

09.11.2016 года

г. Тула

Комиссия по контролю закупок Управления Федеральной антимонопольной службы по Тульской области (далее - Комиссия), рассмотрев обращение администрации муниципального образования Щекинский район (далее – Заказчик) от 25.10.2016 года исх. № 21-05/1890 (вх. № 4717 от 25.10.2016 года) о размещении информации об индивидуальном предпринимателе Нежине (далее – ИП Нежин, Индивидуальный предприниматель, Подрядчик) в реестре недобросовестных поставщиков по причине одностороннего отказа Заказчика от исполнения контракта от 14.06.2016 года № **0366200035616002466-0015588-01** на выполнение работ по устройству ограждения здания МБОУ "Средняя школа №4" (далее – Контракт) (закупка № 0366200035616002466), руководствуясь положениями Федерального закона от 05.04.2013 года № 44 - ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон), [Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков \(подрядчиков, исполнителей\)](#), утв. постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 года № 1062, в присутствии:

- представителя Заказчика (доверенность от 01.11.2016 года № 55);
- представителя Заказчика (доверенность от 01.11.2016 года № 58);
- представителя Заказчика (доверенность от 01.11.2016 года № 62);
- представителя ИП Нежина (доверенность от 07.10.2016 года) (присутствовала до объявления перерыва);
- Нежина– индивидуального предпринимателя

#### **УСТАНОВИЛА:**

25.10.2016 года в Тульское УФАС России поступило обращение Заказчика о размещении информации об Индивидуальном предпринимателе в реестре недобросовестных поставщиков по причине одностороннего отказа Заказчика от исполнения контракта в связи с существенным нарушением ИП Нежиным условий Контракта.

В заседании Комиссии по рассмотрению дела № РНП-71-163, начатом 07.11.2016 года в 10 часов 30 минут, объявлялся перерыв до 09.11.2016 года 14 часов 30 минут.

В соответствии с частью 2 статьи 104 Закона в реестр недобросовестных поставщиков включается информация о поставщиках (подрядчиках, исполнителях), с которыми контракты расторгнуты, в том числе в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта в связи с существенным нарушением ими условий контрактов.

В результате проведенной Комиссией на основании части 7 статьи 104 Закона проверки факта нарушения ИП Нежиным условий Контракта, а также анализа представленных в Тульское УФАС России документов, касающихся осуществления данной закупки, установлено следующее.

Извещение и документация о проведении электронного аукциона на выполнение работ по устройству ограждения здания МБОУ "Средняя школа №4" (закупка № 0366200035616002466) (далее соответственно – Извещение, Документация об электронном аукционе) размещены 11.05.2016 года в единой информационной системе в сфере закупок.

Начальная (максимальная) цена контракта составляет 840710.87 рублей.

Из протокола подведения итогов открытого аукциона в электронной форме от 01.06.2016 года (закупка № 0366200035616002466) следует, что по итогам рассмотрения вторых частей заявок, поданных на участие в электронном аукционе, аукционная комиссия приняла единогласное решение о соответствии заявки с порядковым номером 2, поданной ИП Нежиным., требованиям, установленным Документацией об электронном аукционе.

Указанный протокол подведения итогов открытого аукциона в электронной форме размещен в единой информационной системе в сфере закупок 02.06.2016 года.

Как следует из материалов дела 14.06.2016 года между администрацией муниципального образования Щекинский район и ИП Нежиным был заключен контракт № **0366200035616002466-0015588-01** на выполнение работ на устройство ограждения здания МБОУ "Средняя школа №4".

Пунктами 1.1 и 1.2 Контракта установлено, что подрядчик (ИП Нежин) обязуется выполнить работы на устройство ограждения здания МБОУ "Средняя школа №4", расположенного по адресу: г. Щекино, ул. Спортивная, д. 20 (далее – объект), в соответствии с условиями контракта, утвержденной локальной сметой (приложение № 1), техническим заданием (приложение № 2) и эскизами (приложение № 4) являющейся неотъемлемой частью контракта, а заказчик обязуется принять работу и оплатить ее в установленном контрактом порядке. Подрядчик обязуется выполнить работы, указанные в пункте 1.1. контракта, своими силами и/или с привлечением субподрядных организаций.

Пунктом 3.1. Контракта установлен срок выполнения работ: начало выполнения работ с даты заключения муниципального контракта. Окончание выполнения работ не позднее 45 календарных дней с даты заключения муниципального контракта.

Раздел 5 Контракта регулирует порядок сдачи и приемки работ. Согласно пункту 5.1. Контракта сдача результатов выполненных работ подрядчиком и принятие их заказчиком осуществляется путем подписания сторонами актов о приемке выполненных работ (форма КС-2), справок о стоимости выполненных работ и затрат (форма КС-3) и акта сдачи-приемки выполненных работ по контракту.

В соответствии с пунктом 13.1. Контракта расторжение контракта допускается по соглашению сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа стороны контракта от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством.

