МКУ «Служба жилищно-коммунального хозяйства и инженерной инфраструктуры»

456560 Челябинская область, Еткульский район, с. Еткуль, ул. Ленина д.34

ИП Николаеву Руслану Владимировичу

457310, п. Бреды, ул. мкр. Черемушки,

д. 21, кв. 13

1.
1.
1.
1.
1.
1.

1. **РЕШЕНИЕ**

по делам № 074/06/104-1419/2022, 074/06/104-1420/2022 (186, 187-РНП/2022)

об отказе во включении сведений в реестр недобросовестных поставщиков

г. Челябинск, пр. Ленина, 59

Резолютивная часть решения оглашена 08.06.2022

В полном объеме решение изготовлено 14.06.2022

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 административного и судебного производства Челябинского УФАС России,
Членов Комиссии:	-	главного 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 обращения МКУ «Служба жилищно-коммунального хозяйства и инженерной инфраструктуры» (далее - заказчик) о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об ИП Николаеве Р.В. в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контрактов, заключенных по итогам электронных аукционов № 0169300011921000205 на благоустройство детской и спортивной площадки пересечение ул. Ленина и ул. Северная, вблизи д. 26 по ул. Северная в с. Еткуль Еткульского муниципального района Челябинской области; № 0169300011921000206 на благоустройство детской площадки ул. Степная, 13 в д. Новобаландино Еткульского муниципального района Челябинской области (далее - аукционы), в присутствии:

- представителя МКУ «Служба жилищно-коммунального хозяйства и инженерной инфраструктуры» , действующего на основании Распоряжения № 58-к от 18.05.2016,

- представителя ИП Николаева Р.В., действующего на основании доверенности от 15.04.2022,

- ИП Николаева Р.В., 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) поступили обращения МКУ «Служба жилищно-коммунального хозяйства и инженерной инфраструктуры» о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об ИП Николаеве Р.В.

Согласно представленным документам 10.09.2021 МКУ «Служба жилищно-

коммунального хозяйства и инженерной инфраструктуры» объявило о проведении аукциона № 0169300011921000205, 13.09.2021 - аукциона № 0169300011921000206.

Начальная (максимальная) цена контракта по аукциону № 0169300011921000205 составляет 1 500 000, 00 рублей.

Начальная (максимальная) цена контракта по аукциону № 0169300011921000205 составляет 1 500 347, 00 рублей.

Согласно сведениям и документам, представленным заказчиком, решениями от 18.05.2022 заказчик отказался от исполнения контрактов ввиду неисполнения подрядчиком обязательств, в том числе ввиду нарушения сроков выполнения работ, на основании чего были составлены решения об односторонних отказах от исполнения контрактов и направлены соответствующие сведения в антимонопольный орган.

Представитель ИП Николаева Р.В. на заседании Комиссии представил письменные пояснения и документы и пояснил, что выполнение работ не осуществлено, так как в 2022 году изменились цены на строительную продукцию, в том числе сметные расценки, при этом предприниматель осуществлял действия по поиску субподрядчиков и поставщиков оборудования, в связи с чем в действиях подрядчика отсутствуют признаки недобросовестного поведения.

Изучив представленные документы, заслушав пояснения сторон, 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.

Между заказчиком и ИП Николаевым Р.В. 04.10.2021 заключен контракт № 30 и контракт № 31 посредством обмена электронными документами на электронной площадке, что подтверждается сведениями, размещенными в единой информационной системе.

Предметом контракта № 30 является благоустройство детской площадки ул. Степная, 13 в д. Новобаландино Еткульского муниципального района Челябинской области, предметом контракта № 31 - благоустройство детской и спортивной площадки пересечение ул. Ленина и ул. Северная, вблизи д. 26 по ул. Северная в с. Еткуль Еткульского муниципального района Челябинской области (далее - контракты).

Объемы и порядок выполнение работ определены в технических заданиях и локальных сметах, являющихся приложениями к контрактам, что свидетельствует о заключении заказчиком по результатам закупок договоров 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.

В пункте 2.1 контрактов заказчиком определены сроки выполнения работ: с 04.05.2022 по 30.06.2022.

Как следует из договорной переписки, представленной заказчиком и индивидуальным предпринимателем, ИП Николаев Р.В. не приступил к выполнению работ по контрактам, что подтверждается претензиями заказчика исх. 75 от 05.05.2022, исх. 97 от 26.05.2022, а также следует из писем подрядчика от 18.05.2022, исх. 97 от 26.05.2022.

При этом, из указанной переписки следует, что неисполнение обязательств связано с удорожанием строительных материалов и, как следствие, с увеличением сметных расценок, в связи с чем ИП Николаев Р.В. предоставил заказчику сметы с указанием текущей стоимости материалов, которая на 571 664, 40 рублей превышает цену контрактов.

Кроме того, индивидуальный предприниматель предоставил на заседании Комиссии электронные письма (от 05.05.2022, 14.05.2022, 20.05.2022, 24.05.2022), в которых предлагал потенциальным субподрядчикам исполнить работы в рамках заключенных контрактов.

При этом, 26.05.2022 заказчик в ответ на письмо подрядчика от 18.05.2022 указал на невозможность расторжения контрактов по соглашению сторон, а также изменения условий контрактов в части увеличения стоимости работ.

Так, 18.05.2022 заказчик принял решения об односторонних отказах от исполнения контрактов связи с тем, что индивидуальный предприниматель не преступил к

выполнению работ в предусмотренные контрактом сроки со ссылкой часть 2 статьи 715 ГК РФ.

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 пунктами 12.4 контрактов предусмотрен односторонний порядок отказа заказчика от исполнения контракта в качестве основания расторжения контракта.

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

Подпунктами «а»-«в» пункта 3 части 6 статьи 8 Федерального закона от 02.07.2021 № 360-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» предусмотрено, что в период с 01.01.2022 по 01.07.2022 в случае принятия заказчиком предусмотренного частью 9 статьи 95 Федерального закона от 5 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, заключенного по результатам электронных процедур и закрытых электронных процедур, заказчик:

- направляет такое решение поставщику (подрядчику, исполнителю) в порядке, установленном частью 12.2 статьи 95 Закона о контрактной системе;

- не позднее дня направления решения (в соответствии с подпунктом «а» настоящего пункта) размещает такое решение в единой информационной системе в сфере закупок по правилам, действовавшим до дня вступления в силу настоящего Федерального закона;

- в случае неполучения заказчиком подтверждения о вручении поставщику (подрядчику, исполнителю) заказного письма, направленного в соответствии с подпунктом "а" настоящего пункта, либо информации об отсутствии поставщика (подрядчика, исполнителя) по адресу, указанному в контракте, датой надлежащего

уведомления поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта считается день по истечении пятнадцати дней, считая с даты размещения в единой информационной системе в сфере закупок решения в соответствии с подпунктом «б» настоящего пункта.

Из части 12.2 статьи 95 Закона о контрактной системе следует, что в случае принятия заказчиком предусмотренного частью 9 настоящей статьи решения об одностороннем отказе от исполнения контракта такое решение передается лицу, имеющему право действовать от имени поставщика (подрядчика, исполнителя), лично под расписку или направляется поставщику (подрядчику, исполнителю) с соблюдением требований законодательства Российской Федерации о государственной тайне по адресу поставщика (подрядчика, исполнителя), указанному в контракте. Выполнение заказчиком требований настоящей части считается надлежащим уведомлением поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта.

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.

Таким образом, Федеральным законом от 02.07.2021 № 360-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» предусмотрены переходные положения, из которых следует, что в период с 01.01.2022 по 01.07.2022 при принятии решения заказчиком об одностороннем отказе от исполнения контракта действует порядок расторжения контракта, предусмотренный частью 6 статьи 8 указанного Федерального закона.

