

РЕШЕНИЕ №РНП-59-231

по обращению Комитет инфраструктуры, ЖКХ, земельных и имущественных отношений администрации Большесосновского МО (вх. № 10658/23 от 19.07.2023 г.) о включении ИП Надаряна А.Э. в реестр недобросовестных поставщиков

26.07.2023 г.

г. Пермь

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Пермскому краю по контролю закупок (далее - Комиссия)

рассмотрев обращение (вх. № 10658/23) Комитета инфраструктуры, ЖКХ, земельных и имущественных отношений администрации Большесосновского МО о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об ИП Надаряне А.Э. в связи с односторонним отказом от исполнения контракта на благоустройство дворовой территории: Пермский край, Большесосновский район, с. Большая Соснова, ул. Гагарина, 18 (изв. № 0156600046822000104),

УСТАНОВИЛА:

Уведомлением Пермского УФАС России рассмотрение обращения было назначено на 25.07.2023 г. в 15:00 ч.

В ходе заседания Комиссии объявлен перерыв до 26.07.2023 г. с целью изучения документов, анализа материалов обращения и принятия решения.

Согласно извещению № 0156600046822000104 Заказчиком проводился электронный аукцион на благоустройство дворовой территории: Пермский край, Большесосновский район, с. Большая Соснова, ул. Гагарина, 18. Начальная (максимальная) цена контракта – 1 662 460,74 руб.

Исследовав и оценив представленные документы, а также в ходе проведения внеплановой проверки, осуществленной Комиссией Пермского УФАС России в соответствии с ч. 3 ст. 99 Закона о закупках, установлено следующее.

30.01.2023 г. между Заказчиком и ИП Надаряном А.Э. (далее – Подрядчик, Предприниматель) заключен контракт на благоустройство дворовой территории: Пермский край, Большесосновский район, с. Большая Соснова, ул. Гагарина, 18 (далее – Контракт) на сумму 1 350 000,00 руб.

На основании ч. 19 ст. 95 Закона о закупках, 07.07.2023 г. Подрядчиком было принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта (такая возможность предусмотрена п. 7.6 Контракта)

Условия Контракта, права и обязанности сторон указаны в разделе № 1, 4 Контракта.

Согласно ч. 1 ст. 94 Закона о закупках исполнение контракта включает в себя следующий комплекс мер, реализуемых после заключения контракта и направленных на достижение целей осуществления закупки путем взаимодействия заказчика с поставщиком (подрядчиком, исполнителем) в соответствии с гражданским законодательством и настоящим Федеральным законом, в том числе:

1) приемку поставленного товара, выполненной работы (ее результатов), оказанной услуги, а также отдельных этапов поставки товара, выполнения работы, оказания услуги (далее - отдельный этап исполнения контракта), предусмотренных контрактом, включая проведение в соответствии с настоящим Федеральным законом экспертизы поставленного товара, результатов выполненной работы, оказанной услуги, а также отдельных этапов исполнения контракта;

2) оплату заказчиком поставленного товара, выполненной работы (ее результатов), оказанной услуги, а также отдельных этапов исполнения контракта;

3) взаимодействие заказчика с поставщиком (подрядчиком, исполнителем) при изменении, расторжении контракта в соответствии со статьей 95 настоящего Федерального закона, применении мер ответственности и совершении иных действий в случае нарушения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) или заказчиком условий контракта.

В соответствии со ст. 309 Гражданского кодекса РФ (далее – ГК РФ) обязательства должны исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями обязательства и требованиями закона, иных правовых актов, а при отсутствии таких условий и требований - в соответствии с обычаями или иными обычно предъявляемыми требованиями.

В соответствии со ст. 310 ГК РФ односторонний отказ от исполнения обязательства и

№ 010166

одностороннее изменение его условий не допускаются, за исключением случаев, предусмотренных законом. Односторонний отказ от исполнения обязательства, связанного с осуществлением его сторонами предпринимательской деятельности, и одностороннее изменение условий такого обязательства допускаются также в случаях, предусмотренных договором, если иное не вытекает из закона или существа обязательства.

