

Дело № РНП-29-114

029/06/104-792/2023

Заказчик:

Администрация Устьянского муниципального округа Архангельской области

165210, Архангельская область, Устьянский район, р.п. Октябрьский, ул. Комсомольская, д.7

E-mail: depust@mail.ru, zakaz-ustadm@yandex.ru

Участник закупки:

Индивидуальный предприниматель

РЕШЕНИЕ

18 августа 2023 года г. Архангельск

Руководствуясь Письмом ФАС России от 03.04.2020 № ИА/27903/20 "О дистанционном рассмотрении жалоб, проведения внеплановых проверок, рассмотрения обращений о включении сведений в отношении участников закупок, поставщиков (подрядчиков, исполнителей) в реестр недобросовестных поставщиков", Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Архангельской области по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия Архангельского УФАС России) в составе:

Председатель комиссии:

Малышева О.С. Заместитель руководителя Управления - начальник отдела контроля закупок;

Члены комиссии:

Романова Д.С. Главный специалист-эксперт отдела контроля закупок;

Пахатина Ю.В. Специалист-эксперт отдела контроля закупок;

на основании статьи 104 Федерального закона от 05 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - ФЗ «О контрактной системе»), постановления Правительства Российской Федерации от 30.06.2021 № 1078 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), о внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации и признании утратившими силу некоторых актов и отдельных положений некоторых актов Правительства Российской Федерации», Постановления Правительства РФ от 26.08.2013 № 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»,

в отсутствие представителей от Заказчика и Участника закупки, которые

уведомлены надлежащим образом о времени и месте рассмотрения настоящего дела, своих представителей не направили.

УСТАНОВИЛА:

14 августа 2023 года в Архангельское УФАС России – уполномоченный федеральный орган исполнительной власти, осуществляющий контроль в сфере закупок, поступило обращение Администрации Устьянского муниципального округа Архангельской области (далее – Заказчик) о включении сведений об Индивидуальном предпринимателе в Реестр недобросовестных поставщиков.

Содержание обращения:

Согласно обращению Заказчика, муниципальный контракт от 12.04.2023 №2023/21 на выполнение работ по приведению полосы отвода в нормативное состояние на автомобильной дороге общего пользования местного значения Устьянского муниципального округа Архангельской области (извещение №0124300006423000036), заключенный с Индивидуальным предпринимателем, расторгнут в связи с принятием Заказчиком решения об одностороннем отказе от исполнения муниципального контракта.

Комиссия Архангельского УФАС России осуществила проверку факта одностороннего расторжения от исполнения контракта и провела на основании пункта 5 части 15 статьи 99 ФЗ «О контрактной системе» внеплановую проверку осуществления закупки с учетом следующего.

30.03.2023 Заказчиком на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок в сети Интернет <http://zakupki.gov.ru> (далее – ЕИС) размещено извещение №0124300006423000036 о проведении запроса котировок в электронной форме на право заключения муниципального контракта на выполнение работ по приведению полосы отвода в нормативное состояние на автомобильной дороге общего пользования местного значения Устьянского муниципального округа Архангельской области (далее – Извещение).

Начальная (максимальная) цена муниципального контракта – 193 333,32 рубля.

07.04.2023 по результатам проведенной процедуры запроса котировок в электронной форме победителем был признан участник закупки – Индивидуальный предприниматель, предложивший цену контракта 179 600,00 рублей.

12.04.2023 между Заказчиком и Индивидуальным предпринимателем (далее – Подрядчик, ИП) заключен муниципальный контракт № 2023/21 (далее – Контракт) на выполнение работ по приведению полосы отвода в нормативное состояние на автомобильной дороге общего пользования местного значения Устьянского муниципального округа Архангельской области.

В соответствии с пунктами 1.3.1 и 1.3.2 Контракта работы выполняются с момента заключения Контракта по 30 мая 2023 года (включительно).

Пунктом 6 Технического задания (Приложение №1 к Контракту) установлены единицы измерения и количество: гектар, 4 га.

Согласно пункту 13 Технического задания необходимо выполнить следующие виды

работ: рубка насаждений с приземлением растительности в вал, с использованием бензопил и кусторезов (без вывозки) в пределах 10 километров на автодороге) п. Илеза – п. Первомайский 11-654-413 ОП МР 216 с 18 километра по 28 километр шириной два метра с двух сторон (4 гектара).

