РЕШЕНИЕ №РНП-59-064

по обращению Государственного учреждения - Отделения Пенсионного фонда Российской Федерации по Пермскому краю (вх. № 001764 от 08.02.2022 г.) о включении ИП Заикина А.В. в реестр недобросовестных поставщиков

15.02.2022 г. **г. Пермь**

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

рассмотрев обращение Государственного учреждения - Отделения Пенсионного фонда Российской Федерации по Пермскому краю (далее – Заказчик) о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об ИП Заикине А.В. в связи с односторонним отказом от исполнения контракта на выполнение работ по созданию системы видеонаблюдения в помещениях клиентских служб органов ПФР в Пермском крае (изв. № 0256100000121000032),

УСТАНОВИЛА:

Согласно извещению № 0256100000121000032 Заказчиком проводился электронный аукцион на выполнение работ по созданию системы видеонаблюдения в помещениях клиентских служб органов ПФР в Пермском крае. Начальная (максимальная) цена контракта – 20 167 448,40 руб.

Заслушав представителей Подрядчика, 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.

23.11.2021 г. между Заказчиком и ИП Заикиным А.В. заключен контракт № 02-856/2021 на выполнение работ по созданию системы видеонаблюдения в помещениях клиентских служб органов ПФР в Пермском крае на сумму 15 125 585,90 руб. (далее – Контракт).

Снижение НМЦК составило – 25,1 %.

Однако, в связи с неисполнением Подрядчиком обязательств, указанных в Контракте, 24.12.2021 г. Заказчиком было принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта (такая возможность предусмотрена разделом 12 Контракта).

Согласно условиям Контракта:

1.1. Подрядчик принимает на себя обязательства по выполнению работ по созданию системы видеонаблюдения в помещениях клиентских служб органов ПФР в Пермском крае (далее – выполнение работ).

Выполнение работ включает в себя монтаж, наладку, внедрение, проведение испытаний системы видеонаблюдения в помещениях клиентских служб органов ПФР в Пермском крае.

1.2. Государственный заказчик обязуется обеспечить оплату выполненных работ в порядке и на условиях, предусмотренных настоящим Контрактом, Локальными сметными расчетами (Приложение № 2), Сводным сметным расчетом (Приложение № 3), графику производства работ (Приложение № 4), которые являются неотъемлемой частью настоящего Контракта.

1.3. Работы, предусмотренные пунктом 1.1. настоящего Контракта, выполняются в соответствии с Техническим заданием, Локальными сметными расчетами, Сводным сметным расчетом, графиком производства работ.

4.1. Подрядчик должен приступить к выполнению работ в течение 1 (одного) рабочего дня с момента заключения Контракта и полностью выполнить работы не позднее 15 декабря 2021 г. в соответствии с графиком производства работ.

4.2. Контракт вступает в силу со дня его заключения Сторонами и действует до полного исполнения Сторонами своих обязательств по Контракту.

5.4. Государственный заказчик имеет право:

5.4.1. Проверять ход, объем и качество выполнения работ Подрядчиком.

5.4.2. Требовать возмещения причиненных Подрядчиком убытков в полном объеме.

5.4.3. Принять решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта по основаниям, предусмотренным Гражданским кодексом Российской Федерации для одностороннего отказа от исполнения обязательств.

5.4.4. Осуществлять иные права, предусмотренные Контрактом.

5.1. Подрядчик обязан:

5.1.1. При заключении Контракта представить обеспечение исполнения Контракта в порядке, предусмотренном действующим законодательством.

В случае предоставления обеспечения исполнения Контракта в форме безотзывной банковской гарантии представить Государственному заказчику в течение 5 (пяти) рабочих дней после заключения Контракта оригинал обеспечения исполнения Контракта.

5.1.2. Принять на себя обязательства выполнить работы в сроки, предусмотренные Контрактом в соответствии с графиком производства работ, который является приложением N 4 к Контракту и является его неотъемлемой частью.

