МБУДО «ДШИ «Дом музыки»

г. Магнитогорска

455019, г. Магнитогорск, ул.
Галиуллина,

д. 11, корп. 1

ИП Копылову С.В.

456200, г. Златоуст, ул. 6-я
Демидовская, д. 53, кв. 101

РЕШЕНИЕ

по делу № 074/06/104-72/2022 (21РНП/2022)

об отказе во включении сведений в реестр недобросовестных поставщиков

г. Челябинск, пр. Ленина, 59

Резолютивная часть решения оглашена 19.01.2022

В полном объеме решение изготовлено 24.01.2022

Комиссия по контролю в сфере закупок для государственных и муниципальных нужд Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Комиссия) в составе:

Председателя Комиссии:	-	заместителя руководителя управления - начальника отдела контроля закупок для государственных и муниципальных нужд Челябинского УФАС России,
---------------------------	---	--

Членов
Комиссии:

- ведущего специалиста-эксперта отдела контроля закупок для государственных и муниципальных нужд Челябинского УФАС России,

заместителя начальника отдела контроля закупок для государственных и муниципальных нужд Челябинского УФАС России

рассмотрев обращение МБУДО «ДШИ «Дом музыки» г. Магнитогорска (далее - заказчик) о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об ИП Копылове С.В. в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта, заключенного по итогам электронного аукциона 0169300000321000083 на проектные (изыскательские) работы на капитальный ремонт здания расположенного по адресу: Челябинская область, г. Магнитогорск, ул. Сталеваров, д. 10, корп. 4 (далее - аукцион), при участии в дистанционном режиме:

- представителя МБУДО «ДШИ «Дом музыки» г. Магнитогорска действующего на основании Распоряжения № 262-К от 27.03.2020,

- ИП Копылова Станислава Вячеславовича, личность удостоверена на основании паспорта,

УСТАНОВИЛА:

В соответствии со статьями 95, 104 Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ (ред. от 28.12.2013) «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе) в Управление Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России) поступило обращение МБУДО «ДШИ «Дом музыки» г. Магнитогорска о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об ИП Копылове С.В.

Согласно представленным документам 10.02.2021 МБУДО «ДШИ «Дом музыки» г. Магнитогорска объявило о проведении аукциона.

Начальная (максимальная) цена контракта составляет 884 070,00 рублей.

Согласно протоколу подведения итогов электронного аукциона от 24.02.2021 победителем закупки признан ИП Копылов С.В. (далее - индивидуальный предприниматель, подрядчик).

Решением от 24.11.2021 заказчик отказался от исполнения контракта в виду ненадлежащего исполнения подрядчиком обязательств по контракту, что подтверждается отрицательными заключениями экспертизы проектной и сметной документации, полученными ОГАО «Госэкспертиза Челябинской области», на основании чего было составлено решение об одностороннем отказе от исполнения контракта и направлены соответствующие сведения в антимонопольный орган.

Из письменных пояснений и документов индивидуального предпринимателя следует, что проектная документация разработана и направлена заказчику в соответствии с условиями контракта, а также оплачена стоимость работ на проведение экспертизы, при этом недостатки не устранены, так как работы выполнялись субподрядной организацией, вместе с тем ИП Копылов С.В. полагает, что основания для его включения в реестр недобросовестных поставщиков отсутствуют.

Заслушав пояснения сторон, изучив представленные документы, Комиссия руководствуясь статьями 99, 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), (в редакции, действующей на момент расторжения контракта) пришла к следующим выводам.

Согласно части 9 статьи 95 Закона о контрактной системе 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.

Как следует из части 16 статьи 95 Закона о контрактной системе 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).

При этом, в силу части 2 статьи 104 Закона 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.

В соответствии с пунктом 10.8 контракта предусмотрен односторонний порядок отказа стороны от исполнения контракта в качестве основания расторжения контракта.

Таким образом, контрактом предусмотрена возможность заказчика расторгнуть контракт в одностороннем порядке в соответствии с частью 9 статьи 95 Закона о контрактной системе.

