

РЕШЕНИЕ № 036/06/104-701/2019

об отказе во включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об ИП <...>

30.09.2019 года

г. Воронеж

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Воронежской области по контролю в сфере закупок (далее - Комиссия) в составе:

- Михин С.В. - председатель Комиссии, зам. руководителя - начальник отдела;

- Рощупкина Ю.В. - заместитель председателя Комиссии, начальник отдела;

- Яковлева Е.Л. - член Комиссии, государственный инспектор,

в присутствии представителей:

заказчика - муниципального бюджетного общеобразовательного учреждения средняя общеобразовательная школа № 43 <...>,

индивидуального предпринимателя <...>, представителя индивидуального предпринимателя <...> - <...>,

рассмотрев обращение заказчика - Муниципального бюджетного общеобразовательного учреждения средняя общеобразовательная школа № 43 (МБОУ СОШ № 43) о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об индивидуальном предпринимателе <...> (ИП <...>) <...> в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта от 06.06.2019 года № Ф.2019.431045) на выполнение работ по ремонту (замене) ввода отопления в здание МБОУ СОШ № 43, заключенного по результатам аукциона (извещение № 0131300000619001045),

установила:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Воронежской области (Воронежское УФАС России) поступило обращение МБОУ СОШ № 43 о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об ИП <...> (далее - подрядчик) в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта от 06.06.2019 года № Ф.2019.431045) на выполнение работ по ремонту (замене) ввода отопления в здание МБОУ СОШ № 43 (далее - контракт), заключенного по результатам электронного аукциона на выполнение работ по ремонту (замене) ввода отопления в здание МБОУ СОШ № 43 (извещение № 0131300000619001045) (далее — аукцион). Комиссией Воронежского УФАС России установлено следующее.

26.04.2019 года в единой информационной системе в сфере закупок (далее — ЕИС) размещено извещение о проведении аукциона. Начальная (максимальная) цена контракта – 436491,60 рублей.

Согласно протоколу подведения итогов электронного аукциона от 23.05.2019 года № 0131300000619001045-2-1 победителем признан ИП <...>.

06.06.2019 года между ИП <...> и МБОУ СОШ № 43 заключен контракт № Ф.2019.431045 (далее — контракт), цена контракта — 410302,08 руб.

В соответствии с п.п. 1.1 п. 1 контракта: подрядчик обязуется в соответствии с условиями контракта выполнить работы по ремонту (замене) ввода отопления в здание МБОУ СОШ № 43 согласно сметной документации (Приложение № 1 к контракту), ведомости объемов работ (Приложение № 2 к контракту).

В соответствии с пунктом 4.3 контракта срок выполнения работы: с 01.07.2019 года по 12.07.2019 года.

На рассмотрении дела представители заказчика пояснили, что работы в установленный срок выполнены, вместе с тем, имеет место факт ненадлежащего исполнения подрядчиком обязательств, предусмотренных контрактом, а именно: 1. В журнале производства работ отсутствуют подписи и номера документов, подтверждающие полномочия представителей заказчика; отсутствуют данные об уполномоченном представителе заказчика по вопросам строительного контроля, данные об объекте строительства; отсутствуют данные об исполнительной

документации, не внесен перечень актов скрытых работ; все акты скрытых работ не дооформлены. 2. Не выполнена качественная гидроизоляция смонтированных скорлуп. В адрес подрядчика направлены претензии об устранении выявленных недостатков: № 1 от 09.07.2019 года, № 2 от 10.07.2019 года, № 3 от 02.08.2019 года, № 5 от 19.08.2019 года, № 7 от 27.08.2019 года, № 9 от 06.09.2019 года, однако выявленные недостатки не были устранены.

Заказчик пояснил также, что при проведении работ, предусмотренных контрактом, подрядчиком использованы трубы, не соответствующие требованиям пункта 4 сметной документации, а именно: без изоляции из пенополиуретана. Предписанием от 01.08.2019 года № 1-СОШ43/2019 службы строительного контроля ООО «Фирма «ВиС» в ходе проверки хода выполнения работ по ремонту (замене) ввода отопления в здание, расположенное по адресу: г. Воронеж, ул. Генерала Лизюкова, д. 26 установлена необходимость выполнения гидроизоляции плит покрытия каналов теплосети и примыкания к лоткам теплотрассы и скорлуп теплоизоляционного материала. Факт устранения указанных в предписании недостатков заказчику не представляется возможным проверить в связи с тем, что результат работ засыпан грунтом.

