

ФЕДЕРАЛЬНАЯ  
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА

**УПРАВЛЕНИЕ**

**по Кировской области**

Юридический адрес:

610020 г.Киров, ул.К.Либкнехта, 55

тел. (8332) 64-73-31, факс (8332) 64-96-26

e-mail: to43@fas.gov.ru

№

На № от

**Заказчик:** Территориальное управление администрации города Кирова по Первомайскому району

ИП

**Р Е Ш Е Н И Е № 043/06/104-325/2019**

**31 июля 2019 года**

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кировской области по контролю в сфере закупок в составе:

Председателя комиссии:

Членов комиссии:

В присутствии:

рассмотрев материалы Территориального управления администрации города Кирова по Первомайскому району (далее – Заказчик) о включении сведений об Индивидуальном предпринимателе (далее – Подрядчик) в реестр недобросовестных поставщиков,

**УСТАНОВИЛА**

24.07.2019 г. в Кировское УФАС России 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) от Территориального управления администрации города Кирова по Первомайскому району поступили сведения об одностороннем отказе Заказчика от исполнения контракта с ИП (извещение № 0140300040819000146).

В соответствии с ч. 6 ст. 104 Закона о контрактной системе рассмотрение данного материала назначено на 31.07.2019 г.

При рассмотрении дела ИП заявил ходатайство об отложении рассмотрения дела в связи с тем, что 26.07.2019 года Арбитражным судом Кировской области принято к производству исковое заявление о признании решения Территориального управления администрации города Кирова по Первомайскому району об одностороннем отказе от исполнения контракта недействительным и незаконным. В удовлетворении ходатайства отказано.

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

В соответствии с п. 2 Постановления Правительства РФ от 26.08.2013 N 728 «Об определении полномочий федеральных органов исполнительной власти в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд и о внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации» Федеральная антимонопольная служба определена федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным на осуществление контроля в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд и согласования применения закрытых способов определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) (за исключением полномочий на осуществление функций по контролю (надзору) в сфере государственного оборонного заказа и в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения федеральных нужд, которые не относятся к государственному оборонному заказу и сведения о которых составляют государственную тайну, и по согласованию применения закрытых способов определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) в случаях закупок товаров, работ, услуг, необходимых для обеспечения федеральных нужд, если сведения о таких нуждах составляют государственную тайну, а также закупок товаров, работ, услуг, сведения о которых составляют государственную тайну, для обеспечения федеральных нужд при условии, что такие сведения содержатся в документации о закупке или в проекте контракта).

Согласно п. 7.10. Приказа ФАС России от 23.07.2015 N 649/15 «Об утверждении Положения о территориальном органе Федеральной антимонопольной службы» территориальный орган в пределах компетенции принимает решения о включении сведений о недобросовестных поставщиках в реестр недобросовестных поставщиков (исключении из реестра недобросовестных поставщиков).

Порядок ведения Реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) определен Постановлением Правительства РФ от 25.11.2013 N 1062 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)».

Приказом Кировского УФАС России № 10 от 23.01.2017 г. «О создании Комиссии по контролю в сфере закупок» полномочия по рассмотрению сведений заказчиков о включении в реестр недобросовестных поставщиков возложены на Комиссию по контролю в сфере закупок.

В соответствии с ч.7 ст.104 Закона о контрактной системе, в течение пяти 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.

Рассмотрев представленные материалы, комиссия пришла к следующим выводам.

25.03.2019 г. по результатам проведения электронного аукциона между Территориальным управлением администрации города Кирова по Первомайскому району, действующем от имени муниципального образования «Город Киров», и Индивидуальным предпринимателем был заключен муниципальный контракт (далее по тексту – Контракт) № 01403000408190001460001/35 на выполнение работ по ремонту наплавных тротуаров, который вступает в силу с момента подписания и действует до полного исполнения сторонами своих обязательств по контракту (п. 8 Контракта). Цена контракта 836 874,83 рубля.

Согласно п. 1.3. Контракта работы, предусмотренные текстовой частью технического задания (приложения № 1) выполняются Подрядчиком в срок не позднее 31.05.2019 года. При этом Подрядчик обязан выполнить все работы согласно техническому заданию (приложение № 1) в объеме и в сроки, предусмотренные контрактом, и сдать работу представителю Заказчика с оформлением акта приемки выполненных работ (по форме КС-2) (п. 2.1.3 контракта), обеспечить их выполнение и качество в соответствии с требованиями СНиП, ГОСТ, ТУ, СанПиН, требованиям пожарной безопасности, другим нормативным и правовым актам, действующим в Российской Федерации (п.2.1.4 контракта).

Кроме того Подрядчик обязан безвозмездно устранить по требованию Заказчика в согласованные сроки все выявленные недостатки, если в процессе выполнения работы Подрядчик допустил отступления от условий контракта, ухудшившие качество работы (п. 2.1.5); при необходимости, а также в случае проведения экспертизы, предоставлять в течение 2 дней дополнительные материалы (документы, информацию и т.д.), относящиеся к условиям исполнения контракта (п. 2.1.9); отвечать на претензию в течение 3-х календарных дней со дня её получения (п. 2.1.12 контракта).

При этом Заказчик имеет право проверять ход и качество выполнения Подрядчиком задания, не вмешиваясь в его деятельность, давать Подрядчику указания, в том числе письменные, по выполнению задания и требовать устранения имеющихся недостатков и дефектов в согласованные с Подрядчиком сроки (п.2.4.1. и 2.4.2. контракта), а согласно п. 4.8 Контракта для проверки соответствия предоставленных Подрядчиком результатов, условиям контракта проводить экспертизу.

19 апреля 2019 года в ходе проверки выполнения работ по контракту Заказчиком

зафиксированы отступления от требований технического задания: на части участков работа не выполнена, при устройстве оснований тротуаров присутствуют бревна в неокоренном виде; торцы бревен наплавных тротуаров не соединены между собой строительными скобами с обеих сторон и иные нарушения. В связи с данными обстоятельствами Подрядчику было направлено письмо за № 1212-01-22пр от 26.04.2019 (заказное с уведомлением) с требованием об устранении недостатков работ по муниципальному контракту в срок до 15 мая 2019 года (получено подрядчиком 22.05.2019).

Кроме того, данное письмо 29.04.2019 года было направлено на адрес электронной почты Подрядчика, указанный в качестве действующего контакта для связи в карточке контракта, размещенной на сайте закупок в сети интернет.

20 мая 2019 года (получено Заказчиком 21 мая 2019 года), Подрядчик уведомил Заказчика о завершении работ по Контракту и просил принять результаты выполненных работ, направив необходимые документы, в том числе акт формы № КС-2.

В соответствии с п. 4.3 Контракта в течение десяти рабочих дней с даты уведомления Подрядчиком о выполнении работы, Заказчик обязан с участием Подрядчика принять выполненные работы, подписать акт (по форме КС-2), либо при обнаружении отступлений от контракта по объему или качеству работ, или иных недостатков работ, немедленно заявить об этом Подрядчику.

Совместная приемка осуществлена 31 мая 2019 года. В ходе приемки выявлены: несоответствие работ требованиям муниципального контракта, несоответствие объема выполненных работ, отраженных в акте о приемке выполненных работ от 20.05.2019 фактическому объему.

03 июня 2019 года Заказчик отказал Подрядчику в приемке работ и повторно предложил устранить выявленные недостатки (письмо отправлено электронной почтой 05.06.19 и заказным письмом).

18 июня 2019 года Подрядчик заявил о своем несогласии с выявленными недостатками и предложил Заказчику принять работы.

01 июля 2019 года Заказчиком осуществлена повторная приемка работ по контракту с привлечением экспертной организации (Подрядчик отправлено заказное письмо, в том числе электронной почтой 20.06.2019, несмотря на то, что такая обязанность для Заказчика контрактом не предусмотрена).

Согласно экспертному заключению № ЭЗ-789/0207 от 01.07.2019 объемы и качество фактически выполненных работ не соответствуют требованиям муниципального контракта № 01403000408190001460001/35, в частности допущены отклонения от требований технического задания: торцы бревен наплавных тротуаров соединены скобами только с наружной стороны бревен; имеются перепады высот в местах стыков наплавных тротуаров; выравнивание тротуаров выполнено при помощи накладок уложенных на бревно; применены неокоренные бревна, диаметр бревен подвесных тротуаров 11-13 см.

На основании экспертного заключения Заказчиком приняты и оплачены 11.07.2019 года только фактически выполненные в соответствии с техническим заданием

работы на сумму 376 016,00 руб.

Таким образом, работы по муниципальному контракту выполнены Подрядчиком с нарушением технического задания. При этом Заказчиком исполнены все обязанности, установленные для него контрактом, в том числе, связанные с приемкой выполненных работ. На неоднократные требования Заказчика устранить недостатки, Подрядчик не реагирует, но факт отступления им от техзадания не опровергает.

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.

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 (ч. 9 ст. 95 вышеуказанного Закона).

В соответствии с п. 2.4.5. Контракта 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.

Частью 3 статьи 723 Гражданского кодекса Российской Федерации установлено, что если отступления в работе от условий договора подряда или иные недостатки результата работы в установленный заказчиком разумный срок не были устранены либо являются существенными и неустранимыми, заказчик вправе отказаться от исполнения договора и потребовать возмещения причиненных убытков.

