

РЕШЕНИЕ № РНП-03/143-2019

по результатам рассмотрения обращения о включении в реестр недобросовестных поставщиков

«20» ноября 2019 года город Улан-Удэ

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Бурятия по контролю в сфере размещения заказов (далее - Комиссия Бурятского УФАС России) в составе:

<...>, председателя Комиссии,

<...>, члена Комиссии,

<...>, члена Комиссии;

в присутствии <...>, представителя по доверенности от 19.11.2019 <...>, в отсутствие надлежаще извещенного государственного бюджетного учреждения здравоохранения «Кабанская центральная районная больница»,

рассмотрев обращение государственного бюджетного учреждения здравоохранения «Кабанская центральная районная больница» от 13.11.2019 о включении в реестр недобросовестных поставщиков ИП Киселева Н.М. в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения государственного контракта от 28.08.2019 на выполнение работ по текущему ремонту входной группы, коридоров, лестничных площадок Кабанской ЦРБ, номер извещения- 0102200001619001774 (далее – Аукцион), в соответствии с подпунктом «б» пункта 1 части 3 статьи 99, статьей 104 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе» (далее – Закон о контрактной системе),

УСТАНОВИЛА:

Заказчиком 28.08.2019 принято решение об одностороннем расторжении контракта от 10.06.2019, заключенного с ИП <...> Руководствуясь статьей 104 Закона о контрактной системе, направлены сведения о включении ИП <...> в реестр недобросовестных поставщиков.

<...> и его представитель возражали против включения в реестр недобросовестных поставщиков. Поясняют, что работа по контракту выполнена, готовы устранить замечания. Претензия заказчика от 29.07.2019 им не получена. Кроме того, индивидуальный предприниматель выполнил по просьбе заказчика работу, не предусмотренную техническим заданием аукционной документации, а именно работу по окрашиванию потолков второго и третьего этажей поликлиники. Решения об одностороннем отказе от исполнения контракта им не получено, о решении заказчика о расторжении контракта в одностороннем порядке ему стало известно 14.11.2019, когда пришло уведомление с Бурятского УФАС России.

Комиссия Бурятского УФАС России, рассмотрев представленные документы, установила следующее:

16.05.2019 в Единой информационной системе www.zakupki.gov.ru было размещено извещение о проведении электронного аукциона, номер извещения – 0102200001619001774. Начальная (максимальная) цена контракта – 281 638,00 рублей.

21.05.2019 г. на основании протокола подведения итогов (№ извещения 0102200001619001774) индивидуальный предприниматель Киселев Н.М. признан победителем электронной процедуры.

10.06.2019 г. между ГБУЗ «Кабанская центральная районная больница» (далее - заказчик) и ИП <...>. (далее - исполнитель) заключен государственный контракт (далее - контракт) на

выполнение работ по текущему ремонту входной группы, коридоров, лестничных площадок Кабанской ЦРБ на сумму 196 888,29 рублей.

В соответствии с п. 3.2. контракта срок выполнения работ с момента заключения контракта в течении 10 дней. Согласно пункту 12.1 срок действия контракта до 31.12.2019 года.

Пунктом 12.2 контракта предусмотрено право заказчика принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта.

28.08.2019 в соответствии с частью 9 статьи 95 Закона о контрактной системе и пунктом 12.2 контракта заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта в связи существенным нарушением условий контракта, невыполнением работ в полном объеме и неустранении нарушений в заявленные сроки.

В решении об одностороннем отказе от исполнения контракта от 28.08.2019 имеется ссылка на претензии от 28.06.2019 и 29.07.2019. Из содержания претензии от 28.06.2019 следует, что обязательства подрядчиком в установленный срок не исполнены, необходимо выполнить работы в срок до 08.07.2019 года. В претензии от 29.07.2019 заказчик уведомляет предпринимателя о некачественном выполнении работ в установленный срок. Кроме того, заказчик в указанном письме требует в срок до 01.08.2019 устранить выявленные недостатки покраски стен и потолков второго и третьего этажей поликлиники.

Согласно пункту 1.2. технического задания (приложения № 1 контракта) работы выполняются в соответствии с локальным сметным расчетом Заказчика. Комиссией установлено, что в единой информационной системе в сфере закупок на сайте <http://zakupki.gov.ru> локальный сметный расчет не размещен. Однако техническим заданием установлены следующие виды работ.