04.06.2023 Подрядчик в разделе «Электронные документы об исполнении» в ЕИС разместил документы о приемке: акт о приемке выполненных работ от 04.06.2023 на сумму 179 600,00 рублей и счет на оплату №26 от 04.06.2023 на сумму 179 600,00 рублей.

09.06.2023 письмом №4041 Заказчик сообщил Подрядчику, что не может принять выполненные работы по Контракту, так как объем выполненных работ не соответствует условиям договора: пунктом 6 Технического задания предусмотрена вырубка кустарника на площади 4 га. По итогам обследования вырубка составила 2 га.

16.06.2023 в разделе «Электронные документы об исполнении» в ЕИС Заказчик разместил данное письмо в качестве мотивировочного отказа от приемки выполненных работ.

Комиссия Архангельского УФАС России считает необходимым отметить следующее.

Согласно пункту 4 части 13 статьи 94 ФЗ «О контрактной системе» при исполнении контракта, заключенного по результатам проведения электронных процедур, закрытых электронных процедур (за исключением закрытых электронных процедур, проводимых федеральными органами исполнительной власти, осуществляющими функции по выработке и реализации государственной политики в области обороны, в области государственной охраны, государственного управления в области обеспечения безопасности Российской Федерации, в сфере деятельности войск национальной гвардии Российской Федерации, подведомственными им государственными учреждениями, государственными унитарными предприятиями, в случае, предусмотренном пунктом 5 части 11 статьи 24 указанного Федерального закона) в срок, установленный контрактом, но не позднее двадцати рабочих дней, следующих за днем поступления документа о приемке в соответствии с пунктом 3 данной части, заказчик (за исключением случая создания приемочной комиссии в соответствии с частью 6 настоящей статьи) осуществляет одно из следующих действий:

а) подписывает усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени заказчика, и размещает в единой информационной системе документ о приемке;

б) формирует с использованием единой информационной системы, подписывает усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени заказчика, и размещает в единой информационной системе мотивированный отказ от подписания документа о приемке с указанием причин такого отказа.

Вместе с тем, Контрактом предусмотрены следующие положения:

«6.6. Подрядчик формирует с использованием единой информационной системы, подписывает усиленной электронной подписью лица, имеющего право

действовать от имени Подрядчика, и размещает в единой информационной системе документ о приемке в **течение 5 рабочих дней** с даты окончания выполнения работ.

6.7. К документу о приемке могут прилагаться документы, которые считаются его неотъемлемой частью. При этом в случае, если информация, содержащаяся в прилагаемых документах, не соответствует информации, содержащейся в документе о приемке, приоритет имеет информация, содержащаяся в документе о приемке.

6.8. В **течение 5 рабочих дней**, следующих за днем поступления документа о приемке в соответствии с пунктом 3 части 13 статьи 94 Закона № 44-ФЗ, Заказчик (за исключением случая создания приемочной комиссии в соответствии с пунктом 6.4 настоящего Контракта) осуществляет одно из следующих действий:

а) подписывает усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени Заказчика, и размещает в единой информационной системе документ о приемке;

б) формирует с использованием единой информационной системы, подписывает усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени Заказчика, и размещает в единой информационной системе мотивированный отказ от подписания документа о приемке с указанием причин такого отказа».

Так, Подрядчик разместил документы о приемке 04.06.2023, то есть в пределах срока, установленного пунктом 6.6 Контракта.

Следовательно, Заказчик должен был в течение 5 рабочих дней, следующих за днем поступления документа о приемке, либо их принять, либо дать мотивированный отказ, то есть в срок до 09.06.2023.

Вместе с тем, письмо от 09.06.2023 №4041 было размещено в ЕИС лишь 16.06.2023.

Следовательно, Заказчик разместил мотивированный отказ с нарушением сроков, установленных Контрактом.