Согласно ч. 1 ст. 708 Гражданского кодекса Российской Федерации, в договоре подряда указываются начальный и конечный сроки выполнения работы. По согласованию между сторонами в договоре могут быть предусмотрены также сроки завершения отдельных этапов работы (промежуточные сроки).

Если иное не установлено законом, иными правовыми актами или не предусмотрено договором, подрядчик несет ответственность за нарушение как начального и конечного, так и промежуточных сроков выполнения работы.

В ч. 2 ст. 715 Гражданского кодекса Российской Федерации предусмотрено, что если подрядчик не приступает своевременно к исполнению договора подряда или выполняет работу настолько медленно, что окончание ее к сроку становится явно невозможным, заказчик вправе отказаться от исполнения договора и потребовать возмещения убытков.

Качество выполненной подрядчиком работы должно соответствовать условиям договора подряда, а при отсутствии или неполноте условий договора требованиям, обычно предъявляемым к работам соответствующего рода (п. 1 ст. 721 ГК РФ).

Если отступления в работе от условий договора подряда или иные недостатки результата работы в установленный заказчиком разумный срок не были устранены либо являются существенными и неустранимыми, заказчик вправе отказаться от исполнения договора и потребовать возмещения причиненных убытков (ч. 3 ст. 723 ГК РФ).

На основании ч. 19 ст. 95 Закона о закупке исполнитель (поставщик, подрядчик) вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта по основаниям, предусмотренным Гражданским кодексом Российской Федерации для одностороннего отказа от исполнения отдельных видов обязательств, если в контракте было предусмотрено право заказчика принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Из решения об одностороннем отказе от исполнения контракта Подрядчика следует, что 01.05.2023 г. Подрядчик приступил к своим обязанностям по Контракту по адресу: Пермский край, Большесосновский район, с. Большая Соснова, ул. Гагарина, 18. В ходе визуального осмотра на территории объекта им была обнаружена канализационная линия (на территории обнаружены колодцы в количестве 5 (пяти) штук). Информация о наличии канализационных линий на объекте и работы по регулированию высотного положения крышек колодцев техническим заданием (Приложение №1 к Контракту) и локальным сметным расчетом (Приложение №2 к Контракту) не предусмотрены. Согласно СП 82.13330.2016 земляные и планировочные работы должны быть выполнены в полном объеме. Насыпи и выемки должны быть уплотнены до проектного коэффициента плотности и спрофилированы до проектных отметок. Подрядчиком запрашивались схемы канализационных линий для расчета стоимости дополнительных работ. Схемы Заказчиком были предоставлены. Опираясь на указанные схемы, Подрядчиком были произведены соответствующие расчеты, по результатам которых выяснилось, что стоимость указанных выше работ выходит за рамки общей стоимости Контракта. Это, в свою очередь, делало невозможным начало производства работ до того момента, пока между Сторонами не будет заключено дополнительное соглашение об увеличении стоимости Контракта пропорционально стоимости указанных выше работ, о чем неоднократно сообщалось Заказчику. Также Подрядчик информировал Заказчика об отсутствии возможности изготовления скамьи парковой на чугунных опорах: (тяжелая), размеры 2400х350х640 в соответствии с техническими параметрами, предусмотренными дизайн-проектом, т.к. вес изделия обязывает изготовителя внести конструктивные изменения в виде дополнительных опор, что не предусмотрено условиями контракта. В ходе взаимодействия с представителем Заказчика Подрядчику было донесено о невозможности приемки работ в случае внесения конструктивных изменений в скамью. На основании изложенного, Подрядчик неоднократно предлагал рассмотреть вопрос о заключении дополнительного соглашения с учетом внесения изменений в конфигурацию скамьи парковой в части изготовления дополнительных опор, а также увеличения стоимости Контракта пропорционально затратам на изготовление скамеек с учетом новых вводных. Подрядчик

указывает, что на день принятия решения об одностороннем отказе от исполнения Контракта, содействие со стороны Заказчика по решению возникших проблем отсутствует, равно как и согласия на заключение дополнительного соглашения.

На основании указанного, 07.07.2023 г. Подрядчиком было принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта.