Право одностороннего отказа от исполнения договора установлено в соответствии с частью 8 статьи 95 Закона, согласно которой расторжение контракта допускается по соглашению сторон, по решению суда, в случае одностороннего

отказа стороны контракта от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством.

Согласно части 9 статьи 95 Закона 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 связи с тем, что в срок, установленный пунктом 3.1. Контракта, ИП Нежин не приступил к выполнению работ по устройству ограждения здания МБОУ "Средняя школа №4" Заказчиком 04.10.2016 года было принято решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта.

Тулским УФАС России в адрес ИП Нежина были направлены письма (исх.№4/8402 от 01.11.2016 года, исх.№4/8477 от 08.11.2016 года) о представлении письменных пояснений по факту одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта с приложением подтверждающих документов.

ИП Нежин представил объяснения по данному делу (вх. № 4837 от 07.11.2016 года), где указал следующее.

Уведомления от Заказчика относительно решения об одностороннем отказе от исполнения Контракта Индивидуальный предприниматель не получал.

По мнению ИП Нежина, Заказчик нарушил условия Контракта исходя из нижеследующего.

Согласно пункту 1.1. Контракта Подрядчик обязан выполнить работы в соответствии с утвержденной Заказчиком локальной сметой (Приложение №1), техническим заданием (Приложение №2), эскизами (приложение №4).

ИП Нежин утверждает, что эскизы (приложение №4) Заказчиком не предоставлены, и не согласован окончательный вариант эскиза ограждения школы, в связи с чем у ИП Нежина отсутствовала возможность приступить к выполнению работ. Кроме того Индивидуальный предприниматель указывает, что участок имеет неровности, что препятствует проведению работ по Контракту. ИП Нежин сообщает, что обращался к Заказчику с просьбой провести работы по расчистке и выравниванию земельного участка или подписать дополнительное соглашение к Контракту о проведении работ по расчистке земельного участка.

На заседании Комиссии ИП Нежин пояснил, что неоднократно извещал Заказчика о существовании вышеуказанных препятствий к началу выполнения работ путем направления ему писем посредством электронной почты.

Однако ИП Нежиным А.О. не представлены документы, подтверждающие вышеизложенные обстоятельства.

Порядок заключения государственного (муниципального) контракта с победителем в электронном аукционе урегулирован [статьей 70](#) Закона.

Согласно [части 10 статьи 70](#) Закона контракт заключается на условиях, указанных в извещении о проведении электронного аукциона и документации о таком

аукционе, по цене, предложенной его победителем.

Согласно [части 7 статьи 70](#) Закона в течение трех рабочих дней с даты размещения в единой информационной системе (ЕИС) проекта контракта, подписанного усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени победителя электронного аукциона, и предоставления таким победителем обеспечения исполнения контракта заказчик обязан разместить контракт, подписанный усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени заказчика, в ЕИС.

В соответствии с [частью 8 статьи 70](#) Закона с момента размещения в ЕИС предусмотренного [частью 7 статьи 70](#) Закона и подписанного заказчиком контракта он считается заключенным.

Таким образом, положениям [Закона](#) определено заключение контракта исключительно в электронной форме. Иное противоречит смыслу и целям электронных торгов.

Из материалов данного дела Комиссия установила следующее.

Локальная смета (приложение № 1), техническое задание (приложение № 2) и эскизы (приложение № 4) являются неотъемлемой частью Контракта (пункт 1.1. Контракта). ИП Нежиным не опровергался факт наличия указанных приложений в составе Контракта.

Раздел 4 Контракта регулирует права и обязанности сторон. Согласно пункту 4.1.1. Контракта Подрядчик обязуется выполнить все работы, перечисленные в пункте 1.1 настоящего Контракта в объемах и в сроки, предусмотренные контрактом, и сдать выполненные работы по Объекту Заказчику в установленный срок. Подрядчик обязан обеспечить, в том числе производство работ в полном соответствии со сметной документацией, техническим заданием муниципального заказчика, качество выполнения всех работ должно производиться в соответствии с действующими нормами и техническими условиями (пункт 4.1.2. Контракта). Подрядчик обязан вести с момента начала работ и до их завершения, оформленные и заверенные в установленном порядке общий журнал работ, журналы, входного, операционного и лабораторного контроля, своевременно оформлять исполнительную документацию (пункт 4.1.4. Контракта).

Пунктом 4.1.10. Контракта установлена обязанность Подрядчика немедленно известить Заказчика и до получения соответствующих указаний приостановить работы при обнаружении: возможных неблагоприятных для Заказчика последствий выполнения его указаний о способе исполнения работы; иных, независящих от подрядчика обстоятельств, угрожающих годности или прочности результатов выполняемой работы, либо создающих невозможность ее завершения в срок.

Исходя из положений Контракта, работы по устройству ограждения здания должны быть выполнены по 29.07.2016 года включительно.

ИП Нежиным представлено письмо 02.08.2016 № 3/2016, направленное в адрес МКУ «ХЭУ Щекинского района» посредством электронной почты.