11.07.2023 Подрядчик направил Заказчику требование о приемке выполненных работ, согласно которому повторно направил акт о приемке выполненных работ от 04.06.2023 на сумму 179 600,00 рублей и счет на оплату №26 от 04.06.2023 на сумму 179 600,00 рублей. Кроме того, в письме содержится информация, что 20.06.2023 по предварительной договоренности с заведующим отдела дорожной деятельности Масловым Сергеем Николаевичем, была произведена приемка выполненных работ на месте их проведения с заместителем заведующего отделом дорожной деятельности Силиным Сергеем Александровичем. После того, как была произведена приемка работ, никаких претензий в адрес Подрядчика от Заказчика не поступало. Дополнительно Подрядчик потребовал произвести оплату выполненных работ.

14.07.2023 письмом №5091 Заказчик ответил на требование Подрядчика от 11.07.2023, согласно которому 06.06.2023 Подрядчик с представителем Заказчика выезжали на место работ, по итогам поездки работы по Контракту не были приняты. Заказчик потребовал в срок 25.07.2023 устранить недостатки и повторно

направить акты выполненных работ для подписания.

01.08.2023 Заказчиком было принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта в связи с тем, что к установленному Контрактом сроком (30.05.2023) объем работ не выполнен. По состоянию на 1 августа 2023 года сведений об исполнении контракта не поступало.

В соответствии с частью 12.1 статьи 95 ФЗ «О контрактной системе» в случае принятия заказчиком предусмотренного частью 9 данной статьи решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, заключенного по результатам проведения электронных процедур, закрытых электронных процедур:

1) заказчик с использованием единой информационной системы формирует решение об одностороннем отказе от исполнения контракта, подписывает его усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени заказчика, и размещает такое решение в единой информационной системе. В случаях, предусмотренных частью 5 статьи 103 указанного Федерального закона, такое решение не размещается на официальном сайте;

2) решение об одностороннем отказе от исполнения контракта не позднее одного часа с момента его размещения в единой информационной системе в соответствии с пунктом 1 настоящей части автоматически с использованием единой информационной системы направляется поставщику (подрядчику, исполнителю). Датой поступления поставщику (подрядчику, исполнителю) решения об одностороннем отказе от исполнения контракта считается дата размещения в соответствии с настоящим пунктом такого решения в единой информационной системе в соответствии с часовой зоной, в которой расположен поставщик (подрядчик, исполнитель);

3) поступление решения об одностороннем отказе от исполнения контракта в соответствии с пунктом 2 указанной части считается надлежащим уведомлением поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Согласно информации с официального сайта решение от 01.08.2023 об одностороннем отказе от исполнения Контракта в тот же день было размещено Заказчиком в разделе «Решение об одностороннем отказе».

Дата поступления Подрядчику решения об одностороннем отказе от исполнения контракта – 01.08.2023 16:52 (МСК).

Следовательно, дата надлежащего уведомления заказчиком поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения Контракта – 01.08.2023.

В соответствии с частью 13 статьи 95 ФЗ «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.

Таким образом, решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта вступает в силу и Контракт считается расторгнутым с 14.08.2023, что

подтверждается размещенной 14.08.2023 информацией о расторжении Контракта на официальном сайте в карточке контракта с реестровой записью № 3292200147723000033, реестровая запись Контракта в реестре контрактов переведена на статус «Исполнение прекращено».

Частью 4 статьи 104 ФЗ «О контрактной системе» определено, что Заказчик либо уполномоченный орган или уполномоченное учреждение, наделенные полномочиями в соответствии со статьей 26 указанного Федерального закона, направляет в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, обращение о включении информации об участнике закупки или о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр недобросовестных поставщиков в срок, предусмотренный подпунктом "б" пункта 2 части 6 статьи 51, подпунктом "в" пункта 4 части 14 статьи 73, частями 16 и 22.2 статьи 95 указанного Федерального закона, или не позднее двух рабочих дней, следующих за днем поступления заказчику решения суда о расторжении контракта в связи с существенным нарушением поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта.

Информация, предусмотренная частью 4 статьи 104 ФЗ «О контрактной системе», направлена Заказчиком в адрес Архангельского УФАС России в установленный законом срок – 14.08.2023.

Для рассмотрения на заседании Комиссии Архангельского УФАС России дела о включении сведений в отношении ИП в реестр недобросовестных поставщиков, им не были представлены объяснения по факту неисполнения обязательств по Контракту и не направлены представители. При вынесении решения Комиссия Архангельского УФАС России исходит из того, что лицо, в отношении которого поданы сведения, от пояснений отказалось и принимает решение на основании представленных документов Заказчиком.