На рассмотрение обращения представители заказчика представили копии документов: претензии в адрес поставщика: № 1 от 09.07.2019 года, № 2 от 10.07.2019 года, № 3 от 02.08.2019 года, № 5 от 19.08.2019 года, № 7 от 27.08.2019 года, № 9 от 06.09.2019 года; контракт от 05.07.2019 года № 4307-СК/РВО/2019 на оказание услуг по строительному контролю за ходом выполнения работ по ремонту (замене) ввода отопления в здание; предписание от 01.08.2019 года № 1-СОШ43/2019 службы строительного контроля ООО «Фирма «ВиС»; фотографии с изображением результатов работ.

Согласно п. 10.1 пункта X контракта расторжение контракта допускается по соглашению сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа стороны контракта от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством.

19.08.2019 года заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта в связи с ненадлежащим исполнением условий контракта.

19.08.2019 года данное решение размещено в ЕИС и направлено заказным письмом с уведомлением в адрес поставщика.

На рассмотрение обращения представителями заказчика представлена распечатка с сайта Почты России с информацией об отслеживании отправления с почтовым идентификатором ED0833812556RU в соответствии с которой 23.08.2019 года отправление отправителя — МБОУ СОШ № 43 получено адресатом — ИП <...>.

На рассмотрении обращения ИП <...> пояснил, что решения заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта не получал.

Заказчиком не получено подтверждения о вручении ИП <...> уведомления к заказному письму с решением заказчика об отказе об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Таким образом, дата по истечении тридцати дней с даты размещения в ЕИС решения об одностороннем отказе заказчика от исполнения контракта является датой надлежащего уведомления поставщика об одностороннем отказе заказчика от исполнения контракта - 19.09.2019 года.

Дата по истечению десяти дней с даты надлежащего уведомления заказчиком поставщика - 30.09.2019 года.

Следовательно, 30.09.2019 года решение об одностороннем отказе от исполнения контракта вступило в силу, контракт считается расторгнутым.

На рассмотрении обращения ИП <...> и его представитель пояснили, что при производстве работ выяснилась необходимость выполнения дополнительных работ, в связи с чем по инициативе заказчика был заключен контракт № 4307ВАРБ/2019 от 11.07.2019 года, выполнение которого предусмотрено во взаимосвязи с контрактом от 06.06.2019 года № Ф.2019.431045. При выполнении работ изначально проложены трубы, не соответствующие требованиям пункта 4 сметной документации, а именно: без изоляции из пенополиуретана. По предписанию службы строительного контроля ООО «Фирма «ВиС» недостатки устранены, а именно: выполнена гидроизоляция плит и скорлуп (в виде гидроизоляционной пленки, слоя рубероида, песочной подушки). Таким образом, работы выполнены согласно действующим строительным нормам, в подтверждение чего имеется акт от 06.08.2019 года филиала ПАО «Квадра — Воронежская генерация» опрессовки ввода трубопровода системы отопления. Предусмотренные контрактом работы переданы заказчику 07.08.2019 года, срок выполнения работ продлен на 8 дней из-за погодных условий, о чем имеется справка Гидрометцентра. Вся исполнительная документация: акты скрытых работ, журнал производства работ составлялись и имеются в наличии. Однако от подписи исполнительной документации, актов скрытых работ, актов КС-2, КС-3 заказчик отказался.

На рассмотрении обращения ИП <...>, и его представитель представили копии документов: копия контракта № 4307ВАРБ/2019 от 11.07.2019 года, справка от 17.07.2019 года Гидрометцентра, акты скрытых работ, акты КС-2, КС-3 от 31.07.2019 года, сертификаты на материал, фотографии с изображением результатов работ, акт от 06.08.2019 года филиала ПАО «Квадра — Воронежская генерация».

Комиссией Воронежского УФАС России установлено следующее.

