



Управление Федеральной антимонопольной службы
по республике Коми

РЕШЕНИЕ

21 сентября 2016 года

№ РНП-11-364

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Коми <.....> рассмотрев обращение муниципального общеобразовательного учреждения «Средняя общеобразовательная школа №2» г. Печора (далее – МОУ «СОШ №2») исх. от 05.09.2016 №574 (вх. № 4555 от 07.09.2016) о включении сведений об индивидуальном предпринимателе <.....> (далее – ИП <.....>, индивидуальный предприниматель) в реестр недобросовестных поставщиков в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения муниципального контракта № 0107300012716000107-0403462-02 от 20.04.2016 на выполнение работ по изготовлению и установке металлических ограждений территории здания начальных классов Муниципального общеобразовательного учреждения "Средняя общеобразовательная школа №2" г.Печора, извещение № 0107300012716000107 (далее - контракт), при участии:

- <.....>,

УСТАНОВИЛА:

В соответствии с частью 6 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) МОУ «СОШ №2» представлено обращение исх. от 05.09.2016 №574 (вх. № 4555 от 07.09.2016) о включении сведений об индивидуальном предпринимателе в реестр недобросовестных поставщиков в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения муниципального контракта № 0107300012716000107-0403462-02 от 20.04.2016 на выполнение работ по

изготовлению и установке металлических ограждений территории здания начальных классов Муниципального общеобразовательного учреждения "Средняя общеобразовательная школа №2" г.Печора (далее - обращение).

МОУ «СОШ №2», индивидуальный предприниматель, надлежащим образом о времени и месте рассмотрения обращения извещены.

МОУ «СОШ №2» письмом исх. от 08.09.2016 №04-03/8380э. в адрес Коми УФАС было направлено ходатайство о рассмотрении обращения в отсутствие своих представителей.

Заседание по рассмотрению обращения, с учетом законодательно установленных сроков, проведено в отсутствие МОУ «СОШ №2».

1. Комиссия Коми УФАС России, рассмотрев материалы обращения, пришла к нижеследующим выводам.

МОУ «СОШ №2» принято решение об осуществлении закупки способом электронного аукциона на выполнение работ по изготовлению и установке металлических ограждений территории здания начальных классов Муниципального общеобразовательного учреждения "Средняя общеобразовательная школа №2" г.Печора, извещение № 0107300012716000107 (далее - закупка, электронный аукцион).

Заказчиком закупки явилось Муниципальное общеобразовательного учреждение "Средняя общеобразовательная школа №2" г.Печора.

Уполномоченный орган - Управление образования муниципального района "Печора".

Наименование объекта закупки - «Выполнение работ по изготовлению и установке металлических ограждений территории здания начальных классов Муниципального общеобразовательного учреждения "Средняя общеобразовательная школа №2" г.Печора».

Начальная (максимальная) цена государственного контракта составила 1 510 028.30 рублей.

Источником финансирования закупки явился бюджет муниципального образования муниципального района «Печора».

Извещение о проведении запроса котировок № 0107300012716000107 размещено на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее - официальный сайт)- 21.03.2016.

2. Согласно частям 1 - 2 статьи 104 Закона о контрактной системе ведение реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) осуществляется федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным на осуществление контроля в сфере закупок.

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 соответствии с частями 6 - 9 статьи 104 Закона о контрактной системе в случае расторжения контракта по решению суда или в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта заказчик в течение трех рабочих дней с даты расторжения контракта направляет в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, информацию, предусмотренную [частью 3](#) настоящей статьи, а также копию решения суда о расторжении контракта или в письменной форме обоснование причин одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта.

В течение десяти рабочих дней с даты поступления документов и информации, указанных в [частях 4 - 6](#) настоящей статьи, федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, осуществляет проверку содержащихся в указанных документах и информации фактов. В случае подтверждения достоверности этих фактов федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, включает информацию, предусмотренную [частью 3](#) настоящей статьи, в реестр недобросовестных поставщиков в течение трех рабочих дней с даты подтверждения этих фактов.

Информация, содержащаяся в реестре недобросовестных поставщиков, размещается в единой информационной системе и должна быть доступна для ознакомления без взимания платы.

Информация, предусмотренная [частью 3](#) настоящей статьи, исключается из указанного реестра по истечении двух лет с даты ее включения в реестр недобросовестных поставщиков.

3. В соответствии с протоколом подведения итогов электронного аукциона №0107300012716000107-3 от 05.04.2016, победителем аукциона был признан индивидуальный предприниматель <.....>.

20.04.2016 муниципальное общеобразовательное учреждение «Средняя общеобразовательная школа №2» г. Печора и индивидуальный предприниматель <.....> с соблюдением требований Федерального закона от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», и иного законодательства Российской Федерации, на основании результатов размещения муниципального заказа путем проведения электронного аукциона, результаты которого зафиксированы в протоколе № 0107300012716000107-3 от 05.04.2016г. и документации об электронном аукционе, заключили настоящий Муниципальный Контракт (далее - контракт).

Пунктом 1.1 раздела 1 контракта обозначено, заказчик поручает, а подрядчик принимает на себя обязательства выполнить собственными силами и средствами и/или силами и средствами привлеченных субподрядных организаций работы по изготовлению и установке металлических ограждений территории здания начальных классов Муниципального общеобразовательного учреждения "Средняя общеобразовательная школа №2" г.Печора (далее – Работы) в соответствии с техническим заданием (Приложение №1), графиком выполнения работ (Приложение №2), локальным сметным расчетом (Приложение №3), локальным

ресурсным сметным расчетом (Приложение №4), проектной документацией, требованиями действующих норм, правил и стандартов, техническими условиями, а Заказчик обязуется принять и оплатить выполненные Работы в порядке и на условиях, предусмотренных настоящим контрактом.

В соответствии с пунктом 2.1 раздела 2 контракта, Стоимость всего объема Работ (далее по тексту – Цена контракта) определена в соответствии с результатами аукциона и составляет 1 006 354,44 (один миллион шесть тысяч триста пятьдесят четыре) рубля 44 копейки (НДС не облагается).

Согласно пункту 3.1 раздела 3 контракта, работы по настоящему контракту должны быть выполнены в полном объеме и сданы Заказчику в соответствии с п.5. настоящего контракта в следующие сроки:

-сроки выполнения работ – с момента заключения контракта по 15 августа 2016 года.

Сроки выполнения работ по контракту были изменены дополнительным соглашением от 26.04.2016 №1 заключенным между сторонами контракта.

Пунктом 4 раздела 4 контракта установлены права и обязанности сторон, а именно:

Заказчик вправе:

Требовать от Подрядчика своевременного и полного выполнения принятых им обязательств по настоящему Контракту.

Производить любые измерения, испытания, отборы образцов для контроля качества работ, материалов и конструкций, выполненных, произведенных или поставленных по настоящему контракту.

Присутствовать при проведении проверок и испытаний в любое время в течение всего периода проведения выполнения работ на объекте.

В любое время проверять ход и качество работы, выполняемой Подрядчиком, не вмешиваясь в его хозяйственную деятельность.

Указывать на недостатки выполненных работ и требовать своевременного их устранения.

Предъявлять претензии за некачественное или неполное исполнение принятых Подрядчиком обязательств по настоящему Контракту.

Заказчик вправе задержать оплату выполненных работ до устранения недостатков, предусмотренных Актом, фиксирующим недостатки и сроки их устранения.

Требовать уплаты неустойки и (или) расторжения настоящего Контракта на любом этапе, в случае неисполнения или некачественного исполнения Подрядчиком своих обязательств по настоящему Контракту, в соответствии с условиями настоящего Контракта.

Удерживать сумму неустойки (штрафа, пеней), предъявленных Заказчиком

Подрядчику за неисполнение или ненадлежащее исполнение условий настоящего Контракта, в бесспорном порядке без согласия Подрядчика при окончательном расчете с Подрядчиком.

Подрядчик вправе:

Требовать от Заказчика своевременного и полного выполнения принятых им обязательств по настоящему контракту.

Получать консультации Заказчика по вопросам выполнения настоящего контракта.

Получать оплату за поставленный товар в порядке, предусмотренном настоящим контрактом.

Для реализации предмета настоящего Контракта Подрядчик обязуется:

Своими **силами и средствами и/или силами и средствами привлеченных субподрядных организаций** качественно выполнить все работы на Объекте в объеме и в сроки, предусмотренные настоящим контрактом, приложениями к нему и сметной документацией и сдать законченный Объект в установленном порядке.

Немедленно известить Заказчика и до получения от него указаний приостановить работы при обнаружении:

-непредвиденных объемов работ;

-возможных неблагоприятных для Заказчика последствий выполнения его указаний о способе исполнения работ;

-иных, не зависящих от Подрядчика обстоятельств, угрожающих годности или прочности результатов выполняемой работы либо создающих невозможность ее завершения в срок.

В соответствии с пунктом 12.6 части 12 контракта, расторжение Контракта допускается по соглашению Сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа Стороны Контракта от исполнения Контракта в соответствии с гражданским законодательством.