В силу пункта 2 статьи 450 Гражданского кодекса Российской Федерации существенным признается нарушение договора одной из сторон, которое влечет для другой стороны такой ущерб, что она в значительной степени лишается того, на что была вправе рассчитывать при заключении договора.

В соответствии с 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.

Неисполнение Подрядчиком обязательств по Контракту от 25.03.2019г. является существенным нарушением последних условий контракта, и влечет односторонний отказ заказчика от исполнения контракта.

11 июля 2019 года Заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения договора в связи с нарушением Подрядчиком условий договора, которое в этот же день размещено на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок <http://www.zakupki.gov.ru/>. Индивидуальный предприниматель получил данное решение лично 12 июля 2019 года.

Согласно ч. 13 ст. 95 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.

Учитывая изложенное, 23 июля 2019 года муниципальный контракт № 01403000408190001460001/35 от 25.03.2019 года был расторгнут в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта.

Согласно ч.6 ст.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.

24.07.2019 года Заказчик направил сведения о Подрядчике в Кировское УФАС России для включения в реестр недобросовестных поставщиков .

В соответствии с ч. 2 ст. 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.

Включение общества в реестр недобросовестных поставщиков представляет собой один из видов юридической ответственности, поскольку такое включение является санкцией за недобросовестное поведение поставщика в регулируемой сфере правоотношений и влечет за собой негативные последствия в виде лишения возможности общества в течение двух лет участвовать в государственных (муниципальных) торгах. Как мера публичной ответственности такое включение общества в реестр недобросовестных поставщиков должно отвечать принципам

справедливости, соразмерности, пропорциональности государственного принуждения характеру совершенного правонарушения.

Согласно части 1 статьи 401 Гражданского кодекса Российской Федерации 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.

Как следует из объяснений, данных Подрядчиком при рассмотрении дела, он не отрицает факт выполнения работы не в соответствии с техническим заданием, но полагает, что произведенные им изменения направлены на улучшение результата выполненной работы.

Однако, согласно ч. 1 ст. 95 Закона о контрактной системе, изменение существенных условий контракта при его исполнении не допускается, за исключением их изменения по соглашению сторон в строго определенных случаях. Кроме того, эти условия оговорены и в контракте, а именно: «любые изменения и дополнения к контракту действительны лишь при условии, что они совершены в электронной форме и подписаны усиленными электронными подписями уполномоченных представителей сторон или совершены в письменной форме и подписаны уполномоченными представителями сторон» (п. 9.7 Контракта)

Подрядчиком не представлены документы, подтверждающие невозможность исполнения работ в соответствии с техническим заданием, в связи с возникновением обстоятельств непреодолимой силы, а так же документы подтверждающие отсутствие недостатков в работе.

Доказательства, подтверждающие, что Подрядчиком принимались меры для исполнения обязательства по устранению недостатков в выполненной работе, отсутствуют.

Таким образом, на момент заключения Контракта индивидуальный предприниматель не оценил свою возможность исполнить принятые по Контракту обязательства. При этом материалы дела не содержат доказательств, указывающих на объективную невозможность произвести работы в соответствии с техническим заданием Заказчика, а также на то, что предприниматель предпринял все возможные меры для исполнения обязательств по Контракту в полном объеме.

При выполнении Подрядчиком работы, не получен результат, на который рассчитывал Заказчик при заключении Контракта, так как Подрядчик не проявил той степени заботливости и осмотрительности, какая от него требовалась по характеру обязательства. Объективных доказательств невозможности выполнения работы в соответствии с техническим заданием Подрядчиком не представлено. Изложенное свидетельствует о недобросовестном поведении индивидуального предпринимателя при заключении Контракта и при его исполнении, следствием чего стало неполучение Заказчиком результата работы, на который он

рассчитывал.

Сведения об Индивидуальном предпринимателе подлежат включению в реестр недобросовестных поставщиков.

Руководствуясь ч. 7 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» комиссия

## **РЕШИЛА**

1. Включить в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) следующую информацию об Индивидуальном предпринимателе :

Индивидуальный предприниматель, ИНН ; объект закупки - выполнение работ по ремонту наплавных тротуаров (извещение № 0140300040819000146, ИКЗ - 193434800813343450100100050050000244); основание расторжения контракта – односторонний отказ Заказчика, дата расторжения контракта - 23.07.2019 года.

2. Датой включения в Реестр недобросовестных поставщиков сведений, указанных в п.1 настоящего решения, считать дату размещения указанных сведений на Официальном сайте.

*В соответствии с ч.11 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» Решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.*

**Председатель комиссии**

**Члены комиссии**