ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА

УПРАВЛЕНИЕ
Федеральной антимонопольной службы
по Иркутской области

ул. Российская, 17
664025, г.Иркутск
тел. (3952) 24-32-31, факс (3952) 24-32-26
e-mail: to38@fas.gov.ru

19.07.2023 № 038/3496/23

На № _____ от _____

Заказчик:
МКОУ Шелеховского района «Основная общеобразовательная школа № 11»
666021, Иркутская область, Шелеховский район, с. Введенщина, ул. Мира, д. 20
E-mail: wwshkola11@mail.ru

Участник закупки:
ИП Кузьмина Анастасия Олеговна
674607, Забайкальский край, Борзинский район, пгт Шерловая Гора
ИНН: 752921621052
E-mail: irbis.borzia@mail.ru

РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть решения объявлена 17.07.2023 года.
Решение в полном объеме изготовлено 18.07.2023 года.

Комиссия Иркутского УФАС России по контролю соблюдения законодательства о закупках, торгах, порядке заключения договоров, порядке осуществления процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии: Ларин И.И. - заместитель руководителя – начальник отдела контроля закупок Иркутского УФАС России;

Члены Комиссии: Дресвянская К.В. – заместитель начальника отдела контроля закупок Иркутского УФАС России; Выскубов М.А. – ведущий специалист-эксперт отдела контроля закупок Иркутского УФАС России,

В присутствии представителя МКОУ Шелеховского района «Основная общеобразовательная школа № 11» (далее – заказчик) – Галушкиной И.Ф. (директор учреждения)

В присутствии представителя ИП Кузьминой Анастасии Олеговны (далее – подрядчик, участник закупки, победитель электронного аукциона, ИП Кузьмина А.О.) Филимонова Д.А. (Доверенность от 15 сентября 2023 года),

рассмотрев обращение заказчика о включении информации в отношении ИП Кузьминой А.О. в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) (далее – реестр), в соответствии со статьей 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 – Федеральный закона № 44-ФЗ, постановлением 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 (вместе с «Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)»)» (далее – Постановление Правительства №1078),

УСТАНОВИЛА:

В Иркутское УФАС России от заказчика поступило обращение о включении сведений в отношении ИП Кузьминой А.О., в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) по причине расторжения контракта, заключенного по итогам проведения электронного аукциона на «Капитальный ремонт здания МКОУ ШР «ООШ № 11» по адресу: Иркутская область, Шелеховский район, с. Введенщина, ул. Юбилейная, 56», извещение № 0334300041422000072.

Участником закупки представлены письменные пояснения об обстоятельствах, послуживших основанием для принятия решения об одностороннем отказе.

Порядок рассмотрения обращения о включении сведений в отношении поставщика (подрядчика, исполнителя) установлен статьей 104 Федерального закона № 44-ФЗ, а также Постановлением Правительства РФ № 1078.

Часть 1 статьи 104 Федерального закона № 44-ФЗ определяет, что ведение реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) осуществляется федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным на осуществление контроля в сфере закупок.

Приказом Федеральной антимонопольной службы от 27.08.2007г. № 267 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков, включении и исключении сведений из реестра недобросовестных поставщиков, проведении проверок фактов уклонения участника размещения заказа от заключения государственного или муниципального контракта, осуществлении внеплановых проверок при рассмотрении сведений о недобросовестных поставщиках» на территориальные органы ФАС России возложены функции по рассмотрению сведений о недобросовестных поставщиках и проведению проверок фактов уклонения от заключения государственного или муниципального контракта на территории осуществления деятельности территориальных органов ФАС России.

Пункт 13 Постановления Правительства РФ № 1078 определяет, что орган контроля не позднее пяти рабочих дней со дня, следующего за днем поступления обращения, рассматривает обращение, проводит проверку содержащихся в обращении фактов, свидетельствующих об уклонении участника закупки от заключения контракта либо о расторжении контракта по решению суда или об одностороннем отказе заказчика от исполнения контракта в связи с существенными нарушениями поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта, а также внеплановую проверку, предусмотренную пунктом 5 части 15 статьи 99 Федерального закона.