5.1.3. Обеспечить выполнение работ по Контракту в соответствии с рабочей документацией. Сдать результат выполненных работ Государственному заказчику согласно условиям Контракта в состоянии, соответствующем рабочей документации согласно Техническому заданию, локальным сметным расчетам, сводному сметному расчету, Актам о приемке выполненных работ, Справкам о стоимости выполненных работ и затрат, обеспечивающем нормальную эксплуатацию.

5.1.4. Обеспечить разгрузку, складирование и хранение необходимых для выполнения работ материалов, изделий, конструкций и оборудования по согласованию с Государственным заказчиком.

5.1.5. Совместно с Государственным заказчиком осуществлять освидетельствование работ, скрываемых последующими работами (далее - скрытые работы) и оформлять их актом освидетельствования скрытых работ.

5.1.6. В случае выполнения скрытых работ без уведомления Государственного заказчика за свой счет вскрыть любую часть скрытых работ согласно указанию Государственного заказчика, а затем восстановить ее своими силами и средствами.

5.1.7. Обеспечить в ходе работ выполнение необходимых мероприятий по технике безопасности, пожарной безопасности, охране окружающей среды.

5.1.8. Обеспечить наличие рабочей документации, а также иной технической и разрешительной документации, необходимой для выполнения работ, а также обеспечить свободный доступ к такой документации представителям Государственного заказчика. Перечень документации, необходимой для выполнения работ, определяется в Контракте и Техническом задании.

5.1.9. Обеспечить представителям Государственного заказчика возможность осуществлять контроль за ходом выполнения работ, качеством применяемых при выполнении работ материалов, изделий, конструкций и оборудования.

5.1.10. Информировать Государственного заказчика обо всех происшествиях на объекте, в том числе об авариях или о возникновении угрозы аварии на объекте, несчастных случаях на объекте, повлекших причинение вреда жизни и (или) здоровью работников Подрядчика и иных лиц, не позднее 24 (двадцати четырех) часов с момента, когда возникновение аварии или несчастного случая или угроза аварии или несчастного случая стали известны или должны были быть известны Подрядчику.

5.1.11. Устранять за свой счет выявленные в процессе выполнения работ и после их завершения в гарантийный срок недостатки (дефекты) работ, возникшие вследствие невыполнения и (или) ненадлежащего выполнения работ Подрядчиком, а в случае, если указанные недостатки

(дефекты) причинили убытки Государственному заказчику и (или) третьим лицам, возместить убытки в полном объеме в соответствии с гражданским законодательством Российской Федерации.

5.1.12. Подрядчик гарантирует выполнение работ с надлежащим качеством в соответствии с проектной документацией и условиями Контракта, в том числе с соблюдением требований технических регламентов, с соблюдением правил, установленных стандартами, сводами правил, устранение недостатков (дефектов), выявленных при приемке работ и (или) обнаруженных в пределах гарантийного срока, предусмотренного Контрактом.

5.1.13. Подрядчик несет ответственность перед Государственным заказчиком за допущенные отступления от проектной документации.

5.1.14. Не позднее 3 (трех) рабочих дней со дня окончания выполнения работ освободить объект от временных построек и сооружений, инвентаря, инструментов, материалов, другого имущества, строительного мусора и иных отходов, в соответствии с законодательством Российской Федерации в области обращения с отходами производства и потребления.

5.1.15. Самостоятельно обеспечить сохранность своего имущества, не причинять ущерб имуществу Государственного заказчика.

5.1.16. Выполнять иные обязательства, предусмотренные настоящим Контрактом.

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 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.

В силу ч. 3 ст. 401 ГК РФ, если иное не предусмотрено законом или договором, лицо, не исполнившее или ненадлежащим образом исполнившее обязательство при осуществлении предпринимательской деятельности, несет ответственность, если не докажет, что надлежащее исполнение оказалось невозможным вследствие непреодолимой силы, то есть чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств. К таким обстоятельствам не относятся, в частности, нарушение обязанностей со стороны контрагентов должника, отсутствие на рынке нужных для исполнения товаров, отсутствие у должника необходимых денежных средств.