На основании вышеизложенного, Комиссия Архангельского УФАС России приходит к следующим выводам.

1. Контрактом предусмотрен раздел «Порядок и сроки приемки выполненных работ». Так:

«6.1. Приемка выполненных работ осуществляется Заказчиком в соответствии с требованиями, указанными в Законе № 44-ФЗ и настоящем Контракте.

6.2. Для проверки предоставленных Подрядчиком 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 соответствующих контрактов, заключенных в соответствии с Законом № 44-ФЗ.

6.3. Для проведения экспертизы выполненной работы эксперты, экспертные организации имеют право запрашивать у Заказчика и Подрядчика дополнительные материалы, относящиеся к условиям исполнения Контракта и отдельным этапам исполнения Контракта (в случае, если Контрактом предусмотрены отдельные этапы его исполнения). В случае, если по результатам такой экспертизы установлены нарушения требований Контракта, не

препятствующие приемке выполненной работы, в заключении могут содержаться предложения об устранении данных нарушений, в том числе с указанием срока их устранения.

6.4. По решению Заказчика для приемки выполненной работы, результатов отдельного этапа исполнения Контракта (в случае, если Контрактом предусмотрены отдельные этапы его исполнения) может создаваться приемочная комиссия, которая состоит не менее чем из пяти человек.

6.5. Приемка выполненной работы осуществляется Заказчиком по месту выполнения работ, указанному в настоящем Контракте, и подтверждается подписанием документа о приемке».

Следовательно, для принятия работ по Контракту Заказчик либо проводит экспертизу и по ее результатам составляет заключение, либо создает приемочную комиссию и по ее результатам составляет акт.

В материалах дела отсутствует какой-либо документ (даже подписанный только со стороны Заказчика), подтверждающий, что была проведена экспертиза либо комиссия принимала работы.

Комиссия Архангельского УФАС России не может принять письмо от 09.06.2023 №4041 за документ, подтверждающий проведение экспертизы либо приемку работ комиссией.

2. В материалы дела Заказчик представил фото и видеофиксацию некачественного выполнения работ по Контракту.

Комиссия Архангельского УФАС России отмечает, что на фотографиях и видео отсутствует отметка геолокации и дата создания фотографии.

3. Исходя из представленных материалов дела, Комиссия Архангельского УФАС России пришла к выводу, что Заказчика не устроило качество выполненных работ.

ФЗ «О контрактной системе» и Контрактом предусмотрены другие санкции за некачественное выполнение работ, например: штрафы, пени, неустойки.

Включение в реестр недобросовестных поставщиков является крайней мерой контроля.

В соответствии с частью 2 статьи 104 ФЗ «О контрактной системе» в реестр недобросовестных поставщиков включается информация об участниках закупок, уклонившихся от заключения контрактов, а также о поставщиках (подрядчиках, исполнителях), не исполнивших или ненадлежащим образом исполнивших обязательства, предусмотренные контрактами.

Из пункта 13 Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 30.06.2021 №1078 (далее – Правила ведения реестра), следует, что антимонопольный орган проводит проверку, содержащихся в обращении фактов.

В реестр недобросовестных поставщиков включаются только проверенные

сведения. Необходимым условием является наличие в представленных материалах фактов, подтверждающих недобросовестность поставщика (подрядчика, исполнителя). Размещение сведений об участнике закупки в реестре недобросовестных поставщиков осуществляется лишь в случае, если антимонопольный орган в результате проведенной проверки установит факт недобросовестного поведения поставщика при исполнении контракта, выявит обстоятельства, свидетельствующие о намерении участника закупки отказаться от заключения контракта, о направленности его действий на несоблюдение условий контракта.

Исходя из положений статьи 104 ФЗ «О контрактной системе», реестр недобросовестных поставщиков с одной стороны является специальной мерой ответственности, установленной законодателем в целях обеспечения исполнения лицом обязательств, принятых в рамках осуществления закупки. При этом одним из последствий включения в реестр недобросовестных поставщиков (в качестве санкции за допущенное нарушение) может являться ограничение прав такого лица на участие в закупках в течение установленного срока (часть 9 статьи 104 ФЗ «О контрактной системе»).