	Наименование работ	Ед.изм	количество	
1	Улучшенная масляная окраска ранее окрашенных стен: за два раза (100 м2)	100М2	4,51	
2	Ремонт штукатурки внутренних стен по камню и бетону цементно-известковым раствором, площадью отдельных мест: до 1 м2 толщиной слоя до 20 мм (100 м2)	100м2	0,032	
3	Краски для внутренних работ масляные готовые к применению МА-15 БИО (т)	М2	4,51	
4	Окрашивание водоэмульсионными составами поверхностей стен, ранее окрашенных: водоэмульсионной краской с расчисткой старой краски до 10% (100 м2)	М2	4,5	
5	Изоляция изделиями из пенопласта на битуме холодных поверхностей: покрытий и перекрытий сверху (м3)	М3	0,27	
6	Установка подоконных досок из ПВХ: в	100М2	0,05355	

каменных стенах толщиной свыше 0,51 м (100 м)			
--	--	--	--

То есть, содержащееся в претензии требование заказчика устранить недостатки покраски потолков второго и третьего этажей поликлиники необоснованно, поскольку работы по окрашиванию потолков не предусмотрены аукционной документацией.

С целью формирования единообразной практики порядка рассмотрения обращений о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений о недобросовестных поставщиках (подрядчиках, исполнителях), контракты с которыми расторгнуты на основании одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта в связи с существенным нарушением условий контрактов, ФАС России в письме 28.03.2014 N 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" сообщило свою позицию по данному вопросу.

В своем письме ФАС России указало на необходимость учета позиции, изложенной в настоящем письме, при осуществлении контроля за соблюдением законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Обстоятельством, исключающим возможность принятия решения о включении сведений о недобросовестном поставщике (подрядчике, исполнителе) в Реестр, является нарушение заказчиком порядка расторжения контракта.

В соответствии с частью 12 статьи 95 Закона о контрактной системе 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.

С учетом указанной нормы Закона о контрактной системе необходимо проверить осуществление заказчиком следующих действий:

- размещение в установленные сроки решения заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта в единой информационной системе;
- направление решения заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта поставщику (подрядчику, исполнителю) по почте заказным письмом с уведомлением о вручении по адресу поставщика (подрядчика, исполнителя), указанному в контракте;

- направление решения заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта поставщику (подрядчику, исполнителю) телеграммой, либо посредством факсимильной связи, либо по адресу электронной почты, либо с использованием иных средств связи и доставки, обеспечивающих фиксирование направления такого решения и получение заказчиком подтверждения о его вручении поставщику (подрядчику, исполнителю).

Неисполнение вышеперечисленных действий свидетельствует об отсутствии надлежащего уведомления поставщика (подрядчика, исполнителя) о принятом решении об одностороннем отказе от исполнения контракта и сведения о соответствующем поставщике (подрядчике, исполнителе) не подлежат включению в реестр в связи с нарушением заказчиком порядка расторжения контракта, предусмотренного частью 12 статьи 95 Закона о контрактной системе. При этом данные действия заказчика содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 6 статьи 7.32 КоАП РФ.

Решение государственного бюджетного учреждения здравоохранения «Кабанская центральная районная больница» об одностороннем отказе от исполнения контракта от 28.08.2019 размещено в ЕИС 29.08.2019, однако направлено в адрес ИП <...> по почте заказным письмом с уведомлением о вручении с нарушением срока, установленного частью 12 статьи 95 Закона о контрактной системе, 04.09.2019.

Частью 13 статьи 95 Закона N 44-ФЗ установлено, что 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.

Как следует из представленных в материалы дела пояснений заказчика и копий документов, заказчику стало известно об отсутствии исполнителя по его адресу, указанному в контракте, 14.10.2019, соответственно, датой надлежащего уведомления о принятом решении является 14.10.2019 (согласно отчету об отслеживании почтового отправления (копии представлены в материалы дела)). Решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта вступило в силу 25.10.2019.