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. 9 ст. 95 Закона о закупках, 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.

Данное право Заказчика также предусмотрено следующими положениями Контракта:

12.3. 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.

12.4. Государственный заказчик принимает решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта, если в ходе исполнения Контракта установлено, что Подрядчик не соответствует установленным извещением об осуществлении закупки требованиям к участникам закупки или представил недостоверную информацию о своём соответствии таким требованиям, что позволило ему стать победителем.

Согласно ч. 12 ст. 95 Закона о закупках, 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.

В соответствии с ч. 13 ст. 95 Закона о закупках, 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.

Согласно ч. 14 ст. 95 Закона о закупках 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.

В соответствии с ч. 3 ст. 103 Закона о закупках информация, указанная в пунктах 8, 10, 11 и

13 части 2 настоящей статьи, направляется заказчиками в указанный орган в течение пяти рабочих дней с даты соответственно изменения контракта, исполнения контракта (отдельного этапа исполнения контракта), расторжения контракта, приемки поставленного товара, выполненной работы, оказанной услуги.

Согласно ч. 6 ст. 104 Закона о закупках в случае, 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.

24.12.2021 г. - Заказчиком было принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта.

24.12.2021 г. - уведомление о расторжении договора в одностороннем порядке размещено в ЕИС.

27.12.2021 г. - уведомление о расторжении договора в одностороннем порядке направлено Подрядчику Почтой России.

10.01.2022 г. - дата надлежащего уведомления в связи с тем, что Заказчик получил подтверждения о вручении уведомления об одностороннем отказе от исполнения контракта Подрядчиком.

21.01.2022 г. - решение об одностороннем отказе от исполнения контракта вступило в силу.

24.01.2022 г. - решение об одностороннем отказе было направлено в Пермское УФАС России.

Комиссией установлено, что требования, обозначенные выше, Заказчиком соблюдены.

Из поступившего обращения Заказчика следует, что неисполнение обязательств ИП Заикиным А.В. выразилось в том, что работы по состоянию на 24.12.2021 г. в полном объеме выполнены не были, тем самым нарушен п. 4.1. и иные условия Контракта.

Заказчик пояснил, что в адрес Подрядчика неоднократно направлялись письма:

- письмо № 07/23891 от 10.12.2021 г. с требованием завершить работы в срок по 15.12.2021 г.;

- письмо № 07/25011 от 17.12.2021 г. с требованием закончить работы в срок по 20.12.2021 г.

В отношении указанных положений решения Заказчика об одностороннем отказе Подрядчик пояснил следующее.

Подрядчик полагает, что Заказчик не способствовал Подрядчику в выполнении работ. Заказчиком было введено условие об обязательном прохождении инструктажа по требованиям безопасности сотрудниками, без которого им было бы отказано в допуске на объекты для проведения работ. Контракт заключен 23.11.2021 г., а инструктаж был проведен 26.11.2021 г., что подтверждается копией письма № 07/21119 от 24.11.2021 г.

Кроме того, списки сотрудников, допущенных к работам, были направлены на места для осуществления допуска 30.11.2021 г., об этом Заказчик сообщил Подрядчику на электронную почту.

Таким образом, приступить к началу проведения работ Подрядчик смог только 30.11.2021 г. Отставание от начала работ составило 7 дней, что повлияло на срок и качество исполнения обязательств по Контракту. Акт передачи объектов для проведения работ был составлен 26.11.2021 г., с отставанием от даты заключения Контракта на 3 дня.