В соответствии с частью 7 статьи 104 Федерального закона № 44-ФЗ в течение пяти рабочих дней с даты поступления обращения о включении информации об

участнике закупки или о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр недобросовестных поставщиков, федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, осуществляет проверку содержащихся в таком обращении фактов, свидетельствующих об уклонении участника закупки от заключения контракта либо о расторжении контракта по решению суда или об одностороннем отказе заказчика от исполнения контракта в связи с существенными нарушениями поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта.

Комиссия Иркутского УФАС России исследовав представленные документы, установила следующее.

06 мая 2022 года в Единой информационной системе (далее – ЕИС) размещены Извещение о проведении электронного аукциона № 0334300041422000072, а также приложения к извещению на «Капитальный ремонт здания МКОУ ШР «ООШ № 11» по адресу: Иркутская область, Шелеховский район, с. Введенщина, ул. Юбилейная, 56».

Начальная (максимальная) цена контракта составляет 11 339 380 рублей 23 копейки.

Согласно Протоколу подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя) от 18.05.2022 №ИЭА1, была подано 2 заявки признанных соответствующими.

ИП Кузьмина А.О. признана победителем электронного аукциона в связи с чем между участником закупки и заказчиком был заключен контракт № 02-022 от 30.05.2025 г.

В соответствии с пунктом 1.1 контракта Подрядчик обязуется по заданию Заказчика выполнить работы по капитальному ремонту здания МКОУ ШР «ООШ № 11» по адресу: Иркутская область, Шелеховский район, с. Введенщина, ул. Юбилейная, 56 (далее - Работы) в объеме, установленном в Техническом задании (Приложение 1 к Контракту), проектно-сметной документации (Приложение 2 к Контракту), а Заказчик обязуется принять и оплатить выполненные Работы в порядке и на условиях, предусмотренных Контрактом.

Пунктом 2.2 установлена цена контракта в размере 11 055 895 рублей 65 копеек.

Согласно пункту 3.1 контракта Срок выполнения Работ Подрядчиком по Контракту в полном объеме:

- начало выполнения работ: 01.06.2022 года
- окончание выполнения работ: 31.08.2022 года

В ходе исполнения работ было установлено несоответствие проектно-сметной документации в части наличия аварийности объекта капитального ремонта, что также подтвердил заказчик, в связи с чем было заключено дополнительное соглашение № 2 от 04 октября 2022 года в целях продления выполнения работ подрядчиком до 01 ноября 2023 года.

Пунктом 9.1 установлено, что Расторжение контракта допускается по соглашению сторон, на основании решения суда, в случае одностороннего отказа одной из сторон от исполнения контракта в случаях, когда такой отказ допускается в соответствии с законодательством Российской Федерации и условиями контракта.

Согласно части 19 статьи 95 Федерального закона № 44-ФЗ Поставщик (подрядчик, исполнитель) 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.

Комиссией Иркутского УФАС России установлено, что 15 июня 2023 года подрядчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта.

В соответствии с частью 20.1 Федерального закона № 44-ФЗ в случае принятия поставщиком (подрядчиком, исполнителем) предусмотренного частью 19 настоящей статьи 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 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 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 пунктом 2 настоящей части считается надлежащим уведомлением заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Решение об одностороннем отказе размещено в единой информационной системе в установленные законом сроки.

Согласно части 21 статьи 95 Федерального закона №44-ФЗ, 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 требованием Федерального закона № 44-ФЗ Поставщик (подрядчик, исполнитель) обязан отменить не вступившее в силу решение об одностороннем отказе от исполнения контракта, если в течение десятидневного срока с даты надлежащего уведомления заказчика о принятом решении об одностороннем отказе от исполнения контракта устранены нарушения условий контракта, послужившие основанием для принятия указанного решения.

Следовательно, решение об одностороннем отказе вступает в силу 27 июня 2023 года.

Частью 22.2 статьи 95 Федерального закона № 44-ФЗ установлено, что 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 пунктом 1 части 10 статьи 104 настоящего Федерального закона, обращение о включении информации о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

Подрядчиком представлены письменные пояснения, из содержания которых следует, что выполняемые работы по контракту не соответствуют проектно-сметной документации ввиду чего невозможно выполнить работы в полном объеме и по цене, указанной в пункте 2.2 контракта.

