



ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА

УПРАВЛЕНИЕ
Федеральной антимонопольной службы
по Ивановской области

ул. Жарова, 10, Иваново, 153000
тел. (4932) 32-85-73, факс (4932) 32-63-60
e-mail: to37@fas.gov.ru

реп:

№

На № _____ от _____

Решение

РЕШЕНИЕ

**РНП - №37-128 по делу №037/10/104-667/2023 (07-02/2023-128)
об отказе включения сведений о недобросовестном Подрядчике в Реестр
недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)**

Дата принятия решения: 05 декабря 2023 года

город Иваново

Дата изготовления решения: 08 декабря 2023 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ивановской области по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия Ивановского УФАС России) в составе:

председателя Комиссии: Михеевой Т.А. – заместителя руководителя управления;

членов Комиссии: Дмитриевой Н.А. – ВрИО начальника отдела контроля в сфере закупок, Жданкиной Ю.К. – главного специалиста-эксперта отдела контроля в сфере закупок,

при участии представителей:

- Администрации Дуляпинского сельского поселения Фурмановского муниципального района Ивановской области (далее – Заказчик) – Дурандина Владимира Леонтьевича (дов. б/н от 08.11.2023), Демина Владимира Валентиновича (решение №43 от 16.12.2022),

- ООО «Спорттехника» (далее – Общество, Подрядчик) – Михеева Сергея Анатольевича (приказ №1 от 23.08.2023), Ордяна Артура Евгеньевича (дов. б/н от 04.12.2023),

на основании ст. 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), п. 13 Постановления

ООО "СПОРТТЕХНИКА"

**Администрации Дуляпинского
сельского поселения Фурмановского
муниципального района Ивановской
области**

**АО "ЕЭТП"
ko@roseltorg.ru**



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» (вместе с «Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)»),

установила:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Ивановской области 28.11.2023 от Администрации Дуляпинского сельского поселения Фурмановского муниципального района Ивановской области поступило обращение о включении сведений об ООО «СПОРТТЕХНИКА» (ИНН: 3702653567), директоре Общества – Михееве Сергею Анатольевиче (ИНН: 373100136821) в реестр недобросовестных поставщиков в связи с односторонним отказом Заказчика от исполнения контракта на установку тренажерной беседки (Фурмановский район, с. Дуляпино, в районе д. 12 по ул. Советская) (электронный аукцион №0133200001723000433, реестровый номер контракта 3370506131123000002), в соответствии с Законом о контрактной системе.

Рассмотрев представленные Администрацией Дуляпинского сельского поселения Фурмановского муниципального района Ивановской области, ООО «Спорттехника» документы, заслушав представителей лиц, участвующих в рассмотрении обращения, а также проведя внеплановую проверку в соответствии с ч. 15 ст. 99 Закона о контрактной системе, Комиссией Ивановского УФАС России установлено следующее.

08.02.2023 на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок в информационно-телекоммуникационной сети Интернет (www.zakupki.gov.ru) (далее – официальный сайт) размещено извещение №0133200001723000433 о проведении электронного аукциона на установку тренажерной беседки (Фурмановский район, с. Дуляпино, в районе д. 12 по ул. Советская). Начальная (максимальная) цена контракта – 1 297 263,73 руб.

Победителем закупки признано ООО «Спорттехника».

По итогам проведения указанной закупки 07.03.2023 между Администрацией Дуляпинского сельского поселения Фурмановского муниципального района Ивановской области и ООО «Спорттехника» заключен контракт №1 на установку тренажерной беседки (Фурмановский район, с. Дуляпино, в районе д. 12 по ул. Советская) (далее – Контракт).

В силу п. 4.1 Контракта срок выполнения работ – с даты заключения контракта до 01.08.2023.

Согласно п. 6.4 Контракта Подрядчик обязан:

6.4.1. Выполнять работы в полном объеме, строгое соответствие с Приложением №1 к контракту и условиями контракта.