В соответствии с п.5 ст.709 Гражданского кодекса Российской Федерации, если возникла необходимость в проведении дополнительных работ и по этой причине в существенном превышении определенной приблизительно цены работы, подрядчик обязан своевременно предупредить об этом заказчика.

В соответствии с информационно претензионным письмом индивидуального предпринимателя исх. от 04.07.2016, направленного в адрес заказчика была обозначена необходимость проведения дополнительных работ. Проведение дополнительных работ было обусловлено следующим:

- обнаружение несоответствия и расхождения объемов и видов работ в рабочей проектной документации №062/15 и приложением №2 локальным сметным расчетом (в проектной документации, лис 1 (общие данные) пункт 4 (противопожарные и антисептические мероприятия);

- не отражен в приложении №2 локально сметном расчете подпункт 4.1 (Металлические детали окрасить антикоррозионным покрытием, затем окрасить эмалью. Перед выполнением антикоррозионной защиты металлоконструкции должны быть обезжирены, очищены от загрязнений и окислов (ржавчины). Качество очистки должно соответствовать требованиям третьей степени очистки (металлическими щетками) по ГОСТ 9.402-2004.);

- указание в проекте товара «стойки на крестовинах - 6 шт.», тогда как в спецификации металлопроката и локальной смете исходя из общей массы металла имеет место их отсутствие (как затрат на материал так и затрат по работе).

Согласно устным доводам представителя <.....>, заказчиком было отказано в согласовании дополнительных работ.

В материалах жалобы и на заседании комиссии Коми УФАС было представлено письмо, адресованное индивидуальному предпринимателю от авторизованного дилера ОАО «ЧСПЗ» в Волго-Вятском регионе «Алтай-Сервис» исх. от 07.04.2016. В своем письме генеральный директор «Алтай-Сервис» уведомлял индивидуального предпринимателя о значительном повышении цен заводов-изготовителей на металлопрокат в следующих размерах:

- Листовой прокат 40-45%
- Швеллеры 30-40%
- Трубы 35-40%
- Круги г/к 30-40%.

В соответствии с п.6 ст.709 ГК РФ при существенном возрастании стоимости материалов и оборудования, предоставленных подрядчиком, а также оказываемых ему третьими лицами услуг, которые нельзя было предусмотреть при заключении договора, подрядчик имеет право требовать увеличения установленной цены, а при отказе заказчика выполнить это требование - расторжения договора в соответствии со [статьей 451](#) настоящего Кодекса.

Согласно письменной информации представленной на заседании комиссии представителем индивидуального предпринимателя, работы по изготовлению и установке металлических ограждений территории здания начальных классов Муниципального общеобразовательного учреждения "Средняя общеобразовательная школа №2" г.Печора в соответствии с условиями контракта индивидуальным предпринимателем были выполнены.

Письмами исх. от 18.08.2016 направленными в адрес заказчика и директора МКУ «УКС» индивидуальный предприниматель пригласил стороны для освидетельствования и осуществления приема выполненных работ по контракту.

На заседании комиссии представителем индивидуального предпринимателя было дано пояснение, что заказчиком работы приняты не были.

По состоянию на дату рассмотрения обращения, сторонами не представлена информация по факту оплаты выполненных работ по контракту.

Так же в материалах жалобы представлено исковое заявление ИП <.....> о признании незаконным одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта на выполнение работ по изготовлению и установке металлических ограждений территории здания начальных классов Муниципального общеобразовательного учреждения "Средняя общеобразовательная школа №2" г.Печора (арбитражное дело № А29-9678/2016).

4. Согласно частям 8, 9 статьи 95 Закона о контрактной системе 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, при условии, если это было предусмотрено контрактом.

В частях 12 - 14, 16, 26 статьи 95 Закона о контрактной системе установлено, 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 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.

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.

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.

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).

Информация об изменении контракта или о расторжении контракта, за исключением сведений, составляющих государственную тайну, размещается заказчиком в единой информационной системе в течение одного рабочего дня, следующего за датой изменения контракта или расторжения контракта.

5. МОУ «СОШ №2» 23.08.2016 принято решение об одностороннем отказе от исполнения муниципального контракта от 20.04.2016 №0107300012716000107-0403462-02.

Решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта размещено на официальном сайте 24.08.2016.

Решение заказчика от 23.08.2016 отправлено письмом с простым уведомлением 24.08.2016, о чем свидетельствует представленная в материалах обращения копия почтового чека. Решение заказчика от 23.08.2016 не направлялось в адрес индивидуального предпринимателя посредством электронной почты, телеграммы, факсимильной связи.