Пунктом 4 сметной документации предусмотрены работы по прокладке трубопроводов в непроходном канале в изоляции из пенополиуретана (ППУ) при условном давлении 1,6 МПа, температуре 150 С, диаметр труб: 100 мм (1 км трубопровода).

Между заказчиком и ООО «Фирма «ВиС» заключен контракт от 05.07.2019 года № 4307-СК/РВО/2019 на оказание услуг по строительному контролю за ходом выполнения работ по ремонту (замене) ввода отопления в здание.

Согласно предписанию от 01.08.2019 года № 1-СОШ43/2019 службы строительного контроля ООО «Фирма «ВиС» в ходе проверки хода выполнения работ по ремонту (замене) ввода отопления в здание, расположенное по адресу: г. Воронеж, ул. Генерала Лизюкова, д. 26 установлено: журнал производства работ ведется нерегулярно; не выполнена гидроизоляция плит покрытия каналов теплосети и примыкания к лоткам теплотрассы; не выполнена гидроизоляция скорлуп теплоизоляционного материала согласно СП 61.13330.2012; этапы скрытых работ не предъявлялись представителям строительного контроля. По результатам проверки предписано: работу по засыпке канала теплосети приостановить до устранения замечаний, подписание актов скрытых работ запретить.

На момент рассмотрения обращения акты по результатам выполненных работ, предусмотренных контрактом, сторонами не подписаны.

На рассмотрении обращения сторонами не представлено безусловных доказательств выполнения/невыполнения работ по устранению недостатков, указанных в предписании от 01.08.2019 года № 1-СОШ43/2019 службы строительного контроля ООО «Фирма «ВиС».

Особенности исполнения контракта регламентированы статьей 94 Закона № 44-ФЗ.

Частью 1 указанной статьи установлено: исполнение контракта включает в себя

комплекс мер, реализуемых после заключения контракта и направленных на достижение целей осуществления закупки путем взаимодействия заказчика с поставщиком (подрядчиком, исполнителем) в соответствии с гражданским законодательством и настоящим Федеральным законом, в том числе: приемку поставленного товара, выполненной работы (ее результатов), оказанной услуги, включая проведение в соответствии с настоящим Федеральным законом экспертизы поставленного товара.

Для проверки предоставленных поставщиком (подрядчиком, исполнителем) результатов, предусмотренных контрактом, в части их соответствия условиям контракта заказчик обязан провести экспертизу. Экспертиза результатов, предусмотренных контрактом, может проводиться заказчиком своими силами или к ее проведению могут привлекаться эксперты, экспертные организации на основании контрактов, заключенных в соответствии с настоящим Федеральным законом (ч. 3 ст. 94 Закона № 44-ФЗ).

Для проведения экспертизы поставленного товара, выполненной работы или оказанной услуги эксперты, экспертные организации имеют право запрашивать у заказчика и поставщика (подрядчика, исполнителя) дополнительные материалы, относящиеся к условиям исполнения контракта и отдельным этапам исполнения контракта. В случае, если по результатам такой экспертизы установлены нарушения требований контракта, не препятствующие приемке поставленного товара, выполненной работы или оказанной услуги, в заключении могут содержаться предложения об устранении данных нарушений, в том числе с указанием срока их устранения (ч. 5 ст. 94 Закона № 44-ФЗ).

По решению заказчика для приемки поставленного товара, выполненной работы или оказанной услуги, результатов отдельного этапа исполнения контракта может создаваться приемочная комиссия, которая состоит не менее чем из пяти человек (ч. 6 ст. 94 Закона № 44-ФЗ).

Приемка результатов отдельного этапа исполнения контракта, а также поставленного товара, выполненной работы или оказанной услуги осуществляется в порядке и в сроки, которые установлены контрактом, и оформляется документом о приемке, который подписывается заказчиком (в случае создания приемочной комиссии подписывается всеми членами приемочной комиссии и утверждается заказчиком), либо поставщику (подрядчику, исполнителю) в те же сроки заказчиком направляется в письменной форме мотивированный отказ от подписания такого документа. В случае привлечения заказчиком для проведения указанной экспертизы экспертов, экспертных организаций при принятии решения о приемке или об отказе в приемке результатов отдельного этапа исполнения контракта либо поставленного товара, выполненной работы или оказанной услуги приемочная комиссия должна учитывать отраженные в заключении по результатам указанной экспертизы предложения экспертов, экспертных организаций, привлеченных для ее проведения (ч. 7 ст. 94 Закона № 44-ФЗ).

