ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА

Управление по Кировской области

610020 г. Киров, ул.К.Либкнехта, 55, тел: 64-73-31

Заказчик – ФГБОУВО ВятГУ

Подрядчик – ИП

РЕШЕНИЕ № РНП-043/06/104-10/2020

«14» января 2020 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кировской области по контролю закупок (далее – комиссия Кировского УФАС России) в составе:

Зам. председателя комиссии:

Членов комиссии:

В присутствии:

представителя ФГБОУВО ВятГУ по доверенности,

представителя ИП по доверенности,

индивидуального предпринимателя,

рассмотрев материалы ФГБОУВО ВятГУ (далее по тексту – Заказчик) о включении сведений об Индивидуальном предпринимателе (далее по тексту – Подрядчик) в реестр недобросовестных поставщиков,

УСТАНОВИЛА:

30.12.2019 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 ФГБОУВО ВятГУ поступили сведения об одностороннем отказе Заказчика от исполнения контракта № 150/19/44-ЭА от 05.11.2019 г. с ИП (извещение № 0340100006219000066), объект закупки - выполнение работ по благоустройству территории учебного корпуса № 15 ВятГУ).

В соответствии с ч. 6 ст. 104 Закона о контрактной системе рассмотрение данного материала назначено на 14.01.2020 г.

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 территориального органа 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.

Заказчик при рассмотрении материалов пояснил, что в полном объеме обязательства по контракту не исполнены, но так как предъявленные Подрядчику штрафные санкции оплачены им, не настаивает на включении его в РНП.

Представители Подрядчика просили не включать его в РНП, так как в полном объеме выполнить условия контракта не могли в силу неблагоприятных погодных условий (осадки в виде снега и средняя температура воздуха -9 С), препятствующих выполнению работ по устройству покрытия из асфальтобетонной смеси.

Рассмотрев представленные материалы, комиссия пришла к следующим выводам.

05.11.2019 г. по результатам проведения электронного аукциона между Заказчиком и Подрядчиком был заключен государственный контракт № 150/19/44-ЭА (далее – Контракт) на выполнение работ по благоустройству территории учебного корпуса № 15 ВятГУ (реестровый номер контракта 1434601103519000074). Срок выполнения работ – с даты заключения контракта по 20 ноября 2019 года (пункт 1.4. Контракта). Срок действия контракта – 31.12.2019 года. Цена контракта 1 034 317,49 рубля.

Так как по состоянию на 25.11.2019 года обязательства по контракту в полном объеме не были выполнены, Заказчик направил Подрядчику претензию № 01.02-04/118 от 25.11.2019 г. (отправлена электронной почтой 25.11.2019 г. и 26.11.2019 заказным письмом с уведомлением), просил в течение 7 (семи) дней с даты получения претензии завершить выполнение работ по благоустройству территории учебного корпуса № 15 ВятГУ.

26.11.2019 года Подрядчик в ответе на претензию: указал, что 21.11.2019 работы на объекте были приостановлены в связи с неблагоприятными погодными условиями для выполнения работ по устройству покрытия из асфальтобетонной смеси; уведомил о невозможности исполнить обязательства по контракту; предложил расторгнуть контракт по соглашению сторон в части неисполненных обязательств, принять и оплатить выполненные работы.

Согласно акту о приемке выполненных работ № 1 от 05.12.2019 г. и справки о стоимости выполненных работ № 1 от 05.12.2019 г. работы выполнены на сумму 478896,11 рублей, т.е. не в полном объеме.

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).

Согласно п. 11.1. контракта его расторжение допускается по соглашению сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа стороны Контракта от исполнения Контракта в соответствии с гражданским законодательством

Российской Федерации, а п. 11.2 контракта предусмотрено, что Заказчик вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта в соответствии с положениями частей 8-25 статьи 95 Закона о контрактной системе.