6.4.4. Предоставить Заказчику график выполнения работ в течение 3 (трех) рабочих дней с даты заключения контракта с указанием наименования (вида) работ, датой начала и окончания работ. Своевременно приступить к исполнению предусмотренных контрактом обязательств.

6.4.6. Осуществлять ежедневную фотофиксацию работ в соответствии с Регламентом фотофиксации при выполнении работ по контракту согласно Приложения №3 к контракту.

6.4.8. Обеспечивать представителям Заказчика возможность осуществления контроля за ходом выполнения работ, предоставлять по их требованию необходимую документацию.

6.4.9. В соответствии с условиями контракта, своевременно предоставлять достоверную информацию о ходе исполнения своих обязательств, в том числе о сложностях, возникающих при исполнении контракта, а также к установленному контрактом сроку обязан предоставить Заказчику результаты выполнения работы, предусмотренные контрактом.

6.4.10. Письменно в двухдневный срок уведомлять Заказчика об обстоятельствах, замедляющих ход работ, либо делающих их выполнение невозможным, о неблагоприятных для Заказчика последствиях выполнения его указаний, о способе исполнения работ или иных не зависящих от Подрядчика обстоятельств, которые могут ухудшить результат выполняемой работы.

6.4.11. Приостановить выполнение работ в случае обнаружения независящих от Подрядчика обстоятельств, которые могут оказать негативное влияние на результаты выполняемых работ или создать невозможность их завершения в установленный контрактом срок, и сообщить об этом Заказчику в течение 1 (одного) рабочего дня после приостановления выполнения работ.

На основании п. 6.2 Контракта Заказчик обязан:

6.2.1. Требовать от Подрядчика надлежащего исполнения обязательств в соответствии с условиями контракта и Приложением №1 к контракту.

6.2.2. Осуществлять контроль за порядком и сроками выполнения работ, контроль на соответствие объемов, качества работ и Приложению №1 к контракту.

6.2.4. Представлять разъяснения и уточнения в течение 2 (двух) рабочих дней с момента запроса от Подрядчика в части выполнения работ в соответствии с условиями контракта.

6.2.5. При обнаружении в ходе выполнения работ отступлений от условий контракта, которые могут ухудшить качество выполненных работ, или иных недостатков, заявить об этом Подрядчику в письменной форме в течение 2 (двух) рабочих дней после обнаружения таких фактов, назначив срок их устранения.

6.2.7. В случае передачи функций Заказчика по осуществлению контроля за выполнением работ другому юридическому лицу, информировать Подрядчика об этом в 3-х дневный срок с момента подписания договора о передаче функций.

28.04.2023 между Заказчиком и БГУ «Агентство капитального строительства Ивановской области» был заключен контракт на осуществление строительного контроля.

Вместе с тем, Заказчиком, в нарушение пп. 6.2.4 п. 6.4 Контракта, Подрядчик о заключении такого контракта был уведомлен только 16.10.2023.

01.06.2023, 09.06.2023 Заказчиком в адрес Подрядчика направлены письма с просьбами предоставления Графика выполнения работ.

09.06.2023, в нарушение сроков, указанных в Контракте, Подрядчик предоставляет такой График.

Согласно указанному Графику, устройство твердого основания: 10 дней (с 14 по 24 июня 2023 года), установка теневого навеса: 2 дня (с 25 по 26 июня 2023 года); установка комплекта тренажеров и диванов: 3 дня (с 27 по 29 июня 2023 года).

25.07.2023 Заказчик направил в адрес Подрядчика претензию с требованием выполнить все работы по Контракту в полном объеме до 15.08.2023, просит представить информацию о ходе выполнения Контракта.

27.07.2023 Подрядчик направляет в адрес Заказчика письмо с указанием, что Подрядчик закончил подготовку бетонной площадки под установку тренажерной беседки. Работы затянулись из-за периодических дождей. ООО «Спорттехника» продолжит установку тренажерной беседки, когда бетонное основание будет технологически готово.