В соответствии с почтовым уведомлением о вручении, решение было получено индивидуальным предпринимателем 25.08.2016 лично, о чем свидетельствует подпись лица на уведомлении о вручении.

В соответствии с ч.12 ст.95 Закона о контрактной системе, датой 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.

27.08.2016 заказчиком получено почтовое уведомление с отметкой о вручении индивидуальному предпринимателю решения об одностороннем отказе от исполнения контракта (в соответствии с печатью организации связи).

В материалах обращения, направленного в адрес Коми УФАС России о включении сведений об индивидуальном предпринимателе в реестр недобросовестных поставщиков, установлена дата надлежащего уведомления об одностороннем расторжении контракта с индивидуальным предпринимателем – 25.08.2016. Соответственно датой расторжения контракта, заказчик посчитал – 05.09.2016 (10дневный срок).

В соответствии с нормами ст.95 Закона о контрактной системе, датой

надлежащего уведомления будет считаться – 27.08.2016, датой расторжения контракта – 07.09.2016.

Заказчиком при подсчете даты расторжения контракта было допущено нарушение, выразившееся в сокращении десятидневного срока, предусмотренного ч.13 ст.95 Закона о контрактной системе для вступления в силу решения заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта.

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).

Вследствие чего заказчиком было допущено нарушение ч.26 ст.95 Закона о контрактной системе, выразившееся в размещении информации о расторжении контракта, за исключением сведений, составляющих государственную тайну, в единой информационной системе в течение одного рабочего дня, следующего за датой расторжения контракта.

При обзоре официального сайта было установлено, что информация о расторжении контракта размещена заказчиком 05.09.2016, тогда как она подлежала размещению 08.09.2016.

Заказчиком - МОУ «СОШ №2» не выполнены требования ч. 12,26 ст.95 Закона о контрактной системе.

В соответствии с письмом ФАС России от 28.03.2014 № ИА/11604/14 «По вопросам рассмотрения обращений о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений о недобросовестных поставщиках (подрядчиках, исполнителях), контракты с которыми расторгнуты в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта в связи с существенным нарушением ими условий контрактов», нарушение заказчиком порядка и сроков расторжения контракта в одностороннем порядке исключает возможность внесения сведений о недобросовестном поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр недобросовестных поставщиков.

По мнению Конституционного Суда Российской Федерации, изложенному в Постановлениях от 30.07.2001 № 13-П и от 21.11.2002 № 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 Российской Федерации, соответствовать принципу юридического равенства, быть соразмерными конституционно защищаемым целям и ценностям, исключать возможность их произвольного истолкования и применения.

В силу части 3 статьи 17, части 3 статьи 55 Конституции Российской Федерации исходящее из принципа справедливости конституционное требование соразмерности установления правовой ответственности предполагает в качестве общего правила ее дифференциацию в зависимости от тяжести содеянного, размера и характера причиненного ущерба, степени вины правонарушителя и иных существенных обстоятельств, обуславливающих индивидуализацию при применении взыскания.

Внесение информации об участнике закупки в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) является специальной мерой ответственности, установленной законодателем в целях обеспечения исполнения лицом принятых на себя в рамках процедуры закупки обязательств. При этом одним из последствий такого включения (в качестве санкции за допущенное нарушение) может являться ограничение прав такого лица на участие в течение установленного срока в процедурах по закупкам.

Следовательно, включение информации о лице в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) по существу является санкцией за недобросовестное поведение данного лица.

В связи с тем, что заказчиком – МОУ «СОШ №2» допущено нарушение порядка и сроков расторжения контракта в одностороннем порядке, предусмотренного статьей 95 Закона о контрактной системе и имеется спор в арбитражном суде относительно исполнения муниципального контракта (наличие неучтенных работ, несоответствие информации и др.), информация в отношении ИП <.....> не подлежит включению в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

На основании вышеизложенного, руководствуясь частью 7 статьи 104 Закона о контрактной системе, Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 № 1062 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)», пунктом 8 Приказа ФАС России № 267 от 27.08.2007 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков, включении и исключении сведений из реестра недобросовестных поставщиков, проведении проверок фактов уклонения участника размещения заказа от заключения государственного или муниципального контракта, осуществлении внеплановых проверок при рассмотрении сведений о недобросовестных поставщиках», Приказом Коми УФАС России № 225 от 20.10.2014 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)», Комиссия Коми УФАС России,

РЕШИЛА:

отказать МОУ «СОШ №2» во включении представленной информации об индивидуальном предпринимателе <.....> в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

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

<.....>