Частью 3 статьей 715 Гражданского кодекса Российской Федерации установлено, что 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 договора подряда либо поручить исправление работ другому лицу за счет подрядчика, а также потребовать возмещения убытков.

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.

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.

Неисполнение Подрядчиком обязательств по контракту № 150/19/44-ЭА от 05.11.2019г. является нарушением последним условий контракта, и влечет односторонний отказ заказчика от исполнения контракта.

05 декабря 2019 года, в виду неисполнения в полном объеме обязательств по контракту, Заказчиком принято решение № 01.02-04/132 об одностороннем отказе от исполнения контракта № 150/19/44-ЭА, которое 05.12.2019 года было размещено на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок http://www.zakupki.gov.ru/, направлено на электронный адрес подрядчика, указанный в контракте, и отправлено 06.12.2019 г. заказным письмом с уведомлением по почте (уведомление о получении вернулось Заказчику 17.12.2019 года).

28 декабря 2019 года решение Заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракт № 150/19/44-ЭА от 05.11.2019г. вступило в силу, следовательно, он считается расторгнутым с 28.12.2019 года.

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.

30.12.2019 года Заказчик направил сведения об ИП в Кировское УФАС России для включения в РНП.

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 хозяйствующего субъекта в реестр недобросовестных поставщиков представляет собой один из видов юридической ответственности, поскольку такое включение является санкцией за недобросовестное поведение поставщика (подрядчика, исполнителя) 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.

Оценивается не только формальное нарушение требований законодательства, но и отсутствие реального намерения надлежащим образом исполнить контракт, в связи с чем, для включения в реестр недобросовестных поставщиков помимо факта нарушения, необходимо установить направленность воли и недобросовестный характер поведения поставщика при исполнении контракта.

Следовательно, основанием для включения в реестр недобросовестных

поставщиков является только такое неисполнение условий договора, которое предполагает его недобросовестное поведение, совершение им умышленных действий (бездействия) в противоречие требованиям Закона о контрактной системе.

Пунктом 11 Порядка ведения Реестра недобросовестных поставщиков установлено, что в реестр недобросовестных поставщиков включаются только проверенные сведения. Необходимым условием является наличие в представленных материалах фактов, подтверждающих недобросовестность поставщика (подрядчика, исполнителя).

Согласно письменным пояснениям Подрядчика, он не имел намерения не исполнить контракт. Об этом свидетельствует факт исполнения работы в объеме, установленном актом о приемке выполненных работ № 1 от 05.12.2019 г. и справкой о стоимости выполненных работ № 1 от 05.12.2019 г. на сумму 478896,11 рублей. При этом выполнить работы по устройству покрытия толщиной 4 см из горячих асфальтобетонных смесей плотных мелкозернистых типа АБВ не представлялось возможным из-за неблагоприятных погодных условий: осадки в виде снега и средняя температура воздуха -9 С.

В материалы дела Подрядчиком предоставлена Справка о погодных условиях, подготовленная Кировским ЦГМС, из которой следует, что в период с 05.11.2019 по 25.11.2019 по данным метеостанции Киров наблюдались осадки в следующие дни: 5,6,7,8,9,10,11,12,13,14,17,18,19,24.

Кроме того, согласно информации, размещенной в открытом доступе на сайте закупок, ИП за 2019 года заключено более 10 контрактов, которые находятся в стадии исполнения или исполнены, что свидетельствует о добросовестности данного участника торгов.

Учитывая представленные документы и информацию, пояснения сторон, Кировское УФАС России считает возможным не включать сведения об ИП в реестр недобросовестных поставщиков.

Руководствуясь ч. 7 ст. 104 Федерального закона от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» комиссия,

РЕШИЛА:

Сведения, представленные ФГБОУВО ВятГУ об одностороннем отказе от исполнения контракта на выполнение работ по благоустройству территории учебного корпуса № 15 ВятГУ (извещение № 0340100006219000066) с ИП, в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) не включать.

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.

Зам. председателя комиссии

Члены комиссии