Из смысла части 12 статьи 95 Закона о контрактной системе следует, что заказчик обязан направить поставщику (исполнителю, подрядчику) решение об одностороннем отказе от исполнения контракта иными способами помимо направления по почте заказным письмом с уведомлением о вручении.

В материалах обращения отсутствуют и на заседании Комиссии Бурятского УФАС России не представлено документов, подтверждающих направление в адрес ИП <...>. решения об одностороннем отказе от исполнения договора от 28.08.2019 иным способом (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).

Частью 14 статьи 95 Закона N 44-ФЗ установлено, 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.

Иными словами, подрядчику в течение десяти дней с даты надлежащего уведомления о принятом решении предоставлена возможность устранить нарушения условий по контракту и предпринять действия по исполнению контракта.

Как следует из позиции представителя исполнителя, озвученной на заседании комиссии,

работы по контракту им выполнены, имеется намерение устранить замечания заказчика, о чем заказчику известно. Претензия заказчика от 29.07.2019 им не получена. Кроме того, индивидуальный предприниматель выполнил по просьбе заказчика работу, не предусмотренную техническим заданием аукционной документации, а именно работу по окрашиванию потолков второго и третьего этажей поликлиники. Решения об одностороннем отказе от исполнения контракта им не направлено, о решении заказчика о расторжении контракта в одностороннем порядке ему стало известно 14.11.2019, когда пришло уведомление с Бурятского УФАС России.

Основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является только такое действие участника закупки, которое предполагает его недобросовестное поведение, совершение им умышленных действий (бездействия) в противоречие требованиям Закона N 44-ФЗ.

В определениях Конституционного суда Российской Федерации от 07.06.2001 N 139-О, от 07.02.2002 N 16-О, постановлениях от 21.11.2002 N 15-П, от 30.07.2001 N 13-П, информационном письме Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 20.12.1999 N С1-7/смп-1341 "Об основных положениях, применяемых Европейским судом по правам человека по защите имущественных прав и права на правосудие" указано, что меры государственного понуждения должны применяться с учетом характера совершенного правонарушения, размера причиненного вреда, степени вины правонарушителя, его имущественного положения и иных существенных обстоятельств; указанные меры не должны подавлять экономическую самостоятельность и инициативу граждан и юридических лиц, чрезмерно ограничивать право каждого на свободное пользование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности, а также право частной собственности.

По смыслу статьи 55 (часть 3) Конституции Российской Федерации введение ответственности за правонарушение и установление конкретной санкции, ограничивающей конституционной право, исходя из общих принципов права, должно отвечать требованиям справедливости, быть соразмерным конституционно закрепляемым целым и охраняемым законом интересам, а также характеру совершенного деяния.

Фактические обстоятельства дела и представленные доказательства (в частности, намерение ИП <...> . качественно выполнить условия контракта; информирование заказчика о намерении исправить допущенные недостатки) не подтверждают виновного и недобросовестного поведения со стороны участника закупки, иных доказательств, являющихся безусловным основанием для вывода о наличии оснований для включения в реестр недобросовестных поставщиков сведений об обществе, заказчиком не представлено.

Кроме того, внесение сведений о подрядчике в реестр недобросовестных поставщиков даже при наличии в его действиях нарушений своих обязательств по контракту возможно только при полном соблюдении процедуры одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта, установленного законом.

На основании изложенного и руководствуясь статьей 104 Закона о контрактной системе, постановлением Правительства РФ от 25.11.2013 № 1062 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)», Комиссия Бурятского УФАС России,

РЕШИЛА:

Сведения об индивидуальном предпринимателе <...> (ИНН 032400317453, ОГРНИП 309032729200088, место нахождения: 670024, Республика Бурятия, г. Улан-Удэ, ул. Революции 1905 года, дом 60, квартира 3) в реестр недобросовестных поставщиков не включать.

Признать заказчика государственное бюджетное учреждение здравоохранения «Кабанская

центральная районная больница» нарушившим порядок расторжения контракта, предусмотренного частью 12 статьи 95 Закона о контрактной системе.

Передать материалы рассмотрения жалобы должностному лицу Бурятского УФАС России для возбуждения административного производства по части 6 статьи 7.32 КоАП РФ.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражном суде в течение трех месяцев со дня его вынесения.

Председатель комиссии <...>

Члены комиссии <...>, <...>