Под пунктом б) пункта 13 Правил ведения реестра, в том числе установлено, что орган контроля по результатам рассмотрения обращения и проведения проверок, указанных в подпункте "а" данного пункта, принимает решение о включении информации об участнике закупки, о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр либо в случаях, предусмотренных пунктами 14 и 15 указанных Правил, об отказе во включении участника закупки, поставщика (подрядчика, исполнителя) в реестр.

Административный процесс рассмотрения обращений Заказчиков о включении сведений в реестр недобросовестных поставщиков не обязывает Комиссию Архангельского УФАС России устанавливать те факты, которые умалчиваются участниками процесса.

Вышеуказанные обстоятельства могут свидетельствовать об отсутствии виновного поведения ИП при исполнении контракта, однако разрешение споров, связанных с исполнением контракта, регулируются нормами гражданского законодательства Российской Федерации.

Комиссия Архангельского УФАС России, в силу своей компетенции проверив действия заказчика и ИП на предмет соблюдения процедуры расторжения контракта, предусмотренной ФЗ «О контрактной системе», в данном случае не уполномочена давать правовую оценку действиям сторон при исполнении контракта с позиции применения гражданского законодательства и подменять при этом компетенцию суда.

Частью 3 статьи 17 и частью 3 статьи 55 Конституции Российской Федерации закреплено конституционное требование соразмерности установления правовой ответственности, предполагающее в качестве общего правила дифференциацию ответственности в зависимости от тяжести содеянного, размера и характера причиненного ущерба, степени вины правонарушителя и иных существенных обстоятельств, обуславливающих индивидуализацию при применении взыскания.

Ни ФЗ «О контрактной системе», ни Правила ведения реестра не содержат

безусловной обязанности уполномоченного органа включать представленные заказчиком сведения о подрядчике в соответствующий реестр без оценки его действий в каждом конкретном случае.

При рассмотрении вопроса о включении или не включении лица в реестр недобросовестных поставщиков недопустимо ограничиваться только формальной констатацией ненадлежащего исполнения хозяйствующим субъектом тех или иных нормативных требований без выяснения и оценки всех фактических обстоятельств дела в совокупности и взаимосвязи.

Основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является только такое неисполнение контракта, которое предполагает его недобросовестное поведение, совершение им умышленных, а в ряде случаев неосторожных действий (бездействия) в противоречие требованиям ФЗ «О контрактной системе».

В рассматриваемом случае Комиссия Архангельского УФАС России полагает, что обстоятельства дела в совокупности с представленными доказательствами не свидетельствуют о том, что действия ИП были направлены на умышленное ненадлежащее исполнение Контракта.

Приведенные выше обстоятельства не позволяют Комиссии Архангельского УФАС России сделать вывод о наличии в действиях ИП недобросовестного поведения или злонамеренного ненадлежащего исполнения Контракта.

Поскольку бесспорных доказательств, подтверждающих обратное, участвующими в деле лицами не представлено, ИП не может быть признан недобросовестным подрядчиком в смысле приведенных выше положений ФЗ «О контрактной системе».

При этом, возникновение обстоятельств, не зависящих от воли сторон и препятствующих дальнейшему исполнению Контракта, не может быть расценено как существенное нарушение условий контракта со стороны Подрядчика.

Изучив представленные материалы, проведя оценку действий ИП, Комиссия Архангельского УФАС России приходит к выводу о совершении Подрядчиком необходимых действий, направленных на исполнение обязательств по Контракту. Сведения в отношении ИП включению в реестр недобросовестных поставщиков не подлежат.

При проведении внеплановой проверки на основании пункта 5 части 15 статьи 99 ФЗ «О контрактной системе» данной закупки нарушений законодательства РФ о контрактной системе не выявлено.

Руководствуясь статьей 104 ФЗ «О контрактной системе», Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Архангельской области по контролю в сфере закупок,

РЕШИЛА:

1. Сведения, представленные Администрацией Устьянского муниципального округа Архангельской области в отношении Индивидуального предпринимателя (ИНН), в Реестр недобросовестных поставщиков не включать.

Примечание: Решение может быть обжаловано заинтересованным лицом в арбитражный суд в течение трех месяцев в порядке, установленном законодательством Российской Федерации.

Председатель Комиссии О.С. Малышева

Члены Комиссии Д.С. Романова

Ю.В. Пахатина