УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ
ПО СВЕРДЛОВСКОЙ ОБЛАСТИ

РЕШЕНИЕ РНП - 066/06/104-313/2024

г. Екатеринбург 02.02.2024 г.

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

*,

рассмотрев заявление заказчика в лице Мостовской сельской администрации городского округа Верхняя Пышма (вх. № 1858-ЭП/24 от 31.01.2024 г.) о внесении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об ИП Айвазяне Г.С., исполнителе по контракту № 0162300005823000355 от 03.10.2023 г. на благоустройство территорий (извещение № 0162300005823000355) в части соблюдения требований ст. 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» (далее по тексту – Закон о контрактной системе), постановления Правительства РФ 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», а также проведя внеплановую проверку в соответствии с постановлением Правительства РФ от 01.10.2020 № 1576 «Об утверждении Правил осуществления контроля в сфере закупок товаров, работ, услуг в отношении заказчиков, контрактных служб, контрактных управляющих, комиссий по осуществлению закупок товаров, работ, услуг и их членов, уполномоченных органов, уполномоченных учреждений, специализированных организаций, операторов электронных площадок, операторов специализированных электронных площадок и о внесении изменений в Правила ведения реестра жалоб, плановых и внеплановых проверок, принятых по ним решений и выданных предписаний, представлений», ст. 99 Закона о контрактной системе посредством использования интернет-видеоконференции, которая обеспечивает возможность участия сторон, в 12 часов 00 минут при участии представителей:

— заинтересованного лица ИП Айвазяна Гарника Сережаевича – *,

— в отсутствие представителей заказчика в лице Мостовской сельской администрации городского округа Верхняя Пышма, уведомленного надлежащим образом о времени и месте рассмотрения заявления,

У С Т А Н О В И Л А:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области поступило заявление заказчика в лице Мостовской сельской администрации городского округа Верхняя Пышма (вх. № 1858-ЭП/24 от 31.01.2024 г.) о внесении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об ИП Айвазяне Г.С., исполнителе по контракту № 0162300005823000355 от 03.10.2023 г. на благоустройство территорий (извещение № 0162300005823000355).

Заявление рассмотрено Комиссией в соответствии со ст. 99,104 Закона о контрактной системе, постановлением Правительства РФ от 30.06.2021 № 1078, постановлением Правительства РФ от 01.10.2020 № 1576.

Изучив имеющиеся материалы дела, Комиссия пришла к следующим выводам.

14.09.2023 г. на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок в сети «Интернет» (http://zakupki.gov.ru) (далее по тексту – единая информационная система) было размещено извещение о проведении электронного аукциона на благоустройство территорий (извещение № 0162300005823000355).

Начальная (максимальная) цена контракта составила 6 042 675,60 рублей.

Контракт № 0162300005823000355 от 03.10.2023 г. на благоустройство территорий был подписан сторонами, сведения о заключенном контракте опубликованы на сайте о размещении заказов www.zakupki.gov.ru в порядке и сроки, установленные законодательством. Дата заключения контракта — 03.10.2023 г.

В соответствии с п. 1.1 контракта Заказчик поручает, а Подрядчик своими силами и (или) силами привлеченных организаций выполняет работы, являющиеся предметом Контракта. Заказчик обязуется принять и оплатить результат выполненных работ. Предметом Контракта является: «Благоустройство территории» (далее – Объект).

Согласно п. 1.4 контракта сроки выполнения работ: с даты заключения контракта до 20 декабря 2023 года.

Работы выполняются в 1 этап.

В соответствии с п. 3.4 контракта Подрядчик обязан:

3.4.1. в соответствии с рабочей документацией (ГП М-04/2023-5.ГП), Описанием объекта закупки (Приложение № 1 к Контракту), а также локальными сметными расчетами (Приложение № 3 к Контракту). Обеспечить производство и качество всех работ в соответствии с действующими нормами и техническими условиями, а также требованиями СП, СНиП, ГОСТов, ПУЭ, Правил пожарной безопасности, с применением сертифицированных материалов, соответствующих ТУ и ГОСТ.

3.4.2. Выполнить все работы, предусмотренные в Контракте и приложениях к нему, и сдать объект Заказчику в состоянии, позволяющем осуществлять эксплуатацию объекта в соответствии с его назначением и установленными требованиями.

3.4.21. Подрядчик обязан немедленно предупредить Заказчика и до получения от него указаний приостановить работу при обнаружении:

а) возможных неблагоприятных для Заказчика последствий выполнения его указаний о способе исполнения работы;

б) иных не зависящих от Подрядчика обстоятельств, которые грозят годности или прочности результатов выполняемой работы либо создают невозможность ее завершения в срок.

За неисполнение или ненадлежащее исполнение Контракта Стороны несут ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации и условиями Контракта (п. 7.1 контракта).

На заседании Комиссии представитель заинтересованного лица пояснил, что подрядчик не уклонялся от выполнения работ по контракту.

Начиная с 22.11.2023 г. Подрядчик публиковал документы о приемке, которые были размещены 26.12.2023 и подписаны Заказчиком 27.12.2023. на сумму 4 661 284, 04 руб.

При этом, в ходе исполнения Подрядчиком обязательств были обнаружены дополнительные объемы работ, о чем 10.10.2023 г. ИП Айвазяном Г.С. были составлены соответствующие акты.

Также в ходе исполнения обязательств Подрядчиком была обнаружена ошибка Заказчика в отношении ранее разработанной сметной документации, в частности, позиции №46 и №48 в представленных размерах и объеме отсутствуют на рынке в свободной продаже и производятся исключительно по индивидуальному заказу, при этом стоимость позиции по ЛСР составляет 5 000 руб., в то время как стоимость изготовления по индивидуальному заказу составляет около 60 000 руб. (без учета логистики).

26.10.2023 Подрядчик сообщил Заказчику об указанных обстоятельствах, на что 01.11.2023 Заказчик направил Подрядчику Дополнительное соглашение № 1 от 15.12.2023 г. по уменьшению объемов (исключение данных позиций) и соразмерном уменьшении цены Контракта.

15.11.2023 Подрядчиком было направлено подписанное со своей стороны Дополнительное соглашение, однако Заказчиком со своей стороны оно не было подписано, и в устной форме Заказчик попросил расторгнуть Контракт со стороны Подрядчика.

В связи с чем ИП Айвазяном Г.С. было принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Доказательств обратного Заказчиком представлено Комиссии не было.

В соответствии с п. 2 ст. 328 ГК РФ в случае непредоставления обязанной стороной предусмотренного договором исполнения обязательства либо при наличии обстоятельств, очевидно свидетельствующих о том, что такое исполнение не будет произведено в установленный срок, сторона, на которой лежит встречное исполнение, вправе приостановить исполнение своего обязательства или отказаться от исполнения этого обязательства и потребовать возмещения убытков.

Согласно п. 2 ст. 450 ГК РФ по требованию одной из сторон договор может быть изменен или расторгнут по решению суда только:

1) при существенном нарушении договора другой стороной;

2) в иных случаях, предусмотренных настоящим Кодексом, другими законами или договором.

Существенным признается нарушение договора одной из сторон, которое влечет для другой стороны такой ущерб, что она в значительной степени лишается того, на что была вправе рассчитывать при заключении договора.

В соответствии с п. 1 ст. 450.1 ГК РФ предоставленное настоящим Кодексом, другими законами, иными правовыми актами или договором право на односторонний отказ от договора (исполнения договора) (статья 310) может быть осуществлено управомоченной стороной путем уведомления другой стороны об отказе от договора (исполнения договора). Договор прекращается с момента получения данного уведомления, если иное не предусмотрено настоящим Кодексом, другими законами, иными правовыми актами или договором.

В соответствии с п. 2 ст. 450.1 ГК РФ в случае одностороннего отказа от договора (исполнения договора) полностью или частично, если такой отказ допускается, договор считается расторгнутым или измененным.

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

Порядок принятия сторонами решения об одностороннем отказе от исполнения Контракта устанавливается Федеральным Законом от 05.04.2013 № 44-ФЗ (п. 11.5 Контракта).

В соответствии с п. 11.11 контракта 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.

В случае принятия Подрядчиком предусмотренного частью 19 статьи 95 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ решения об одностороннем отказе от исполнения Контракта:

1) Подрядчик с использованием единой информационной системы формирует решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта, подписывает его усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени Подрядчика, и размещает такое решение в единой информационной системе.

2) решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта не позднее одного часа с момента его размещения в единой информационной системе 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 считается надлежащим уведомлением Заказчика об одностороннем отказе от исполнения Контракта.

Решение Подрядчика об одностороннем отказе от исполнения Контракта вступает в силу и Контракт считается расторгнутым через десять дней с даты надлежащего уведомления Подрядчиком Заказчика об одностороннем отказе от исполнения Контракта.

Подрядчик 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.

Подрядчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта 18.12.2023г.

На основании ч. 99 ст. 95 Закона о контрактной системе 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.

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 (ч. 20.1 ст. 95 Закона о контрактной системе).

Решение об одностороннем отказе от исполнения контракта подрядчик разместил в единой информационной системе 18.01.2024 г.

Решение об одностороннем отказе от исполнения контракта поступило заказчику 18.01.2024 г.

Таким образом, в соответствии с п. 3 ч. 20.1 ст. 95 Закона о контрактной системе датой надлежащего уведомления считается 18.01.2024 г.

В соответствии с ч. 21 ст. 95 Закона о контрактной системе 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.

Решение подрядчика об одностороннем отказе вступило в силу 30.01.2024 г.

В силу ч. 4 ст. 104 Закона о контрактной системе заказчик либо уполномоченный орган или уполномоченное учреждение, наделенные полномочиями в соответствии со статьей 26 настоящего Федерального закона, направляет в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, обращение о включении информации об участнике закупки или о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр недобросовестных поставщиков в срок, предусмотренный подпунктом "б" пункта 2 части 6 статьи 51, подпунктом "в" пункта 4 части 14 статьи 73, частями 16 и 22.2 статьи 95 настоящего Федерального закона, или не позднее двух рабочих дней, следующих за днем поступления заказчику решения суда о расторжении контракта в связи с существенным нарушением поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта.