Также, по мнению ИП Кузьминой А.О., работы невозможно выполнить ввиду строительства нового здания на объекте капитального ремонта.

Вместе с тем, в ходе рассмотрения обращения, комиссией было установлено, что заказчик не настаивает на включении сведений об ИП Кузьминой А.О. в реестр недобросовестных поставщиков, направив обращения в целях исполнения положений законодательства о контрактной системе.

Как следует из определений Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 17 сентября 2012 года № ВАС-11617/12 и от 12 июля 2013 года № ВАС-8371/13, реестр недобросовестных поставщиков является специальной мерой ответственности, установленной законодателем в целях обеспечения исполнения лицом принятых на себя в рамках процедуры размещения государственного заказа обязательств. Включение сведений о лице в реестр недобросовестных поставщиков по существу является санкцией за недобросовестное поведение данного лица.

Реестр недобросовестных поставщиков является специальной мерой ответственности, установленной законодателем в целях обеспечения исполнения лицом принятых на себя в рамках процедуры размещения государственного или муниципального заказа обязательств (статья 104 Федерального закона № 44-ФЗ).

Данная мера связана с возложением на нарушителя негативных последствий – наличие в свободном доступе информации о лице как о ненадежном поставщике (подрядчике, 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.

Вместе с тем, Федеральный закон № 44-ФЗ не содержит безусловной обязанности уполномоченного органа на осуществление контроля в сфере закупок включать представленные заказчиком сведения о поставщике в соответствующий реестр без оценки его действий в каждом конкретном случае.

Исходя из системного толкования норм Федерального закона № 44-ФЗ и положений правил, утвержденных Постановлением Правительства № 1078, Уполномоченный орган, при проверке фактов, являющихся основанием для принятия поставщиком решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, помимо осуще-

ствления проверки формальных требований законодательства при принятии такого решения, также устанавливает и оценивает недобросовестность в действиях такого участника закупки.

Основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков предполагает недобросовестное поведение поставщика, совершение им умышленных действий (бездействия) в противоречие требованиям Федерального закона № 44-ФЗ.

При этом, Иркутское УФАС России в рамках осуществления своих полномочий по рассмотрению обращений заказчиков о внесении сведений в Реестр не наделяется законом правом осуществления дополнительных процессуальных действий, в частности: экспертизы результатов исполнения контракта, экспертизы достоверности тех или иных доказательств, вызова и допроса свидетелей, которые бы позволяли оперативно устранить возникающие сомнения и максимально всесторонне, полно и объективно провести проверку представленных сведений.

Помимо этого, в силу Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, осуществляет проверку только представленных заказчиком документов и информации.

Исследование фактических обстоятельств при решении вопроса о включении сведений в Реестр происходит при крайне ограниченных полномочиях ФАС России и ее территориальных органов.

Следовательно, предоставленных ФАС России и ее территориальным органам полномочий зачастую недостаточно для устранения всех сомнений относительно виновности и недобросовестности участника закупки.

Поскольку в силу толкования данного Высшим Арбитражным Судом Российской Федерации и Конституционным Судом Российской Федерации, включение сведений в реестр является публично-правовой санкцией, предполагающей для ее применения опровержения презумпции невиновности участника закупки, то предусмотренное частью 3 статьи 49 Конституции Российской Федерации правило о том, что неустранимые сомнения в виновности лица толкуются в пользу обвиняемого, применяются при рассмотрении обращений заказчиков о включении информации в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

Таким образом, в рамках рассмотрения обращения о включении в реестр недобросовестных поставщиков невозможно объективно установить факт недобросовестного поведения ИП Кузьминой А.О.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 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», постановлением Правительства Российской Федерации от 30.06.2021 №1078 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Сведения, представленные заказчиком в отношении ИП Кузьминой А.О. (674607, Забайкальский край, Борзинский район, пгт Шерловая Гора; ИНН: 752921621052), в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) не включать;

2. Копии решения направить сторонам по обращению.

Решение, принятое по результатам рассмотрения обращения заказчика, может быть обжаловано в судебном порядке в течение трёх месяцев со дня его принятия.

Председатель комиссии



И.И. Ларин

Члены комиссии



К.В. Дресвянская



М.А. Выскубов

Исп.Выскубов М.А.
тел.8(3952) 24-32-31 вн.038-144