01.08.2023 и 09.08.2023 Подрядчик в адрес Заказчика направил акты освидетельствования скрытых работ, а также материалы фотофиксации. В указанном письме Подрядчик просил Заказчика подписать акт освидетельствования скрытых работ по бетонной площадке, так как после установки тренажеров и беседки, проверить работу Подрядчика не представиться возможным.

Как было установлено Комиссией Ивановского УФАС России, Подрядчиком, в нарушение Графика выполнения работ, устройство твердого основания было завершено только к 27.07.2023.

Таким образом, к 01.08.2023 Подрядчиком работы в полном объеме по Контракту не были выполнены.

28.09.2023 (т.е. спустя 2 месяца после направления Подрядчиком указанных актов и фотофиксации) Заказчик в адрес Подрядчика направляет письмо с указанием о необходимости направления актов освидетельствования скрытых работ, материалов фотофиксации и прочих документов в БГУ «Агентство капитального строительства по Ивановской области», без указания, что между БГУ «Агентство капитального строительства по Ивановской области» и Заказчиком подписан контракт на строительный контроль.

02.10.2023 и 12.10.2023 Подрядчиком в адрес Заказчика направлялись письма с просьбой разъяснить Подрядчику какие «прочие документы», кроме актов освидетельствования скрытых работ и материалов фотофиксации Общество должно предоставить в БГУ «Агентство капитального строительства по Ивановской области».

Ответа на указанные письма от Заказчика не последовало.

16.10.2023 Заказчиком сообщается Подрядчику о том, что между БГУ «Агентство капитального строительства по Ивановской области» и Заказчиком подписан контракт на строительный контроль.

Представителем Общества на заседании Комиссии Ивановского УФАС России указано, что неподписание со стороны Заказчика актов освидетельствования скрытых работ и неподтверждения получения материалов по фотофиксации замедляли ход выполнения работы со стороны Подрядчика, так как для Подрядчика было важным получить обратную связь от Заказчика об отсутствии нареканий по скрытым работам.

Представителями Заказчика на заседании Комиссии Ивановского УФАС России отмечено, что Контрактом не предусмотрено подписание промежуточных актов отдельных «этапов» (которые, в Контракте не выделены) работ. Кроме того, Контрактом предусмотрено, что **только в случае наличия замечаний** по материалам фотофиксации, Заказчик направляет в адрес Подрядчика письмо с указанием на нарушения.

Комиссия Ивановского УФАС России отмечает следующее.

Контрактом предусмотрена обязанность Заказчика предоставлять **разъяснения и уточнения в течение 2 (двух) рабочих дней с момента запроса от Подрядчика** в части

выполнения работ в соответствии с условиями контракта, а также при обнаружении в ходе выполнения работ отступлений от условий контракта, которые могут ухудшить качество выполненных работ, или иных недостатков, заявить об этом Подрядчику в письменной форме в течение 2 (двух) рабочих дней после обнаружения таких фактов, назначив срок их устранения.

Таким образом, Заказчик, в случае отсутствия обязанностей по подписанию указанных актов и по ответу на представленные материалы фотофиксации, мог представить в адрес Общества письменный **разъяснительный** ответ о том, что Контрактом не предусмотрены подписание указанных актов Заказчиком и ответ, в случае отсутствия претензий по материалам фотофиксации.

Согласно Акту проверки помощником межрайонного прокурора от 07.09.2023, по состоянию на 07.09.2023 Подрядчиком было выполнено устройство твердого основания и установлен каркас (без крыши) теневого навеса.

Т.е. работы по установке теневого навеса и тренажеров также шли в нарушение Графика выполнения работ.

19.10.2023 Подрядчик, не получив ответа на письма от 02.10.2023 и 12.10.2023, уведомляет Заказчика о приостановке работ по Контракту.

Как следует из пояснений представителей Общества и Заказчика на заседании Комиссии Ивановского УФАС России, фактически Подрядчик не приостанавливал работы, а продолжал исполнение Контракта.

04.10.2023 и 18.10.2023 Заказчик в адрес Общества направляет претензии с требованием исполнить в полном объеме работы по Контракту и сдать результат выполненных работ.