Однако сторонами Контракта являются администрация муниципального

образования Щекинский район, в лице главы администрации Щекинского района, именуемый в дальнейшем «Заказчик», и индивидуальный предприниматель Нежин, в лице Нежина, именуемый в дальнейшем «Подрядчик». МКУ «ХЭУ Щекинского района» не является ни стороной контракта, ни лицом, уполномоченным на осуществление каких-либо действий по Контракту.

Согласно условиям Контракта Подрядчик обязан извещать о существовании препятствий, создающих невозможность выполнения работ, исключительно Заказчика.

В подтверждение довода об извещении Заказчика о вышеуказанных обстоятельствах ИП Нежиным представлено письмо от 19.09.2016 года № 11 с отметкой о вручении Заказчику 30.09.2016 года.

Комиссия считает необходимым отметить, что действия направленные ИП Нежиным на извещение Заказчика о существовании препятствий, создающих невозможность выполнения работ, а также действия по устранению указанных препятствий осуществлялись ИП Нежиным за пределами срока выполнения работ по Контракту, вследствие чего не могут быть приняты во внимание Комиссией, как обстоятельства, свидетельствующие о добросовестном исполнении условий Контракта.

Согласно [пункту 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 [пункту 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.

Доказательств возникновения у ИП Нежина каких-либо обстоятельств, возникших вследствие непреодолимой силы и не позволивших ему исполнить надлежащим образом требования законодательства, в Тульское УФАС России не представлено.

Во исполнение части 12 статьи 95 Закона решение Заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта было вручено ИП Нежин, информация о расторжении Контракта размещена Заказчиком в единой информационной системе 05.10.2016 года.

Комиссия отмечает, что Заказчиком представлены документы, подтверждающие вышеизложенные обстоятельства, что свидетельствуют о том, что им были соблюдены процессуальные требования [части 12 статьи 95](#) Закона в части надлежащего уведомления ИП Нежина об одностороннем отказе от исполнения Контракта.

В соответствии с частью 13 статьи 95 Закона 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.

Как следует из материалов дела, решение об одностороннем отказе от исполнения контракта получено ИП Нежиным 12.10.2016 года.

На основании части 14 статьи 95 Закона заказчик обязан отменить не вступившее в силу решение об одностороннем отказе от исполнения контракта, если в течение десятидневного срока с даты надлежащего уведомления поставщика (подрядчика, исполнителя) о принятом решении об одностороннем отказе от исполнения контракта устранено нарушение условий контракта, послужившее основанием для принятия указанного решения, а также заказчику компенсированы затраты на проведение экспертизы в соответствии с частью 10 настоящей статьи. Данное правило не применяется в случае повторного нарушения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта, которые в соответствии с гражданским законодательством являются основанием для одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта.

Таким образом, предприниматель Нежин имел возможность предпринять меры по исполнению обязательств по Контракту до расторжения контракта в одностороннем порядке, а также обратиться в суд.

В срок до 22.10.2016 года предпринимателем не были совершены действия, позволяющие Заказчику отменить не вступившее в силу решение об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Доказательств надлежащего исполнения Контракта со стороны ИП Нежина не представлено.

Доказательств, бесспорно свидетельствующих о невозможности надлежащим образом исполнить обязанность по выполнению условий Контракта, в материалы дела ИП Нежиным также не представлено.

Следовательно, материалами дела подтверждается и ИП Нежиным не опровергнуто, что им не были выполнены взятые на себя по контракту от 14.06.2016 года № **0366200035616002466-0015588-01** обязательства.

Отсутствие вины предпринимателя в неисполнении контракта материалами дела не подтверждено.

Частью 16 статьи 95 Закона установлено, что 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).

Согласно части 2 статьи 104 Закона 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 контракта.

Также следует отметить, что неисполнение ИП Нежиным обязательств по Контракту привело к нарушению сроков эффективного использования бюджетных средств в предусмотренном бюджетным законодательством порядке, ответственность за которое Заказчик несет в соответствии с действующим законодательством.

Рассмотрев представленные документы и материалы, оценив приведенные доводы, Комиссия приходит к выводу о наличии в рассматриваемом случае оснований для включения сведений об ИП Нежине в реестр недобросовестных поставщиков.

Руководствуясь статьями 99, 104 Закона, Правилами ведения реестра, Комиссия

#### **РЕШИЛА:**

1. Включить в реестр недобросовестных поставщиков сроком на два года информацию об индивидуальном предпринимателе Нежине по причине одностороннего отказа администрации муниципального образования Щекинский район от исполнения контракта от 14.06.2016 года № **0366200035616002466-0015588-01** на выполнение работ по устройству ограждения здания МБОУ "Средняя школа №4".
2. Датой включения информации в отношении индивидуального предпринимателя Нежина в реестр недобросовестных поставщиков считать дату размещения указанной информации в единой информационной системе в сфере закупок.

Решение Комиссии может быть обжаловано в судебном порядке в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации.