

Решение №РНП-48-211м/2021

по результатам проверки

«07» сентября 2021 года

г. Липецк

Резолютивная часть решения оглашена 07.09.2021.

Решение в полном объеме изготовлено 08.09.2021.

На основании ст.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), Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 30.06.2021 №1078 (далее – Правила), Комиссией Липецкого УФАС России по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд на территории Липецкой области (далее – Комиссия Липецкого УФАС России)

рассматривается обращение департамента образования администрации г.Липецка, содержащее информацию об одностороннем отказе от исполнения контракта №35 от 02.04.2021 на выполнение работ по капитальному ремонту санузлов в МБОУ СШ № 41 города Липецка (реестровый номер контракта [3482604496121000023](#)), заключенного с индивидуальным предпринимателем Пименовой В.И. по итогам [электронного аукциона](#) с реестровым номером [0146300035221000035](#), а также проводится проверка фактов, свидетельствующих об одностороннем отказе заказчика от исполнения контракта в связи с существенными нарушениями индивидуальным предпринимателем ... условий контракта.

На основании п. 13 Правил, приказа Липецкого УФАС России от 03.09.2021 №544 Комиссией проводится внеплановая проверка, предусмотренная пунктом 5 части 15 статьи 99 Закона о контрактной системе, на предмет соблюдения заказчиком требований законодательства о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд при проведении вышеуказанной закупки.

Заседание Комиссии по рассмотрению обращения заказчика и проведению вышеуказанных проверок назначено на 07.09.2021 в 11 ч. 00 мин.

Проверка проведена в отсутствие представителей сторон.

В ходе анализа представленных документов и сведений Комиссией Липецкого УФАС России установлено следующее.

В Липецкое УФАС России 31.08.2021 от заказчика поступило обращение о включении в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) сведений в отношении индивидуального предпринимателя (далее по тексту также – подрядчик, индивидуальный предприниматель) в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта №35 от 02.04.2021 на выполнение работ по капитальному ремонту санузлов в МБОУ СШ № 41 города Липецка (реестровый номер контракта [3482604496121000023](#)), заключенного с индивидуальным предпринимателем по итогам [электронного аукциона](#) с реестровым номером [0146300035221000035](#).

02.04.2021 между заказчиком и подрядчиком заключен контракт №35 на выполнение работ по капитальному ремонту санузлов в МБОУ СШ № 41 города Липецка (реестровый номер контракта [3482604496121000023](#)) (далее – контракт).

В силу п. 1.1 контракта, Подрядчик обязуется выполнить работы по капитальному ремонту санузлов в МБОУ СШ № 41 города Липецка (далее – Объект), в соответствии с Техническим заданием (Приложение № 1 к муниципальному контракту), являющимся неотъемлемой частью контракта. Заказчик обязуется принять и оплатить работы.

При этом, установлено, что Техническое задание (Приложение № 1 к муниципальному контракту) содержит перечень подлежащих выполнению работ в рамках заключенного контракта.

Существенным условием рассматриваемого контракта является срок выполнения работ.

Так, в соответствии с п.3.1 контракта, подрядчик обязуется выполнить работу, предусмотренную Контрактом, в срок: с 28.06.2021 по 11.08.2021.

При этом, согласно п. 4.3. контракта, все работы должны быть выполнены Подрядчиком с надлежащим качеством в полном объеме и в сроки, предусмотренные настоящим Контрактом, и сданы Заказчику в состоянии, соответствующем условиям настоящего Контракта и иных нормативных документов, регламентирующих выполнение работ по настоящему Контракту.

А согласно п.5.2-5.3. контракта, заказчик вправе осуществлять контроль и надзор за ходом и качеством выполняемых работ, соблюдением сроков их выполнения (графика), качеством предоставленных подрядчиком материалов, а также правильностью использования подрядчиком материалов заказчика, не вмешиваясь при этом в оперативно-хозяйственную деятельность подрядчика.

Если Подрядчик не приступает своевременно к исполнению Контракта или выполняет работу с нарушением графика выполнения работ более чем на 5 календарных дней, Заказчик вправе отказаться от исполнения Контракта в порядке, установленном разделом 10 настоящего Контракта, и потребовать возмещения убытков.

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 исполнения Контракта в порядке, установленном разделом 10 настоящего Контракта.

В случаях, указанных в абзаце первом и втором настоящего пункта, Заказчик в течение трех рабочих дней составляет акт освидетельствования результатов выполненных работ и направляет Подрядчику уведомление по адресу электронной почты, либо с использованием иных средств связи и доставки, обеспечивающих фиксирование такого уведомления.

В тоже время, как следует из представленных заказчиком в материалы проверки документов, к работам, предусмотренным контрактом, подрядчик так и не приступил.

Вместе с тем, заказчик неоднократно в адрес подрядчика направлял претензии с просьбой приступить к выполнению работ, предусмотренных контрактом.

Так, 05.07.2021 заказчиком по адресу электронной почты подрядчика была направлена претензия о необходимости выполнения работ, начиная с настоящей даты.

Однако, согласно представленного в материалы проверки акта освидетельствования работ от 05.07.2021, к работам подрядчик не приступил.

06.07.2021 заказчиком по адресу электронной почты подрядчика была направлена претензия о необходимости выполнения работ в срок, не позднее 3 рабочих дней с даты получения настоящей претензии. Однако, в установленную заказчиком в претензии дату, к работам подрядчик так и не приступил.

При этом, как установлено, 07.07.2021 от подрядчика в адрес заказчика поступило письмо, из содержания которого следует, что повышение цен на строительные материалы явилось следствием невыполнения им работ по контракту. Свою ответственность за невыполнение принятых на себя обязательств по контракту подрядчик осознает. Однако, каких-либо документов, подтверждающих факты, изложенные в указанном письме, подрядчиком не представлено.

Согласно ч.8 ст.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.

В соответствии с ч.9 ст.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.

В силу п.10.2-10.3 контракта, расторжение Контракта допускается по соглашению сторон, по решению суда или в связи с односторонним отказом стороны Контракта от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством и (или) настоящим Контрактом.

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.

14.07.2021 заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта.

В силу ч.12 ст.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 представленным документам, решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта 15.07.2021 направлено подрядчику по электронной почте, указанной в контракте, размещено в Единой информационной системе в сфере закупок, а 16.07.2021 данное решение направлено подрядчику заказным письмом с уведомлением.

Рассмотрев представленные заказчиком доказательства, Комиссией Липецкого УФАС России установлено, что решение вступило в законную силу. Таким образом, вышеуказанный контракт расторгнут 27.08.2021, в силу выше обозначенных положений Закона о контрактной системе и информации о его расторжении.

По правилам статьи 2 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее также – ГК РФ) предпринимательская деятельность осуществляется лицом на свой риск. Принимая решение об участии в торгах, а также условия контракта, осуществляя их акцепт, победитель гарантирует как добросовестность своих намерений как субъект гражданского оборота, так и исполнение обязательств, связанных с рассматриваемыми отношениями.

Согласно ч. 3 статьи 1 ГК РФ при установлении, осуществлении и защите гражданских прав и при исполнении гражданских обязанностей участники гражданских правоотношений должны действовать добросовестно.

Согласно ч. ч. 1 - 3 ст. 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. Лицо признается невиновным, если при той степени заботливости и осмотрительности, какая от него требовалась по характеру обязательства и условиям оборота, оно приняло все меры для надлежащего исполнения обязательства. Отсутствие вины доказывается лицом, нарушившим обязательство. 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.

В тоже время, Комиссия Липецкого УФАС России, проведя анализ представленных заказчиком в материалы проверки документов, при отсутствии каких-либо доказательств со стороны подрядчика, свидетельствующих о том, что им были приняты все меры для надлежащего исполнения обязательств по рассматриваемому контракту, не усмотрела в действиях подрядчика признаков заботливости и осмотрительности при исполнении принятых на себя обязательств по контракту.

Также в материалы проверки подрядчиком не представлено доказательств, свидетельствующих о том, что надлежащее исполнение контракта оказалось невозможным вследствие обстоятельств непреодолимой силы, то есть чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств.

Контракт заключен по итогам проведения заказчиком электронного аукциона.

Подрядчик подавал заявку, им выражено согласие на выполнение работ на условиях, предусмотренных аукционной документацией, которая также содержала условие о сроках выполнения работ.

Документация о закупке является по своей правовой природе публичной офертой, которая в силу ч.2 ст.437 ГК РФ должна быть полной и безоговорочной и содержать все существенные условия, позволяющие сформировать свое предложение (акцепт) участнику закупки для принятия участия в определении поставщика, в том числе в части определения предмета контракта.

У подрядчика не возникло разногласий по контракту, он счел для себя разумным и возможным участие в электронном аукционе.