Как следует из части 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.

Согласно указанным положениям Закона о контрактной системе надлежащим уведомлением является обязательное направление заказчиком решения об одностороннем отказе по почте заказным письмом с уведомлением о вручении по адресу поставщика и с использованием иных средств связи и доставки, обеспечивающих фиксирование такого уведомления и получение заказчиком подтверждения о его вручении поставщику (подрядчику, исполнителю).

Из совокупного толкования части 13 статьи 95, части 3 статьи 103 Закона 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, информация о котором размещается заказчиком в единой информационной системе в течение пяти рабочих дней с даты расторжения контракта.

Так, заказчиком 24.11.2021 принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта, 24.11.2021 направлено по электронной почте: olga-se@mail.ru и 24.11.2021 размещено в единой информационной системе во вкладке «дополнительная информация о закупках, контрактах».

При этом заказчиком не представлены доказательства направления решения об одностороннем отказе от исполнения контракта по почте заказным письмом с уведомлением, что не в полной мере свидетельствует о соблюдении заказчиком части 12 статьи 95 Закона о контрактной системе.

Как следует из документов, представленных заказчиком, подтверждение о вручении подрядчику указанного решения, в том числе информация об отсутствии исполнителя по его адресу, указанному в контракте, заказчиком не получены. Так, в силу части 12 статьи 95 Закона о контрактной системе надлежащим уведомлением об одностороннем отказе от исполнения контракта является истечение тридцати дней с даты размещения решения заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта в единой информационной системе, то есть 24.12.2021. С учетом изложенного, контракт является расторгнутым 11.01.2022 (с учетом праздничных и выходных дней) в соответствии с частью 13 статьи 95 Закона о контрактной системе.

При этом, сведения об одностороннем отказе от исполнения контракта направлены заказчиком в антимонопольный орган 13.01.2022, то есть в

трехдневный срок с даты расторжения контракта, что соответствует части 6 статьи 104 Закона о контрактной системе.

При рассмотрении вопроса о включении индивидуального предпринимателя в реестр недобросовестных поставщиков антимонопольным органом установлено следующее.

Между заказчиком и ИП Копыловым С.В. заключен контракт от 10.03.2021 № 3741400140321000006 (далее – контракт) посредством обмена электронными документами на электронной площадке и в единой информационной системе, что подтверждается распечаткой с личного кабинета заказчика.

Предметом контракта является выполнение проектных (изыскательских) работ на капитальный ремонт здания, что свидетельствует о заключении заказчиком по результатам закупки договора подряда для государственных и муниципальных нужд, порядок исполнения которого регламентирован параграфом 5 главы 37 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ).

В соответствии с частью 1 статьи 766 ГК РФ государственный или муниципальный контракт должен содержать условия об объеме и о стоимости подлежащей выполнению работы, сроках ее начала и окончания, размере и порядке финансирования и оплаты работ, способах обеспечения исполнения обязательств сторон.

В соответствии с частью 2 статьи 702 ГК РФ к отдельным видам договора подряда (бытовой подряд, строительный подряд, подряд на выполнение проектных и изыскательских работ, подрядные работы для государственных нужд) положения, предусмотренные настоящим параграфом, применяются, если иное не установлено правилами настоящего Кодекса об этих видах договоров.

Таким образом, к договору подряда для государственных и муниципальных нужд применяются общие нормы, регулирующие отношения по договору подряда.

Согласно части 1 статьи 702 ГК РФ по договору подряда одна сторона (подрядчик) обязуется выполнить по заданию другой стороны (заказчика) определенную работу и сдать ее результат заказчику, а заказчик обязуется принять результат работы и оплатить его.

В силу пункта 1 статьи 708 ГК РФ в договоре подряда указываются начальный и конечный сроки выполнения работы. По согласованию между сторонами в договоре могут быть предусмотрены также сроки завершения отдельных этапов работы (промежуточные сроки).

