

Заказчику –

МБОУДО «Центр детского творчества»
Уссурийского городского округа

ул. Володарского, д. 61, г.
Уссурийск, Приморский край,
692519

ИП Мишунин М.В.

РЕШЕНИЕ РНП № 25-172/04-2024

комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по
Приморскому краю по контролю торгов о включении сведений в реестр
недобросовестных поставщиков

17 мая 2024 года г. Владивосток

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по
Приморскому краю по контролю торгов (далее – Комиссия Приморского
УФАС России) в составе:

Заместитель председателя комиссии: <...> – начальник отдела контроля
торгов и органов власти;

Члены комиссии:

<...> – ведущий специалист-эксперт отдела контроля торгов и органов
власти

<...> – специалист-эксперт отдела контроля торгов и органов власти,

рассмотрев обращение МБОУДО «Центр детского творчества»
Уссурийского городского округа о включении сведений об ИП
Мишунине М.В. в реестр недобросовестных поставщиков,

в присутствии:

от Заказчика: представитель не прибыл;

от ИП Мишунина М.В.: <...> – представители по доверенности,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Приморскому краю поступило обращение МБОУДО «Центр детского творчества» Уссурийского городского округа о включении сведений об ИП Мишунине М.В. в реестр недобросовестных поставщиков в связи с тем, что Заказчик принял решение об одностороннем отказе от исполнения контракта на выполнение работ по устройству ограждения территории здания муниципального бюджетного образовательного учреждения дополнительного образования «Центр детского творчества» Уссурийского городского округа, расположенное по адресу: 692525, Приморский край, г. Уссурийск, ул. Володарского, д. 61 (извещение № 0120300006523000238).

В назначенное время на заседании Комиссии Приморского УФАС России были рассмотрены документы, представленные сторонами.

Изучив материалы дела, выслушав пояснения Индивидуального предпринимателя, Комиссия Приморского УФАС России установила следующее.

25.08.2023 Заказчиком размещено извещение № 0120300006523000238 о проведении электронного аукциона на выполнение работ по устройству ограждения территории здания муниципального бюджетного образовательного учреждения дополнительного образования «Центр детского творчества» Уссурийского городского округа, расположенное по адресу: 692525, Приморский край, г. Уссурийск, ул. Володарского, д. 61.

Согласно протоколу подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя) от 04.09.2023 № [ИЭА1](#) победителем был признан ИП Мишунин М.В.

18.09.2023 года между МБОУДО «Центр детского творчества» Уссурийского городского округа и ИП Мишуниним М.В. (далее – Подрядчик) был заключен муниципальный контракт № 1 на выполнение работ по устройству ограждения территории здания муниципального бюджетного образовательного учреждения дополнительного образования «Центр детского творчества» Уссурийского городского округа, расположенное по адресу: 692525, Приморский край, г. Уссурийск, ул. Володарского, д. 61 (далее – Контракт).

В соответствии с пунктом 1.1. Контракта, Подрядчик принял на себя обязательства выполнить работы по устройству ограждения территории здания муниципального бюджетного образовательного учреждения дополнительного образования «Центр детского творчества» Уссурийского городского округа, расположенное по адресу: 692519, Приморский край, г. Уссурийск, ул. Володарского, д.61 (далее – работы) в соответствии с Техническим заданием (Приложение № 1 к настоящему Контракту), Сметной документацией (Приложение № 2 к настоящему Контракту, подготовленной Подрядчиком в соответствии с п.п.4.3.3 настоящего Контракта), Графиком выполнения работ (Приложение № 3 к настоящему Контракту) и Проектной документацией (Приложение № 4 к настоящему Контракту).

В соответствии с пунктом 3.1. Контракта, сроки выполнения работ:

- начало выполнения работ: 08.09.2023;
- окончание выполнения работ: 08.10.2023.

18 апреля 2024 года в единой информационной системе Заказчиком размещён мотивированный отказ от подписания документа о приёмке № 4 от 29.03.2024 с указанием причин такого отказа.

Согласно пункту 5.10 Контракта Подрядчик вправе устранить выявленные нарушения в течение 5-ти рабочих дней с даты поступления мотивированного отказа от подписания документа о приемке, и повторно сформировать и разместить в единой информационной системе документ о приемке, который должен содержать информацию, предусмотренную частью 13 статьи 94 Закона № 44-ФЗ подписанный усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени Подрядчика.

По состоянию на 26.04.2024 Подрядчиком нарушения и замечания организации, осуществляющей строительный контроль, ООО НИЦ «Импульс-ДВ» в полном объёме не устранены и документ о приёмке не размещён.

Согласно части 9 статьи 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.

Согласно пункту 10.2. Контракта, расторжение Контракта допускается по соглашению Сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа Стороны Контракта от исполнения Контракта в соответствии с

гражданским законодательством Российской Федерации в порядке, предусмотренном положениями частей 9 - 11, 13 - 19, 20.1 - 23 статьи 95 Федерального закона № 44-ФЗ.

В соответствии с частью 12.1 статьи 95 Закона № 44-ФЗ, в случае принятия заказчиком предусмотренного частью 9 настоящей 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 настоящего 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 настоящей части считается надлежащим уведомлением поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта.

В соответствии с частью 13 статьи 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.

Кроме того, в соответствии с частью 14 вышеуказанной статьи, 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.

Согласно сведениям, размещенным в ЕИС:

26.04.2024 Заказчиком было принято решение об одностороннем отказе.

07.05.2024 – дата расторжения контракта.

Согласно пояснениям Общества, в ходе выполнения контракта (при закупе материала) выявилось, что указанный в проектной документации материал Профиль 10x10x0,9 мм полоса 12x4 мм отсутствует у производителя, в проектной документации отсутствует цвет ограждения.

Так же в ходе выполнения работ по Контракту выявилось, что на одном из участков проектируемого ограждения происходит пересечение трассировки планируемого ограждения с городскими тепловыми сетями, а именно распределительным коллектором, так же не представляется возможным произвести часть ограждения по проекту в связи с нахождением на данном участке деревьев. По причине неверно спроектированного ограждения (без учета перепадов высоты земельного основания, асфальтируемого покрытия, бордюр) Подрядчику пришлось выполнять дополнительную работу по изменению секций по высоте укорачивая их в некоторых местах.

В связи с этим Подрядчиком неоднократно отправлялись письма Заказчику о согласовании материала на аналогичный, на согласование цвета, на решение технологических вопросов и внесение изменений в проектную документацию.

В связи с отсутствием ответов на письма-согласования Подрядчик был вынужден приостановить работы до получения вышеуказанных согласований.

В октябре-ноябре 2023 года Заказчиком были внесены изменения в проектную документацию и получены ответы о согласовании цвета и даны разъяснения о дальнейшем ходе выполнения работ (Уведомление о переносе ограждения исх. № 90 от 11.11.2023 года, письмо исх. № 49 от 31.10.2023 года, Уведомление о замене материала исх. № 115 от 11.03.2024 года).

Несвоевременное получение ответов от Заказчика, а также

необходимость в проведении дополнительных работ повлекло задержку в выполнении работ и, следовательно, нарушение сроков окончания работ, установленных Контрактом.

11.12.2023 года Подрядчик уведомил Заказчика об окончании выполнения работ в полном объеме по муниципальному контракту № 1 и направил с использованием единой информационной системы закрывающие документы по Контракту (КС-2, КС-3 акты выполненных работ, исполнительную документацию).

Заказчик документы не подписал, указал на дефекты выполненных работ (коррозию металла). Подрядчиком дефекты были устранены, а именно произведена зачистка металлоконструкций с использованием цинкового грунта для предотвращения повторной коррозии металла, и произведена повторная окраска ограждения (письмо от 22.04.2024 года).

Поведение одной из сторон может быть признано недобросовестным, если усматривается очевидное отклонение действий участника гражданского оборота от добросовестного поведения.

Следовательно, исходя из презумпции добросовестности и разумности участников гражданских правоотношений и общего принципа доказывания лицо, от которого требуются разумность или добросовестность при осуществлении права, признается действующим разумно и добросовестно, пока не доказано обратное. Бремя доказывания лежит на лице, утверждающем, что управомоченный употребил свое право исключительно во зло другому лицу.

С учетом изложенного контрольный орган в сфере закупок при рассмотрении вопроса о включении или невключении определенного субъекта в реестр недобросовестных поставщиков не может ограничиться только формальной констатацией ненадлежащего исполнения хозяйствующим субъектом тех или иных нормативных требований без выяснения и оценки всех фактических обстоятельств дела в совокупности и взаимосвязи. При этом действующее законодательство не содержит безусловной обязанности уполномоченного органа включать представленные заказчиком сведения о поставщике в соответствующий реестр без оценки его действий в каждом конкретном случае.

Исходя из этого, для возникновения таких правовых последствий, как признание общества недобросовестным подрядчиком, контролирующий орган в сфере закупок обязан выяснить все обстоятельства, определить вину лица, характер его действий, и лишь после установления всех перечисленных обстоятельств решать вопрос о наличии или отсутствии

оснований для включения победителя аукциона в реестр недобросовестных поставщиков.

В то же время заказчиком не представлено бесспорных доказательств, из содержания которых становится очевидным, что действия Индивидуального предпринимателя свидетельствуют в пользу недобросовестного поведения последнего.

В соответствии с пп. «а» п. 15 Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) Орган контроля принимает решение об отказе во включении информации о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр в случае если при рассмотрении обращения, направленного в связи с расторжением контракта в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта в связи с существенным нарушением поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта, и при проведении проверок, предусмотренных подпунктом "а" пункта 13 настоящих Правил:

- выявлены нарушения заказчиком установленных законодательством Российской Федерации и иными нормативными правовыми актами о контрактной системе в сфере закупок требований к порядку принятия заказчиком решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, направления его поставщику (подрядчику, исполнителю) и размещения в единой информационной системе;

- заказчиком не подтверждены факты существенного нарушения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта;

- поставщиком (подрядчиком, исполнителем) представлены информация и документы, подтверждающие:

принятие им мер для надлежащего исполнения условий контракта;

надлежащее исполнение оказалось невозможным вследствие обстоятельств непреодолимой силы, то есть чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств, в том числе в связи с мобилизацией в Российской Федерации, введением санкций и (или) мер ограничительного характера. К таким обстоятельствам не относится отказ поставщика (подрядчика, исполнителя) от исполнения контракта по причине введения санкций и (или) мер ограничительного характера в отношении заказчика.

При этом в соответствии с разъяснениями Конституционного Суда РФ, изложенными в Постановлениях от 30 июля 2001 года № 13-П и от 21 ноября 2002 года № 15-П, меры государственного понуждения должны применяться с учетом характера совершенного правонарушения,

размера причиненного вреда, степени вины правонарушителя, его имущественного положения и иных существенных обстоятельств. Применяемые государственными органами санкции, в том числе штрафного характера должны отвечать требованиям Конституции РФ, соответствовать принципу юридического равенства, быть соразмерными конституционно защищаемым целям и ценностям, исключать возможность их произвольного истолкования и применения.

Руководствуясь статьей 104 Закона № 44-ФЗ и правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) утверждёнными Постановлением Правительства Российской Федерации о порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) от 30 июня 2021 года № 1078, Комиссия Приморского УФАС России

РЕШИЛА:

Не включать сведения об ИП Мишунине М.В. в реестр недобросовестных поставщиков.

Заместитель председателя комиссии: <...>

Члены комиссии: <...>