Как указал Арбитражный суд Липецкой области в своем решении по делу А36-10332/2019, исходя из предмета и цели регулирования ФЗ «О контрактной системе», а также применяемого законодательства к правоотношениям в сфере размещения заказов для государственных и муниципальных нужд, арбитражный суд считает, что, по своему характеру, включение в реестр недобросовестных поставщиков содержит в себе элементы как

публичной, так и гражданской правовой ответственности. С точки зрения административных правоотношений, как вида публично-правовых отношений, понятие и содержание вины юридического лица закреплено в ч.2 ст.2.1 КоАП РФ, в силу которой юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых настоящим Кодексом или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению. Таким образом, вина юридического лица в административных правоотношениях определена через призму возможности для соблюдения обязательных требований (правил и норм) и принятия лицом всех зависящих от него мер по соблюдению таких требований. В силу п.1 ст.401 Гражданского кодекса 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. Лицо признается невиновным, если при той степени заботливости и осмотрительности, какая от него требовалась по характеру обязательства и условиям оборота, оно приняло все меры для надлежащего исполнения обязательства. Следовательно, в рамках гражданско-правовых отношений вина лица определена через призму принятия мер для надлежащего исполнения обязательства, проявления заботливости и осмотрительности, то есть добросовестного поведения лица.

Участник, принимая решение об участии в закупке и подавая соответствующую заявку, несет риск наступления неблагоприятных для него последствий, предусмотренных Законом о контрактной системе, в случае совершения им действий (бездействия) в противоречие требованиям этого Закона, в том числе, приведших к одностороннему отказу заказчика от исполнения контракта в связи с существенным нарушением условий контракта.

Процедуры определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей), предусмотренные Законом о контрактной системе, имеют своей целью обеспечение государственных и муниципальных нужд в товарах (работах, услугах) и завершаются заключением контракта.

При этом, заказчик, планируя свою закупочную деятельность, рассчитывает на его качественное исполнение в установленные сроки.

Однако, действия поставщиков (подрядчиков, исполнителей) по неисполнению (несвоевременному исполнению) обязательств по контрактам не приводят к достижению заказчиками целей осуществления закупок, эффективного использования бюджетных средств, влекут за собой срывы сроков выполнения работ, необходимых для реализации государственных полномочий и функций.

При этом, подрядчик не обеспечил соблюдение прав и законных интересов заказчика относительно условий и сроков исполнения контракта, в рамках которого предусматривается эффективное использование бюджетных средств в предусмотренном законодательством порядке и в установленные сроки, что привело к нарушению публичных интересов в правоотношениях по исполнению контрактов.

Кроме того, в настоящем случае подрядчик не принял все возможные и зависящие от него меры для соблюдения норм и правил действующего законодательства, условий заключенного контракта, не проявил необходимой внимательности и осмотрительности при осуществлении своей деятельности. В установленные сроки не выполнил необходимые заказчику работы по контракту. Тем самым, он создал все условия для одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта.

На заседании Комиссии установлено, что в действиях подрядчика не усматриваются признаки заботливости и осмотрительности, намерение исполнить принятые на себя обязательства.

Подрядчиком не представлены информация и документы, подтверждающие:

- принятие им мер для надлежащего исполнения условий контракта,
- что надлежащее исполнение оказалось невозможным вследствие обстоятельств непреодолимой силы, то есть чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств.

В свою очередь заказчиком подтверждены факты существенного нарушения подрядчиком условий контракта.

С учетом изложенного, на основании п.13 Правил имеются законные основания для включения сведений о подрядчике в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

Комиссия Липецкого УФАС России, руководствуясь ст.99, ст. 104 Закона о контрактной системе, Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 30.06.2021 №1078,

РЕШИЛА:

1. Включить в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), сроком на два года, информацию в отношении индивидуального предпринимателя ... в связи с односторонним отказом областного казенного учреждения «Елецкий городской центр занятости населения» от исполнения контракта №35 от

02.04.2021 на выполнение работ по капитальному ремонту санузлов в МБОУ СШ № 41 города Липецка (реестровый номер контракта 3482604496121000023), заключенного с индивидуальным предпринимателем Пименовой В.И. по итогам электронного аукциона с реестровым номером 0146300035221000035:

- индивидуальный предприниматель (...);

- дата проведения электронного аукциона – 19.03.2021;

- дата заключения контракта – 02.04.2021;

- предмет контракта — выполнение работ по капитальному ремонту санузлов в МБОУ СШ № 41 города Липецка;

- цена контракта — 574 828,04 коп.;

- основание расторжения контракта - решение департамента образования администрации г.Липецка от 14.07.2021;

- дата расторжения контракта -27.08.2021.

Дата события	I раздел			Дата регистрации контрольным органом обращения заказчика	II раздел			Регламен срок изг реш разм сведет
	Регламентированная дата направления заказчиком сведений в контрольный орган	Фактическая дата направления заказчиком сведений	Итого просрочка в днях по I разделу		Регламентированная дата принятия решения	Фактическая дата принятия решения	Итого просрочка в днях по II разделу	
27.08.2021	01.09.2021	31.08.2021	0	31.08.2021	07.09.2021	07.09.2021	0	10.0

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение 3 месяцев со дня его вынесения.