Подрядчик имел намерение исполнить взятые на себя обязательства, что также подтверждается письмами, направленными в адрес Заказчика:

- письмо № 19/2 от 19.11.2021 г., письмо № 19/1 от 29.11.2021 г., со списком монтажников, которые будут участвовать в работах по монтажу систем видеонаблюдения;

- письмо № 22/2 от 22.11.2021 г. с просьбой предоставить Заказчика контактные данные ответственных лиц в помещениях клиентских служб органов ПФР в Пермском крае;

- письмо № 22/1 от 22.11.2021 г. с просьбой предоставить IP адреса видеосерверов, которые будут размещены в помещениях клиентских служб в соответствии с проектной документацией.

Подрядчик также пояснил, что в ходе выполнения работ был установлен факт неблагонадежности крепления, указанного в техническом задании, на которые устанавливаются камеры видеонаблюдения. Установка данного вида крепежа не обеспечивает достаточной устойчивости видеокамеры, что может привести к ее падению и в последующем к возможным травмам среди сотрудников учреждения. О данном факте Заказчик был поставлен в известность в письме №14/1 от 14.12.2021 года.

Кроме того, Подрядчик направил в адрес Заказчика письмо № 19/1 от 19.11.2021 г. с предложением заменить камеры, указанные в Техническом задании, на другие, с улучшенными характеристиками, без увеличения стоимости Контракта.

Заказчика предложенный товар не устроил. В связи с этим, Подрядчик был вынужден приобретать камеры для установки у Поставщика, который находится в Краснодарском крае, что также подтверждается копией Письмом №07/21847 от 30.11.2021 г.

Подрядчик также указал, что в процессе выполнения предварительных работ был выявлен факт несоответствия проектной документации фактически необходимому объему выполняемых работ. А именно на ряде объектов необходимо большее количество кабеля для монтажа оборудования, а на других требуется гораздо меньшее количество материалов. О данном факте Заказчик также был поставлен в известность.

В связи с вышеуказанными обстоятельствами Подрядчик был вынужден принять решение о приостановлении работ, о чем также было сообщено Заказчику в письме № 14/1 от 14.12.2021 г.

После получения Подрядчиком решения Заказчика об одностороннем отказе от исполнения Контракта, Подрядчик отправил возражения на данное решение (письмо № 07/8162 от 31.01.2022 г.), в котором объяснил причины просрочки исполнения Контракта, а также пояснил, что готов продолжить исполнение Контракта.

Комиссия отмечает, что в материалах обращения представлены доказательства, подтверждающие, что Подрядчиком предпринимались попытки исполнить взятые на себя обязательства.

Также Комиссия отмечает, что ИП Заикиным А.В. с 2017 г. исполнено 24 Контракта. Следовательно, ИП Заикин А.В. добросовестно исполняет взятые на себя обязательства и имеет положительную репутацию.

Неустранимых причин неисполнения обязательств по Контракту Комиссией не установлено.

Антимонопольный орган отмечает, что из материалов обращения следует факт наличия между сторонами спора относительно причин, послуживших основанием для принятия Заказчиком решения об одностороннем отказе от исполнения контракта.

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

С учетом вышеизложенного, необходимо отметить следующее.

Комиссией проанализированы условия контракта, обстоятельства дела, 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.

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 неустранимые сомнения в виновности лица, привлекаемого к ответственности, толкуются в пользу этого лица.

Включение сведений о лице в реестр недобросовестных поставщиков, по сути, является санкцией за недобросовестное поведение Подрядчика, выразившееся, например, в намеренном неисполнении условий контракта. Вместе с тем, достоверные и неоспоримые доказательства ненадлежащего исполнения обязательств Контракта в материалах дела отсутствуют.

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 обстоятельств данного конкретного дела, пришла к выводу о том, что Подрядчиком не были совершены действия, которые могли бы достоверно и неоспоримо свидетельствовать о его недобросовестности.

На основании изложенного, с учетом отсутствия доказательств намеренного ненадлежащего исполнения Подрядчиком взятых на себя обязательств, сведения об ИП Заикине А.В. 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 РФ от 30.06.2021 № 1078 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), Комиссия,

РЕШИЛА:

Не включать сведения об ИП Заикине А.В. в реестр недобросовестных поставщиков.

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