В тот же день указанное решение размещено в реестровой записи контракта № 3598100952223000004 в разделе «Решение об одностороннем отказе»

В силу ч. 20.1 ст. 95 Закона о закупках в случае принятия поставщиком (подрядчиком, исполнителем) предусмотренного ч. 19 ст. 95 Закона о закупках решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, заключенного по результатам проведения электронных процедур, закрытых электронных процедур, такое решение направляется заказчику в следующем порядке:

1) поставщик (подрядчик, исполнитель) с использованием единой информационной системы формирует решение об одностороннем отказе от исполнения контракта, подписывает его усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени поставщика (подрядчика, исполнителя), и размещает такое решение в единой информационной системе. В случаях, предусмотренных ч. 5 ст. 103 Закона о закупках, 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 п. 1 ч. 20.1 ст. 95 Закона о закупках автоматически с использованием единой информационной системы направляется заказчику. Датой поступления заказчику 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 заказчик;

3) поступление решения об одностороннем отказе от исполнения контракта в соответствии с п. 2 ч. 20.1 ст. 95 Закона о закупках считается надлежащим уведомлением заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Исходя из положений ч. 20.1 ст. 95 Закона о закупках датой надлежащего уведомления является 07.07.2023 г.

Согласно ч. 21 Закона о закупках решение поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта вступает в силу и контракт считается расторгнутым через десять дней с даты надлежащего уведомления поставщиком (подрядчиком, исполнителем) заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта.

В соответствии с ч. 22.2 ст. 96 Закона о закупках заказчик не позднее двух рабочих дней, следующих за днем вступления в силу решения поставщика об одностороннем отказе от исполнения контракта, направляет в соответствии с порядком, предусмотренным п. 1 ч. 10 ст. 104 Закона о закупках, обращение о включении информации о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

Таким образом, в силу ч. 21 ст. 95 Закона о закупках, решение Подрядчика об одностороннем отказе вступило в силу 18.07.2023 г.

Информация об ИП Надаряне А.Э. была направлена в адрес Пермского УФАС России посредством функционала единой информационной системы 19.07.2023 г.

Представители Заказчика письменных пояснений в адрес Комиссии по состоянию на день принятия решения не предоставили, участие представителя на заседании Комиссии не обеспечили. Вместе с тем, в составе прикрепленных к поступившему обращению Заказчика приложений, содержится переписка между Подрядчиком и Заказчиком.

Комиссией проанализированы условия контракта, обстоятельства дела, документы представленные сторонами, переписка, которая велась между сторонами, поскольку при принятии решения о включении предприятия в реестр недобросовестных поставщиков антимонопольный орган не может ограничиваться формальной констатацией лишь факта нарушения данным субъектом условий контракта, а в рамках выполнения возложенной на него функции обязан выяснить все обстоятельства, определить вину, характер действий и лишь после установления всех перечисленных обстоятельств решать вопрос о наличии или отсутствии оснований для включения участника аукциона в реестр недобросовестных поставщиков.

Комиссия, изучив материалы и документы, представленные сторонами, пришла к выводу об отсутствии в действиях Подрядчика недобросовестного поведения и оснований для включения

сведений о Подрядчике в реестр недобросовестных поставщиков не усматривается в силу следующего.

Согласно п. 1.3 Контракта, срок начала выполнения работ: 01.05.2023 г. но не ранее даты заключения контракта.

В соответствии с положениями п. 11.8., п. 11.8.2., Приложение № 2 - Локально-сметный расчет является неотъемлемой частью Контракта.

Согласно положениям Приложения № 2 (Локально-сметный расчет), на непредвиденные затраты Контрактом предусмотрено 27 164, 45 руб.

В результате анализа представленной в адрес Комиссии переписки, Комиссией установлено, что 04.05.2023 г. Подрядчик уведомил Заказчика об обнаружении им канализационных линий на объекте и необходимости представления схемы канализационной линии объекта.

Согласно письму Заказчика от 28.06.2023 г., схемы канализационной линии объекта были отправлены в адрес Подрядчика 17.05.2023 г.