Представителем Общества на заседании Комиссии Ивановского УФАС России указано, что тренажеры были установлены 06 ноября 2023 года, но им требовалась некоторая доработка (установка подшипников, регулировка).

13.11.2023 БГУ «Агентство капитального строительства по Ивановской области» направило в адрес Заказчика перечень нарушений, выявленных в работе Подрядчика.

Указанные нарушения касались всех установленных тренажеров: отсутствие подшипников, различия в габаритах, сварные дефекты.

В соответствии с ч. 9 ст. 95 Закона о контрактной системе 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.

В соответствии с п. 10.5 Контракта расторжение настоящего Контракта допускается по соглашению Сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа Стороны настоящего Контракта от исполнения настоящего Контракта в соответствии с гражданским законодательством РФ.

На основании ч. 2 ст. 715 Гражданского кодекса Российской Федерации 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.

В связи с неисполнением Подрядчиком условий Контракта, 15.11.2023 Заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта.

На основании ч. 12.1 ст. 95 Закона о контрактной системе в случае принятия заказчиком предусмотренного ч. 9 ст. 95 Закона о контрактной системе решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, заключенного по результатам проведения электронных процедур, закрытых электронных процедур:

1) заказчик с использованием единой информационной системы формирует решение об одностороннем отказе от исполнения контракта, подписывает его усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени заказчика, 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 поставщику (подрядчику, исполнителю). Датой поступления поставщику (подрядчику, исполнителю) 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 поставщик (подрядчик, исполнитель);

3) поступление решения об одностороннем отказе от исполнения контракта в соответствии с пунктом 2 настоящей части считается надлежащим уведомлением поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Заказчиком своевременно выполнены указанные требования Закона о контрактной системе. 15.11.2023 Заказчик сформировал и разместил решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта на официальном сайте. 15.11.2023 указанное решение получено Обществом.

В решении об одностороннем отказе Заказчиком был указан весь перечень нарушений, выявленных БГУ «Агентство капитального строительства по Ивановской области», относительно установки спортивных тренажеров.

На основании ч. 13 ст. 95 Закона о контрактной системе 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.

В силу ч. 14 ст. 95 Закона о контрактной системе 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.

26.11.2023 Обществом на официальном сайте были размещены документы о приемке выполненных работ, а также сертификат соответствия тренажеров и паспорта на тренажеры.

28.11.2023 Общество в адрес Заказчика направляет письмо о том, что все нарушения по тренажерам устраниены 27.11.2023.

Вместе с тем, 27.11.2023 Заказчиком составлен Комиссионный Акт, в котором зафиксировано, что работы в полном объеме Обществом не выполнены, основания для отмены решения об одностороннем отказе отсутствуют.

Представителями Заказчика на заседании Комиссии Ивановского УФАС России отмечено, что **по двум тренажерам нарушения Подрядчиком так и не устраниены**.

Учитывая изложенное, правовые последствия в виде расторжения контракта наступили в рассматриваемом случае с 28.11.2023.

Согласно 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.

В соответствии с ч. 16 ст. 95 Закона о контрактной системе заказчик не позднее двух рабочих дней, следующих за днем вступления в силу решения заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта в связи с неисполнением или ненадлежащим исполнением поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, 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).

28.11.2023 Заказчик, в установленный законом срок, направил в Ивановское УФАС России документы, предусмотренные Законом о контрактной системе.

Оценив в совокупности все представленные сведения и документы, Комиссия Ивановского УФАС России приходит к следующим выводам.

Основанием для расторжения контракта (и для включения сведений об участнике закупки в реестр недобросовестных поставщиков) может являться **не любое нарушение** таким участником условий контракта, а именно существенное, под которым надлежит понимать такое нарушение, которое является непреодолимым и неустранимым в разумный срок и объективно лишает заказчика того, на что он вправе был рассчитывать при заключении контракта, и которое влечет за собой препятствия последнему в осуществлении своей деятельности или исполнении своих обязательств перед третьими лицами.

