оплачены Заказчиком платежными поручениями от 03.08.2023 № 537051 и от 18.08.2023 № 662936 на общую сумму 752 145,73 руб. Из суммы оплаты Подрядчику Заказчик удержал пени в сумме 15 420,74 руб.

15.08.2023 Заказчиком было принято решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта в связи с существенным нарушением исполнения обязательств со стороны Подрядчика: «Подрядчик неоднократно нарушил сроки выполнения работ. Указанные нарушения подтверждаются подписанными сторонами: - актами сдачи-приемки от 02.08.2023 № 1, от 14.08.2023 № 2; - требованием об уплате пени в связи с просрочкой исполнения обязательств, предусмотренных контрактом, от 02.08.2023 г. № 373, от 14.08.2023 № 393; - претензиями о нарушениях сроков выполнения работ от 05.06.2023 г. № 264, от 07.08.2023 г. № 378».

В заседании комиссии Архангельского УФАС России представитель Заказчика пояснил, что Подрядчиком некачественно выполнены работы по шлифовке и окраске цоколя, а также не выполнены работы по запасным крыльцам здания спального корпуса № 2.

В соответствии с частью 12.1 статьи 95 ФЗ «О контрактной системе» в случае принятия заказчиком предусмотренного частью 9 данной 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 указанного 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 указанной части считается надлежащим уведомлением поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Согласно информации с официального сайта решение от 15.08.2023 об одностороннем отказе от исполнения Контракта в этот же день было размещено Заказчиком в разделе «Решение об одностороннем отказе».

Дата поступления Подрядчику решения об одностороннем отказе от исполнения контракта – 15.08.2023 16:06 (МСК).

Следовательно, дата надлежащего уведомления заказчиком поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения Контракта – 15.08.2023.

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 28.08.2023, что подтверждается размещенной 28.08.2023 информацией о расторжении Контракта на официальном сайте в карточке контракта с реестровой записью № 2292100518023000003, 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 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 указанного 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.

Информация, предусмотренная частью 4 статьи 104 ФЗ «О контрактной системе», направлена Заказчиком в адрес Архангельского УФАС России в установленный законом срок – 28.08.2023.

Согласно пояснению представителя Общества с ограниченной ответственностью «Витамин» нарушение сроков выполнения работ было допущено Подрядчиком в связи с возникшей в июне 2023 года недостаточностью денежных средств на покупку материалов.

Кроме того, выполнить работы по запасным крыльцам Подрядчик не смог, так как в процессе работы выяснил, что в сметном расчете заложено количество

материалов на выравнивание крылец, в то время как их необходимо отливать.

Комиссия Архангельского УФАС России отмечает, что работы по Контракту выполнены на 90 %, приняты и оплачены Заказчиком.

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

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.

Вышеуказанные обстоятельства могут свидетельствовать об отсутствии виновного поведения Общества при исполнении контракта, однако разрешение споров,

связанных с исполнением контракта, регулируются нормами гражданского законодательства Российской Федерации.

Комиссия Архангельского УФАС России, в силу своей компетенции проверив действия заказчика и Общества на предмет соблюдения процедуры расторжения контракта, предусмотренной ФЗ «О контрактной системе», в данном случае не уполномочена давать правовую оценку действиям сторон при исполнении контракта с позиции применения гражданского законодательства и подменять при этом компетенцию суда.

Частью 3 статьи 17 и частью 3 статьи 55 Конституции Российской Федерации закреплено конституционное требование соразмерности установления правовой ответственности, предполагающее в качестве общего правила дифференциацию ответственности в зависимости от тяжести содеянного, размера и характера причиненного ущерба, степени вины правонарушителя и иных существенных обстоятельств, обусловливающих индивидуализацию при применении взыскания.

Ни ФЗ «О контрактной системе», ни Правила ведения реестра не содержат безусловной обязанности уполномоченного органа включать представленные заказчиком сведения о подрядчике в соответствующий реестр без оценки его действий в каждом конкретном случае.

При рассмотрении вопроса о включении или не включении лица в реестр недобросовестных поставщиков недопустимо ограничиваться только формальной констатацией ненадлежащего исполнения хозяйствующим субъектом тех или иных нормативных требований без выяснения и оценки всех фактических обстоятельств дела в совокупности и взаимосвязи.

Основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является только такое неисполнение контракта, которое предполагает его недобросовестное поведение, совершение им умышленных, а в ряде случаев неосторожных действий (бездействия) в противоречие требованиям ФЗ «О контрактной системе».

В рассматриваемом случае Комиссия Архангельского УФАС России полагает, что обстоятельства дела не свидетельствуют о том, что действия Общества с ограниченной ответственностью «Витамин» были направлены на умышленное ненадлежащее исполнение Контракта.

Приведенные выше обстоятельства не позволяют Комиссии Архангельского УФАС России сделать вывод о наличии в действиях Общества недобросовестного поведения или злонамеренного ненадлежащего исполнения Контракта.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу о том, что исходя из имеющихся на дату рассмотрения дела сведений и фактов, основания для включения сведений в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Витамин» в реестр недобросовестных поставщиков отсутствуют.