Письмами от 30.05.2023 г. и 02.06.2023 г. Подрядчик уведомил Заказчика об отсутствии возможности изготовления скамьи парковой на чугунных опорах в соответствии с техническими параметрами, предусмотренными Контрактом и предложением внести соответствующие изменения в Контракт, а также о необходимости производства дополнительных работ по регулированию высотного положения крышек колодцев, которые не предусмотрены положениями Контракта и приложениями к нему.

В подтверждение выводов о невозможности изготовления скамьи парковой на чугунных опорах в соответствии с техническими параметрами, предусмотренными Контрактом, Подрядчиком в адрес Комиссии было представлено письмо от ООО «СПО» от 31.05.2023 г. № 204.

Подрядчик указывает, что наличие вышеуказанных обстоятельств свидетельствует об отсутствии возможности выполнения работ, предусмотренных Контрактом.

При этом, в письмах № 543 от 06.06.2023 г. и № 601 от 28.06.2023 г. Заказчик уведомил Заказчика об отсутствии препятствий для выполнения начального этапа производства работ, а также о возможности внесения изменений в конструкцию скамьи за счет средств непредвиденных затрат.

Вместе с тем, представленная в адрес Комиссии переписка не содержит позиции Заказчика относительно необходимости производства дополнительных работ по регулированию высотного положения крышек колодцев.

На основании вышеизложенного, Комиссия приходит к выводу, что из материалов обращения следует факт наличия между сторонами спора относительно порядка исполнения Контракта.

Указанный спор носит гражданско-правовой характер, и решается судами в установленном законодательстве порядке.

Также Комиссия отмечает, что Заказчиком в адрес Комиссии не представлено доказательств, подтверждающих недобросовестное поведение Подрядчика.

Кроме того, Комиссия согласно информации, размещенной в ЕИС, ИП Надарян А.Э. исполнил 11 контрактов. Следовательно, ИП Надарян А.Э. добросовестно исполняет взятые на себя обязательства и имеет положительную репутацию.

Из смысла ст. 31 Закона о закупках следует, что реестр недобросовестных поставщиков, в том числе, является специальной мерой ответственности, установленной законодателем в целях обеспечения исполнения лицом принятых на себя в рамках процедуры закупки обязательств. При этом одним из последствий такого включения (в качестве санкции за допущенное нарушение) может являться ограничение прав такого лица на участие в течение установленного срока в закупках товаров (работ, услуг). Вместе с тем, анализ положений Закона о закупках позволяет сделать вывод, что включение сведений о лице в реестр недобросовестных поставщиков по существу является санкцией за недобросовестное поведение данного лица. Данная мера связана с возложением негативных последствий - наличие в свободном доступе информации о лице как о ненадежном исполнителе, ненадлежащим образом, исполнившим принятое на себя обязательство и, как следствие, подрыв деловой репутации и возможное уменьшение в будущем количества заключенных сделок, а также выгоды от осуществления предпринимательской деятельности.

Поскольку включение сведений в реестр недобросовестных поставщиков является мерой ответственности, все неустраняемые сомнения в виновности лица, привлекаемого к ответственности, толкуются в пользу этого лица.

Согласно п. 14 Постановления 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" (вместе с "Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)"), 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 ходе проведения внеплановой проверки поставщиком (подрядчиком, исполнителем) представлены информация и документы, подтверждающие принятие им мер для надлежащего исполнения условий контракта.

Комиссия, всесторонне исследовав материалы обращения, проведя проверку информации и документов, представленных на рассмотрение обращения, на наличие фактов, подтверждающих недобросовестность Подрядчика, в их совокупности и взаимосвязи, с учетом пояснений сторон, с учетом обстоятельств данного конкретного дела пришла к выводу о том, что Подрядчиком не были совершены действия, которые могли бы свидетельствовать о недобросовестности.

На основании изложенного, с учетом отсутствия доказательств намеренного неисполнения Подрядчиком, взятых на себя обязательств, сведения об ИП Надаряне А.Э. не подлежат включению в реестр недобросовестных поставщиков.

На основании ст. 99, 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», постановления Правительства Российской Федерации от 30 июня 2021 г. № 1078 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), Комиссия,

РЕШИЛА:

Не включать сведения об ИП Надаряне А.Э. в реестр недобросовестных поставщиков.

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия