

## РЕШЕНИЕ № 003/10/104-815/2023

по результатам рассмотрения обращения о включении в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)

«5» декабря 2023 года город Улан-Удэ

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

<...>, председателя Комиссии,

<...>, члена Комиссии,

<...>, члена Комиссии,

заседание проведено в режиме видеоконференцсвязи при участии:

представителей МКУ «Администрация Железнодорожного района города Улан-Удэ» Скворцовой Л.С., доверенность от 13.12.2022 № 6770-06, индивидуального предпринимателя Савченко Д.А.,

председателя правления ТСЖ «Багульник» <...>, приказ от 01.11.2005 № 1,

рассмотрев обращение МКУ «Администрация Железнодорожного района города Улан-Удэ» (далее – Заказчик, Администрация) (вх. от 28.11.2023 № 4644-эп/23) о включении в реестр недобросовестных поставщиков (исполнителей, подрядчиков) сведений об индивидуальном предпринимателе Савченко Даниле Александровиче (далее- ИП Савченко Д.А., Исполнитель) в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта заключенного по результатам проведенного электронного аукциона на разработку ПСД на устройство лестницы вблизи ул. Норильская, 22, №[0302300048723000702](#) (далее – Аукцион), в соответствии с статьей 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), Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденными постановлением Правительства РФ от 30.06.2021 N 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",

### **у с т а н о в и л а:**

Из представленных документов Заказчика следует, что 03.07.2023 между Администрацией и ИП Савченко Д.А. заключен муниципальный контракт на разработку ПСД на устройство лестницы вблизи ул. Норильская, 22 (далее – контракт). Пунктом 3.1 контракта установлено, что срок выполнения работ по настоящему контракту: в течение 30 дней с даты подписания контракта. Однако, размещенные Исполнителем в ЕИС документы об исполнении не соответствуют условиям контракта, в связи с чем в приемке отказано и 10.11.2023 Заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта. Руководствуясь частью 16 статьи 95, статьей 104 Закона о контрактной системе, Заказчик направил настоящее обращение в антимонопольный орган для рассмотрения.

ИП Савченко Д.А. представил письменное пояснение, исходя из которого следует, что сразу после заключения контракта он инициировал проведение собрания с представителями ТСЖ, с целью надлежащего исполнения заключенного контракта. В течение 7 дней Заказчику представлен для согласования и утверждения эскиз лестницы, после долгого согласования, Заказчиком эскиз был одобрен. Проведены геодезические изыскания с целью определения фактических высот склона и корректного расчета лестничного марша. После отправки

Заказчику топографической съемки был сформирован комплект рабочей документации для строительства лестницы и направлен Заказчику. Заказчик отказал в приемке работ, указав на неверное оформление документации. После внесенных поправок, Заказчику повторно предоставлен результат работ. После продолжительного согласования, Заказчиком проведено совещание, где Исполнитель обосновал проектные решения. Затем Заказчиком внесены были поправки, которые не соответствовали техническому заданию контракта, на что Исполнитель указал о невозможности выполнения дополнительных работ, не предусмотренных контрактом. Заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта, вместе с тем, скорректированная редакция проекта повторно направлена Заказчику. За просрочку исполнения обязательств Исполнителем оплачена неустойка.

ИП Савченко Д.А. считает, что в его действиях отсутствует недобросовестное поведение, какое-либо намерение и умысел на неисполнение контракта, просит не включать сведения о нем в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

Комиссия в результате осуществления проверки факта одностороннего отказа Заказчика от исполнения контракта, изучения материалов, представленных Заказчиком, Исполнителем, установила следующее.

Согласно протоколу подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя) от 20.06.2023 по результатам подведения итогов победителем аукциона признается участник закупки идентификационный № 114426576 (ИП Савченко Д.А.), с ценовым предложением 99 500,00 рублей (девятьюстами девять тысяч пятьсот рублей 00 копеек).

Контракт № 0302300048723000702 между МКУ «Администрация Железнодорожного района города Улан-Удэ» и ИП Савченко Д.А. на разработку ПСД на устройство лестницы вблизи ул. Норильская, 22 заключен 03.07.2023, на сумму 99 500,00 рублей.

Согласно предмету контракта подрядчик обязуется в установленный настоящим контрактом срок выполнить разработку ПСД на устройство лестницы вблизи ул. Норильская, 22 в соответствии с перечнем и объемами выполняемых работ (приложение №1 к настоящему контракту), техническим заданием (приложение № 2 к настоящему контракту), являющихся неотъемлемой частью контракта.

Пунктом 3.1 контракта установлен срок выполнения работ по настоящему контракту: в течение 30 дней с даты подписания контракта.

В приложении № 2 к контракту содержится техническое задание на разработку ПСД на устройство лестницы с указанием срока выполнения работ, требованиями к инженерным изысканиям, к разработке ПСД, количеством экземпляров проекта, выдаваемых заказчику.

Частью 8 статьи 95 Закона о контрактной системе предусмотрено, что расторжение контракта допускается по соглашению сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа стороны контракта от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством.

На основании части 8 статьи 95 Закона о контрактной системе, пункта 11.3 контракта 10.11.2023 Заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта, 13.11.2023 размещено в ЕИС. 24.11.2023 указанное решение вступило в силу и считается расторгнутым.

*В решении об одностороннем отказе от исполнения контракта указано, что 11.09.2023, 03.10.2023, 05.10.2023, 06.10.2023 Исполнителем в ЕИС размещены документы об исполнении, не соответствующие условиям контракта, в связи с чем в приемке документов об исполнении было отказано. В соответствии с мотивированным отказом от 20.10.2023:*

*1. Подрядчиком не предоставлена проектно-сметная документация в виде сброшюрованных*

разделов проектно-сметной документации на бумажном носителе - 4 экз.

2. Отсутствует согласование рабочей документации с Заказчиком, курирующим товариществом собственников жилья.

3. Выявлены недостатки, которые могут привести к неудовлетворительному качеству и невыполнению условий договора, а именно:

- нет разбивочного чертежа лестницы на земельном участке, согласно которому нужно размещать лестницу при строительстве;

- нет высотных привязок лестницы, учитывающих существующий рельеф местности. Согласно чертежам выявляется ошибка в высотной отметке, составляющая около одного метра, а именно на топографической съемке разница высот составляет 4 м., а в представленном проекте высота лестничного марша составляет 3 м.

В соответствии с пунктом 5.6 контракта Заказчик установил Исполнителю срок для устранения несоответствий 10 (десять) рабочих дней с момента получения Исполнителем мотивированного отказа Заказчика, т.е. до 03.11.2023. По состоянию на 10.11.2023 замечания Исполнителем не устранены, пояснения относительно замечаний не получены, на телефонные звонки не отвечает.

Заказчиком через ЕИС направлено претензионное требование об уплате неустоек (штрафов, пеней) от 04.09.2023 №3752-09 в связи с просрочкой исполнения Исполнителем обязательств, неустойка Исполнителем оплачена.

Статьей 104 Закона о контрактной системе предусмотрено, что ведение реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) (далее также - реестр недобросовестных поставщиков) осуществляется в единой информационной системе путем размещения в ней федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным на осуществление контроля в сфере закупок, информации, предусмотренной настоящей статьей (ч.1). 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 (ч.2).

Включение сведений о лице в реестр недобросовестных поставщиков является санкцией за недобросовестное поведение поставщика (исполнителя, подрядчика), выразившееся в намеренном неисполнении заключенного контракта.

В соответствии с правовой позицией, выраженной в Постановлениях Конституционного Суда Российской Федерации 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 должны отвечать требованиям Конституции Российской Федерации, соответствовать принципу юридического равенства, быть соразмерными конституционно защищаемым целям и ценностям, исключать возможность их произвольного истолкования и применения.

Для целей исключения возможности необоснованного ограничения прав лица на дальнейшее участие в закупках, административным органом наряду с фактом неисполнения контракта, должно быть установлено, что участник закупки не исполнил заключенный контракт немотивированно, без наличия к тому веских и объективных оснований, не позволяющих выполнить условия этого контракта; антимонопольному органу следует установить факт недобросовестности и вины участника закупки.

Комиссия Бурятское УФАС России, изучив представленные документы сторон, пришла к выводу, что в действиях ИП Савченко Д.А. отсутствует недобросовестное поведение, выраженное в умышленном неисполнении условий заключенного контракта. Данное обстоятельство подтверждается пояснениями Исполнителя, а также копиями представленных документов.

Установлено, что в рамках исполнения контракта, ИП Савченко Д.А. выполнял работы по разработке ПСД, неоднократно направлял Заказчику через ЕИС результаты работы с целью ее приемки, что свидетельствует об отсутствии умысла по неисполнению обязательств по контракту и намерений причинить вред Заказчику. Следовательно, материалами дела не подтверждается, что ИП Савченко Д.А. совершал недобросовестные действия по умышленному уклонению от исполнения контракта, Исполнитель предпринимал меры с целью выполнения условий контракта. Требование Заказчика об оплате неустойки за просрочку исполнения обязательств по контракту исполнил в полном объеме (платежное поручение от 05.09.2023 № 290).

Подпунктом «а» пункта 15 Постановления № 1078 установлено, что орган контроля принимает решение об отказе во включении информации о поставщике (подрядчике, исполнителе) (если основанием для направления обращения является расторжение контракта в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта в связи с существенным нарушением поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта) в реестр, если в результате проведения проверок, предусмотренных подпунктом "а" пункта 13 настоящих Правил:

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

принятие им мер для надлежащего исполнения условий контракта.

Таким образом, Исполнителем предприняты меры и совершены действия, направленные на исполнение заключенного контракта, следовательно, в его действиях отсутствует вина, а также недобросовестное поведение.

Статьей 1 Гражданского кодекса Российской Федерации предусмотрено, что при установлении, осуществлении и защите гражданских прав и при исполнении гражданских обязанностей участники гражданских правоотношений должны действовать добросовестно (ч. 1). Статьей 10 Гражданского кодекса РФ установлено, что добросовестность участников гражданских правоотношений и разумность их действий предполагаются (ч.5).

Какие-либо доказательства целенаправленного уклонения от исполнения заключенного контракта при имеющейся у него соответствующей возможности надлежащим образом его исполнить, и уклонение лица от исполнения контракта, которое свидетельствует о его недобросовестном поведении, совершении им умышленных действий (бездействия), в материалах дела отсутствуют. Сам по себе факт неисполнения контракта, не свидетельствует о недобросовестном поведении участника закупки, как то понимается в статье 10 ГК РФ, и которая запрещает осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, действия в обход закона с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом), поскольку материалы дела не содержат доказательств, что Исполнитель осуществлял свои гражданские права, связанные с исполнением контракта исключительно с намерением причинить вред Заказчику, либо действовал в обход закона с противоправной целью, либо заведомо недобросовестно осуществлял гражданские права (злоупотребление правом).

С учетом изложенного, уполномоченный орган 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.

Принимая во внимание вышеуказанное, Комиссия Бурятского УФАС России считает, что в рассмотренном случае включение сведений об ИП Савченко Д.А. в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) не может рассматриваться в качестве необходимой меры ответственности, поскольку не усматривается намерение в неисполнении заключенного контакта.

Комиссия, руководствуясь частью 1 статьи 2, частью 15 статьи 99, статьёй 104 Закона о контрактной системе и постановлением Правительства РФ от 30.06.2021 N 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"

**р е ш и л а:**

1. Отказать Заказчику – МКУ «Администрация Железнодорожного района города Улан-Удэ» во включении в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) сведений об индивидуальном предпринимателе Савченко Даниле Александровиче (ИНН 253500731805, адрес: <...>).

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражном суде в течение трех месяцев в установленном законом порядке.