Таким образом, с учетом положений статей 432, 702, 708, 766 ГК РФ существенными условиями государственного контракта являются предмет и сроки выполнения работ.

Согласно пункту 1.4 контракта срок выполнения работ определен с даты заключения муниципального контракта по 01.06.2021 года:

- сбор исходных данных, изучение технической документации заказчика, составление задания на проектирование. Выполнение проектных работ. Сдача проекта рабочей документации заказчику на согласование - до 02.04.2021,
- проверка проекта рабочей документации - с 05.04.2021 по 09.04.2021,
- госэкспертиза проекта рабочей документации - с 12.04.2021 по 16.05.2021,
- корректировка (устранение замечаний) рабочей документации (при необходимости) - 5 рабочих дней с даты получения замечаний от госэкспертизы,
- госэкспертиза проекта рабочей документации (после устранения замечаний) - с даты сдачи проекта после устранения замечаний до 23.05.2021,
- повторная корректировка (устранение замечаний) рабочей документации (при необходимости) - с 24.05.2021 по 31.05.2021,
- сдача-приемка выполненных работ, оформление оплатных документов – по 01.06.2021.

Пунктом 6.3 проекта контракта предусмотрено, что приемка выполненных работ производится заказчиком совместно с подрядчиком после прохождения процедуры Госэкспертизы, со всеми необходимыми корректировками, согласно Графику выполнения работ (Приложение № 3 к Контракту).

Из указанных положений проекта контракта следует, что результатом выполненных работ является прошедшая экспертизу проектно-сметная документация.

Согласно документам, представленным заказчиком, в ходе исполнения контракта заказчик неоднократно уведомлял подрядчика о необходимости соблюдения графика выполнения работ, предоставления промежуточных результатов выполнения работ, а также необходимости устранения недостатков в части корректировки сметной документации (письма от 15.04.2021 исх. 01-10, 23.09.2021 исх. 01-10/228, от 22.11.2021 исх. 01-10/264, от 23.11.2021 исх. 01-10/266).

При этом, из документов, представленных заказчиком следует, что ИП Копыловым С.В. представлена проектная документация в составе ведомости объемов работ, разделов по архитектурно-строительной части, водоснабжению и канализации, по отоплению, сметная документация (пояснительная записка, перечень исходных данных, объектные и локальные сметные расчеты, конъюнктурный анализ, утвержденный заказчиком).

На заседании Комиссии подрядчиком представлены промежуточные акты осмотра от 23.04.2021, 26.08.2021, составленные в ходе исполнении контракта, а также сведения об оплате расходов на проведение экспертизы определения достоверности сметной стоимости (платежное поручение № 24 от 02.12.2021).

Так, 24.11.2021 заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта в виду непредоставления подрядчиком результата выполненных работ в виде получения положительного заключения государственной экспертизы в сроки, предусмотренные контрактом, что подтверждается уведомлением о выявленных недостатках от 19.07.2021 и отрицательным заключением экспертизы в части достоверности сметной стоимости работ.

При решении вопроса о включении индивидуального предпринимателя в реестр недобросовестных поставщиков антимонопольный орган учел следующие обстоятельства.

При привлечении лица к публично-правовой ответственности государственным органом должна быть установлена вина этого лица в нарушении закона.

Конституционный Суд Российской Федерации в своих судебных актах неоднократно указывал, что применяемые государственными органами санкции, в том числе штрафного характера, должны отвечать требованиям Конституции Российской Федерации, в том числе соответствовать принципу юридического равенства, быть соразмерными конституционно защищаемым целям и ценностям, исключать возможность их произвольного истолкования и применения (Постановления Конституционного Суда Российской Федерации от 30.07.2001 №13-П, от 21.11.2002 №15-П).

Согласно положениям абзаца 3 статьи 2 ГК РФ гражданское законодательство регулирует отношения между лицами, осуществляющими предпринимательскую деятельность, или с их участием, исходя из того, что предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг. Лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность, должны быть зарегистрированы в этом качестве в установленном законом порядке, если иное не предусмотрено настоящим Кодексом.