Так, заказчиком 18.05.2022 приняты решения об односторонних отказах от исполнения контрактов, 18.05.2022 направлены подрядчику по почте заказным письмом с уведомлением по адресу: 457310, п. Бреды, ул. мкр. Черемушки, д. 21, кв. 13, по электронной почте: nikolaevip74@yandex.ru и 18.05.2022 размещены в единой информационной системе во вкладке «дополнительная информация о закупках, контрактах».

Как следует из представленных документов, заказчик определил в качестве даты на надлежащего уведомления об односторонних отказах от исполнения контрактов дату, когда заказчик получил письмо подрядчика, в которых последний выражал несогласие с принятыми решениями – 19.05.2022, в связи с чем датой расторжения контрактов является 31.05.2022.

Сведения об односторонних отказах от исполнения контрактов направлены в антимонопольный орган 01.06.2022.

Так, в рассматриваемом случае дата получения письма подрядчика на принятые заказчиком решения не является датой надлежащего уведомления, так как в силу указанных норм законодательства о контрактной системе датой надлежащего уведомления является исчерпывающий перечень случаев, а именно:

- дата, указанная лицом, имеющим право действовать от имени поставщика

(подрядчика, исполнителя), в расписке о получении решения об одностороннем отказе от исполнения контракта (в случае передачи такого решения лицу, имеющему право действовать от имени поставщика (подрядчика, исполнителя), лично под расписку);

- дата получения заказчиком подтверждения о вручении поставщику (подрядчику, исполнителю) заказного письма, предусмотренного настоящей частью, либо дата получения заказчиком информации об отсутствии поставщика (подрядчика, исполнителя) по адресу, указанному в контракте, информации о возврате такого письма по истечении срока хранения (в случае направления решения об одностороннем отказе от исполнения контракта заказным письмом).

Таким образом, ввиду неполучения заказчиком подтверждения уведомления подрядчика о принятых решениях, способами, указанными в части 12.2 статьи 95 Закона о контрактной системе, датой надлежащего уведомления подрядчика о принятых решениях является день по истечении пятнадцати дней, считая с даты размещения в единой информационной системе в сфере закупок решений об односторонних отказах от исполнения контрактов, то есть 03.06.2022, в связи с чем контракты должны быть расторгнуты 14.06.2022.

С учетом изложенного, в нарушение подпункта «в» пункта 3 части 6 статьи 8 Федеральный закон от 02.07.2021 № 360-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации», пунктов 1, 2 части 12.2, части 13 статьи 95 Закона о контрактной системе заказчиком ошибочно определена дата надлежащего уведомления подрядчика об одностороннем отказе от исполнения контракта, и, как следствие, дата расторжения контракта.

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

Согласно положениям гражданского законодательства Российской Федерации, предпринимательская деятельность осуществляется лицом на свой риск под свою ответственность.

Так, принимая решение об участии в процедуре закупки для государственных и муниципальных нужд и подавая соответствующую заявку, хозяйствующий субъект несет риск наступления неблагоприятных для него последствий, предусмотренных Законом о контрактной системе, в случае совершения им действий (бездействия) в противоречие требованиям Федерального закона, в том числе приведших к невозможности исполнения контракта с ним как с лицом, признанным победителем торгов.

Действуя в рамках исполнения государственного (муниципального) контракта, участник должен осознавать то обстоятельство, что он вступает в правоотношения по расходованию бюджетных средств на общественные социально-экономические цели, что требует от него большей степени ответственности при исполнении своих обязанностей, вытекающих из конкретного контракта.

В силу пункта 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.

Таким образом, в соответствии с требованиями законодательства о контрактной системе основанием для включения индивидуального предпринимателя в реестр недобросовестных поставщиков при заключении договора подряда является односторонний отказ заказчика от исполнения контракта в случае нарушения начального срока выполнения работ с учетом статьи 715 ГК РФ.

Вместе с тем, 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).