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) (ч. 22.2 ст. 95 Закона о контрактной системе).

В течение пяти рабочих дней с даты поступления обращения, указанного в части 4 настоящей статьи, 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, о расторжении контракта по решению суда в связи с существенным нарушением поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта, об одностороннем отказе заказчика от исполнения контракта в связи с существенными нарушениями поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта или об отсутствии оснований для одностороннего отказа поставщика (подрядчика, исполнителя) от исполнения контракта. По результатам такой проверки принимается решение о включении в реестр недобросовестных поставщиков соответствующей информации или решение об отказе в ее включении в реестр недобросовестных поставщиков. В случае принятия решения о включении в реестр недобросовестных поставщиков информации о лицах, указанных в части 2 настоящей статьи, такая информация включается в этот реестр не позднее трех рабочих дней с даты принятия данного решения (ч. 7 ст. 104 Закона о контрактной системе).

Таким образом, в случае принятия подрядчиком решения об одностороннем отказе от исполнения контракта Комиссия при решении вопроса о внесении либо об отказе во внесении сведений о заинтересованном лице в реестр недобросовестных поставщиков устанавливает наличие (отсутствие) оснований для одностороннего отказа поставщика (подрядчика, исполнителя) от исполнения контракта.

В силу ст. 309 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 делового оборота или иными обычно предъявляемыми требованиями, в том числе с учетом государственного/муниципального контракта. Если обязательство предусматривает или позволяет определить день его исполнения или период времени, в течение которого оно должно быть исполнено, данное обязательство подлежит исполнению в этот день или, соответственно, в любой момент в пределах такого периода (п. 1 ст. 314 ГК РФ).

Согласно ст. 401 ГК РФ:

1. Лицо, не исполнившее обязательства либо исполнившее его ненадлежащим образом, несет ответственность при наличии вины (умысла или неосторожности), кроме случаев, когда законом или договором предусмотрены иные основания ответственности.

Лицо признается невиновным, если при той степени заботливости и осмотрительности, какая от него требовалась по характеру обязательства и условиям оборота, оно приняло все меры для надлежащего исполнения обязательства.

2. Отсутствие вины доказывается лицом, нарушившим обязательство.

3. 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.

В силу ст. 2 ГК РФ Гражданское законодательство регулирует отношения между лицами, осуществляющими предпринимательскую деятельность, или с их участием, исходя из того, что предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение, прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг. Лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность, должны быть зарегистрированы в этом качестве в установленном законом порядке, если иное не предусмотрено настоящим Кодексом.

Оценивая действия сторон как добросовестные или недобросовестные, следует исходить из поведения, ожидаемого от любого участника гражданского оборота, учитывающего права и законные интересы другой стороны, содействующего ей, в том числе в получении необходимой информации. По общему правилу пункта 5 статьи 10 ГК РФ добросовестность участников гражданских правоотношений и разумность их действий предполагаются, пока не доказано иное.

Согласно п. 15 Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) (утв. Постановлением Правительства РФ от 30.06.2021 N 1078), орган контроля принимает решение об отказе во включении информации о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр в следующих случаях:

а) 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;

б) если при рассмотрении обращения, направленного в связи с расторжением контракта в случае одностороннего отказа поставщика (подрядчика, исполнителя) от исполнения контракта, и при проведении проверок, предусмотренных подпунктом "а" пункта 13 настоящих Правил, заказчиком не представлены информация и документы, подтверждающие отсутствие оснований для одностороннего отказа поставщика (подрядчика, исполнителя) от исполнения контракта.

Комиссия установила основания, предусмотренные п. 15 Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков, исключающих возможность внесения сведений об ИП Айвазяне Г.С. в реестр недобросовестных поставщиков.

В связи с тем, что в ходе рассмотрения заявления было установлено наличие у подрядчика оснований для принятия решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, которое выразилось в выявлении препятствий для дальнейшего надлежащего исполнения обязательств по контракту, о которых заказчик был своевременно предупреждён, но при этом им не были предприняты действия по устранению выявленных нарушений, Комиссия не усматривает наличие оснований для включения сведений об ИП Айвазяне Г.С. в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

На основании вышеизложенного и руководствуясь ст. 99, 104 Закона о контрактной системе, постановлением Правительства РФ от 30.06.2021 № 1078, постановлением Правительства РФ от 01.10.2020 № 1576, Комиссия

Р Е Ш И Л А:

1. Сведения об ИП Айвазяне Г.С. в реестр недобросовестных поставщиков не вносить.
2. В действиях заказчика в лице Мостовской сельской администрации городского округа Верхняя Пышма, закупочной комиссии нарушений Закона о контрактной системе не выявлено.

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

Председатель Комиссии *

Члены Комиссии

*