В соответствии с частью 3 статьи 23 ГК РФ к предпринимательской деятельности граждан, осуществляемой без образования юридического лица, соответственно применяются правила настоящего Кодекса, которые регулируют деятельность юридических лиц, являющихся коммерческими организациями, если иное не вытекает из закона, иных правовых актов или существа правоотношения.

Таким образом, индивидуальный предприниматель несет ответственность при исполнении обязательств наравне с юридическими лицами.

Согласно пункту 2 статьи 715 ГК РФ если подрядчик не приступает своевременно к исполнению договора подряда или выполняет работу настолько медленно, что окончание ее к сроку становится явно невозможным, заказчик вправе отказаться от исполнения договора и потребовать возмещения убытков.

В силу пункта 3 статьи 715 ГК РФ если во время выполнения работы станет очевидным, что она не будет выполнена надлежащим образом, заказчик вправе

назначить подрядчику разумный срок для устранения недостатков и при неисполнении подрядчиком в назначенный срок этого требования отказаться от договора подряда либо поручить исправление работ другому лицу за счет подрядчика, а также потребовать возмещения убытков.

Таким образом, в соответствии с требованиями законодательства о контрактной системе основанием для включения подрядчика в реестр недобросовестных поставщиков при заключении договора подряда является односторонний отказ заказчика от исполнения контракта в случае просрочки начального срока выполнения работ, выполнения работ настолько медленно, что окончание к сроку станет невозможным, а также в случае ненадлежащего исполнения подрядчиком своих обязательств, порядок которого регламентирован статьей 715, 723 ГК РФ.

При рассмотрении документов и сведений, представленных сторонами, Комиссией установлено, что индивидуальный предприниматель в ходе исполнения обязательств явно не выражал отказ от выполнения работ, подготовил проектную документацию в объеме, предусмотренном техническим заданием, а также произвел оплату и направил документацию на экспертизу.

При этом, Комиссия отмечает, что доказательства принятия мер, направленных на устранение недостатков, указанных в экспертных заключениях, ИП Копыловым С.В. не представлены.

Согласно подпункту «б» пункта 13 раздела 3 Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденных Постановлением Правительства РФ от 30.06.2021 № 1078 (далее - Правила), по результатам рассмотрения обращения и проведения проверок, указанных в подпункте «а» настоящего пункта, орган контроля принимает решение о включении информации об участнике закупки, о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр либо в случаях, предусмотренных пунктами 14 и 15 настоящих Правил, об отказе во включении участника закупки, поставщика (подрядчика, исполнителя) в реестр.

Пунктом 15 Правил предусмотрен исчерпывающий перечень случаев, при которых орган контроля принимает решение об отказе во включении информации о поставщике (подрядчике, исполнителе), в том числе, в случае, если поставщиком (подрядчиком, исполнителем) представлены информация и документы, подтверждающие принятие им мер для надлежащего исполнения условий контракта.

Так, в совокупности и взаимосвязи указанные действия подрядчика свидетельствуют о совершении им мер, направленных на исполнение контракта, что не позволяет сделать вывод о наличии недобросовестного поведения со стороны участника закупки.

Таким образом, принимая во внимание совершение подрядчиком действий, направленных на исполнение контракта, выраженных в подготовке проектной документации, проанализировав обстоятельства дела в совокупности и взаимосвязи, Комиссия Челябинского УФАС России не усматривает оснований для принятия решения о включении сведений об ИП Копылове С.В. в реестр недобросовестных поставщиков.

Комиссия, руководствуясь статьями 99, 104 Закона о контрактной системе и Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденными Постановлением Правительства РФ от 30.06.2021

№ 1078,

РЕШИЛА:

Сведения, представленные МБУДО «ДШИ «Дом музыки» г. Магнитогорска в отношении ИП Копылова Станислава Вячеславовича (ИНН 740401292355), в реестр недобросовестных поставщиков не включать.

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