Как установлено на заседании Комиссии ИП Николаев Р.В. не приступил к выполнению работ по благоустройству детских и спортивных площадок в сроки, предусмотренные контрактами.

При этом, причина, которую ИП Николаев Р.В. указывает в обоснование своей позиции о невозможности исполнения контракта, является рост цен на строительную продукцию, в связи с чем возросла стоимость выполнения работ, не могут быть приняты во внимание по следующим основаниям.

Из части 1 статьи 401 ГК РФ лицо, не исполнившее обязательства либо исполнившее его ненадлежащим образом, несет ответственность при наличии вины (умысла или неосторожности), кроме случаев, когда законом или договором предусмотрены иные основания ответственности.

Согласно части 3 статьи 401 ГК РФ если иное не предусмотрено законом или договором, лицо, не исполнившее или ненадлежащим образом исполнившее обязательство при осуществлении предпринимательской деятельности, несет ответственность, если не докажет, что надлежащее исполнение оказалось невозможным вследствие непреодолимой силы, то есть чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств. К таким обстоятельствам не относятся, в частности, нарушение обязанностей со стороны контрагентов должника, отсутствие на рынке нужных для исполнения товаров, отсутствие у должника необходимых денежных средств.

Таким образом, рост цен на продукцию, необходимую для выполнения работ по благоустройству, является предпринимательскими рисками подрядчика и не является обстоятельством непреодолимой силы и не освобождает его от ответственности за ненадлежащее исполнение контракта.

При этом, Комиссия отмечает, что контракты заключены в октябре 2021 года, в связи с чем у хозяйствующего субъекта имелась возможность заблаговременно принять меры по приобретению необходимых материалов, а также подрядчик должен был осознавать тот факт, что изменение сметных расценок в 2022 году не является основанием для перерасчета цены заказчиком.

Вместе с тем, из документов, представленных сторонами на заседание Комиссии, следует, что предприниматель принимал меры, направленные на поиск субподрядчиков, а также выражал намерение исполнить контракты при увеличении сметной стоимости работ, с приложением сметных расчетов.

Следует отметить, что срок исполнения обязательств по контрактам – 30.06.2022, тогда как решения об односторонних отказах от исполнения контрактов приняты 18.05.2022, то есть больше, чем за месяц до окончания срока выполнения работ, что также не позволяет сделать вывод об уклонении предпринимателя от исполнения обязательств, срок исполнения по которым не завершен.

Кроме того, при проведении внеплановой проверки установлено, что заказчиком расторгнуты контракты до истечения регламентированного законом срока, что лишило индивидуального предпринимателя возможности исполнить обязательства в сроки, предусмотренные для устранения нарушений, послуживших основанием для принятия решения об одностороннем отказе от исполнения контракта.

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, контрольный орган 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.

Подпунктом «а» пункта 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 выявлены нарушения заказчиком установленных законодательством Российской Федерации и иными нормативными правовыми актами о контрактной системе в сфере закупок требований к порядку принятию заказчиком решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, направления его поставщику (подрядчику, исполнителю) и размещения в единой информационной системе.

Принимая во внимание указанные обстоятельства, в том числе нарушение заказчиком процедуры расторжения контрактов, у Комиссии Челябинского УФАС России отсутствуют достаточные основания для признания в действиях предпринимателя недобросовестного поведения, что не позволяет включить ИП Николаева Р.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:

1. Сведения, представленные МКУ «Служба жилищно-коммунального хозяйства и инженерной инфраструктуры» в отношении ИП Николаева Руслана Владимировича (ИНН 742702711941), в реестр недобросовестных поставщиков не включать.

2. По результатам внеплановой проверки признать в действиях заказчика нарушение подпункта «в» пункта 3 части 6 статьи 8 Федеральный закон от 02.07.2021 № 360-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации», пунктов 1, 2 части 12.2, части 13 статьи 95 Закона о контрактной системе.

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

2022-7360