При проведении внеплановой проверки на основании пункта 5 части 15 статьи 99 ФЗ «О контрактной системе» данной закупки выявлено следующее.

Согласно пункту 1 части 13 статьи 34 ФЗ «О контрактной системе» в контракт включаются обязательные условия о порядке и сроках оплаты товара, работы или

услуги, в том числе с учетом положений части 13 статьи 37 указанного Федерального закона, о порядке и сроках осуществления заказчиком приемки поставленного товара, выполненной работы (ее результатов) или оказанной услуги в части соответствия их количества, комплектности, объема требованиям, установленным контрактом, о порядке и сроках оформления результатов такой приемки, а также о порядке и сроке предоставления поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обеспечения гарантийных обязательств в случае установления в соответствии со статьей 96 настоящего Федерального закона требования обеспечения гарантийных обязательств. В случае, предусмотренном частью 24 статьи 22 настоящего Федерального закона, контракт должен содержать условие о том, что оплата поставленного товара, выполненной работы, оказанной услуги осуществляется по цене единицы товара, работы, услуги исходя из количества поставленного товара, объема фактически выполненной работы или оказанной услуги, но в размере, не превышающем максимального значения цены контракта. В случае, если контрактом предусмотрены его поэтапное исполнение и выплата аванса, в контракт включается условие о размере аванса в отношении каждого этапа исполнения контракта в виде процента от размера цены соответствующего этапа.

В силу части 2 статьи 34 ФЗ «О контрактной системе» при заключении и исполнении контракта изменение его существенных условий не допускается, за исключением случаев, предусмотренных указанным Федеральным законом.

Частью 1 статьи 95 ФЗ «О контрактной системе» установлены случаи для изменения существенных условий контракта по соглашению сторон при его исполнении.

Пунктом 1.4 Контракта было установлено, что работы выполняются в соответствии с Графиком выполнения работ (Приложение № 3 к Контракту), разработанным Подрядчиком и согласованным с Заказчиком.

Согласно пункту 4.1. Контракта: «Оплата выполненных Подрядчиком работ производится на основании счета и/или счета-фактуры, путем перечисления денежных средств на счет Подрядчика в срок не более 7 (Семи) рабочих дней с даты подписания Заказчиком документа о приемке (акт о приемке выполненных работ (форма № КС-2), справка о стоимости выполненных работ и затрат (форма № КС-3))».

Таким образом, Контрактом была предусмотрена оплата выполненных работ одноэтапно после завершения всего комплекса работ в соответствии с графиком их выполнения.

25.07.2023 Заказчиком заключено дополнительное соглашение № 1 к Контракту, в соответствии с которым установлены следующие условия:

«1. Пункт 1.4 раздела 1 «Предмет Контракта, срок, место и условия выполнения работ» настоящего контракта изложить в новой редакции:

«Работы выполняются поэтапно:

1. этап: капитальный ремонт крыльца здания спального корпуса № 3;
2. этап: капитальный ремонт фасада и крыльца здания спального корпуса № 2».

2. Раздел 4 «Порядок и сроки оплаты работы» настоящего контракта дополнить

пунктом 4.5. следующего содержания:

«Оплата работ производиться по этапам:

- 1 этап выполнение работ по локальному сметному расчету № 2 «Капитальный ремонт крыльца здания спального корпуса № 3»;
- 2 этап выполнение работ по локальному сметному расчету № 1 «Капитальный ремонт фасада и крыльца здания спального корпуса № 2»».

Следовательно, дополнительным соглашением № 1 к Контракту Заказчик установил оплату по Контракту по этапам, то есть изменил существенные условия Контракта.

Комиссия Архангельского УФАС России отмечает, что в материалах дела отсутствуют доказательства применения исключительных случаев, предусмотренных для изменения существенных условий Контракта по соглашению сторон.

Таким образом, Заказчик, заключив дополнительное соглашение от 25.07.2023 № 1 к Контракту, нарушил часть 1 статьи 95 ФЗ «О контрактной системе».

В соответствии с частью 4 статьи 7.32 КоАП РФ изменение условий контракта, в том числе увеличение цен товаров, работ, услуг, если возможность изменения условий контракта не предусмотрена законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок, влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере двадцати тысяч рублей.

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

РЕШИЛА:

1. Сведения, представленные ГБСУ АО «Трепузовский психоневрологический интернат» в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Витамин» (163530, Архангельская область, Приморский р-н, д. Ижма, дом 144, ИНН 2921128590), в Реестр недобросовестных поставщиков не включать.

2. Признать Заказчика нарушившим часть 1 статьи 95 ФЗ «О контрактной системе».

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

Председатель Комиссии Ю.Г. Цакулов

Члены Комиссии О.Е. Титова

С.Н. Вижевцева