В силу ч. 8 ст. 94 Закона № 44-ФЗ заказчик вправе не отказывать в приемке результатов отдельного этапа исполнения контракта либо поставленного товара, выполненной работы или оказанной услуги в случае выявления несоответствия этих результатов либо этих товара, работы, услуги условиям контракта, если выявленное несоответствие не препятствует приемке этих результатов либо этих товара, работы, услуги и устранено поставщиком (подрядчиком, исполнителем).

В соответствии с ч. 8 ст. 95 Закона № 44-ФЗ расторжение контракта допускается по соглашению сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа стороны контракта от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством.

В силу ч. 1, 2 ст. 523 Гражданского кодекса односторонний отказ от исполнения договора поставки (полностью или частично) или одностороннее его изменение допускаются в случае существенного нарушения договора одной из сторон (абзац четвертый пункта 2 статьи 450). Нарушение договора поставки поставщиком предполагается существенным в случаях: поставки товаров ненадлежащего качества с недостатками, которые не могут быть устранены в приемлемый для покупателя срок; неоднократного нарушения сроков поставки товаров.

На основании п. 3 ст. 723 Гражданского кодекса 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.

Согласно ч. 9 ст. 95 Закона № 44-ФЗ 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.

Заказчик вправе провести экспертизу поставленного товара, выполненной работы, оказанной услуги с привлечением экспертов, экспертных организаций до принятия решения об одностороннем отказе от исполнения контракта в соответствии с частью 8 ст. 95 Закона № 44-ФЗ (ч. 10 ст. 95 Закона № 44-ФЗ).

Если заказчиком проведена экспертиза поставленного товара, выполненной работы или оказанной услуги с привлечением экспертов, экспертных организаций, решение об одностороннем отказе от исполнения контракта может быть принято заказчиком только при условии, что по результатам экспертизы поставленного товара, выполненной работы или оказанной услуги в заключении эксперта, экспертной организации будут подтверждены нарушения условий контракта, послужившие основанием для одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта (ч. 11 ст. 95 Закона № 44-ФЗ).

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 указанного 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 (ч. 12 ст. 95 Закона № 44-ФЗ).

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 (ч. 13 ст. 95 Закона № 44-ФЗ).

Согласно ч. 2 ст. 104 Закона № 44-ФЗ 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.

По смыслу указанной нормы основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является нарушение условий контракта поставщиком, которое предполагает недобросовестное поведение такого поставщика, совершение им умышленных действий (бездействия) в противоречие требованиям Закона № 44-ФЗ, в том числе, приведших к невозможности исполнения контракта и нарушающих права заказчика относительно его условий.

Включение информации в реестр недобросовестных поставщиков является санкцией, которая должна применяться уполномоченным на это органом по результатам всесторонней оценки поведения как заказчика, так и исполнителя.

На рассмотрение дела заказчиком не представлено безусловных доказательств существенного нарушения условий контракта со стороны поставщика.

Экспертиза выполненной работы с привлечением экспертов, экспертных организаций не проводилась.

При указанных обстоятельствах Комиссия Воронежского УФАС России не находит оснований для включения сведений об ИП <...> в реестр недобросовестных поставщиков.

На основании вышеизложенного, Комиссия Воронежского УФАС России, руководствуясь статьей 104 Закона № 44-ФЗ, постановлением Правительства РФ от 25 ноября 2013 г. № 1062 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)»,

р е ш и л а:

отказать во включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об ИП <...>.

Резолютивная часть решения объявлена: 30.09.2019 года.

В полном объеме решение изготовлено: 03.10.2019 года.

Настоящее решение может быть обжаловано заинтересованными лицами в судебном порядке в установленный законом срок.

Председатель Комиссии

Член комиссии

С.В. Михин

Ю.В. Роцупкина

Е.Л. Яковлева