В соответствии с ч. 2 ст. 104 Закона о контрактной системе в реестр недобросовестных поставщиков включается информация о поставщиках (подрядчиках, исполнителях), не исполнивших или ненадлежащим образом исполнивших обязательства, предусмотренные контрактами.

Анализ вышеприведенных положений свидетельствует о том, что включение сведений о лице в реестр недобросовестных поставщиков по существу является санкцией за недобросовестное поведение данного лица, выразившееся в намеренном уклонении от заключения контракта.

Одним из последствий включения лица в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) (в качестве санкции за допущенное нарушение) является ограничение прав такого лица на участие в течение установленного срока в государственных и муниципальных закупках.

Основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является только такое нарушение контракта подрядчиком, которое не только повлекло односторонний отказ заказчика от исполнения контракта, но и которое предполагает недобросовестное поведение такого подрядчика, совершение им умышленных действий (бездействия) в противоречие требованиям Закона, в том числе, приведших к невозможности исполнения контракта и нарушающих права заказчика относительно его условий.

Таким образом, для включения в реестр недобросовестных поставщиков антимонопольный орган обязан достоверно установить не только факт нарушения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) контракта, но и оценить доказательства его недобросовестного поведения, совершения им умышленных действий (бездействия), противоречащих требованиям законодательство о контрактной системе и нарушающих права и законные интересы заказчика.

По общему правилу, при привлечении лица к публично-правовой ответственности государственным органом должна быть установлена вина этого лица в нарушении Закона о контрактной системе.

Вывод Комиссии Ивановского УФАС России в этой части основан на правовой позиции Конституционного Суда Российской Федерации, изложенной в постановлениях от 30.07.2001 №13-П, от 21.11.2002 №15-П, о том, что 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, в том числе штрафного характера, должны отвечать требованиям Конституции Российской Федерации, соответствовать принципу юридического равенства, быть соразмерными конституционно защищаемым целям и ценностям, исключать возможность их произвольного истолкования и применения.

При этом «автоматическое» включение лица, нарушившего условия контракта, в реестр недобросовестных поставщиков без указания причины его отнесения к таковым, без учета степени его вины ограничивает право на осуществление коммерческой деятельности по выполнению работ для государственных и муниципальных нужд, негативно сказывается на деловой репутации и снижает в целом конкурентоспособность на рынке.

Закон о контрактной системе не содержит безусловной обязанности уполномоченного на то органа включать представленные заказчиком сведения о поставщике (исполнителе, подрядчике) в реестр недобросовестных поставщиков без оценки его действий в каждом конкретном случае.

По смыслу ч. 3 ст. 55 Конституции Российской Федерации введение ответственности за правонарушение и установление конкретной санкции, ограничивающей конституционное право, исходя из общих принципов права, должно отвечать требованиям справедливости, быть соразмерным конституционно закрепляемым целям и охраняемым законным интересам, а также характеру совершенного деяния.

Следовательно, при рассмотрении вопроса о включении или не включении информации в отношении соответствующего лица в реестр недобросовестных поставщиков, недопустимо ограничиваться только формальной констатацией ненадлежащего исполнения хозяйствующим субъектом тех или иных нормативных требований без выяснения и оценки всех фактических обстоятельств дела в совокупности и взаимосвязи.

Материалами, представленными Заказчиком и Обществом, подтверждается, что ООО «Спорттехника» не имело умысла на уклонение от исполнения Контракта,

предоставляло Заказчику информацию о ходе исполнения работ, выполнило устройство твердого основания, установку теневого навеса и частично комплекта тренажеров и диванов.

Кроме того, Подрядчиком в десятидневный срок, установленный ч. 14 ст. 95 Закона о контрактной системе, предпринимались попытки устраниТЬ нарушения, выявленные БГУ «Агентство капитального строительства Ивановской области» и большинство нарушений было устранено.

При таких обстоятельствах, включение ООО «Спорттехника» в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) будет носить чрезмерный характер и противоречить сложившейся правоприменительной практике.

На основании изложенного, руководствуясь ст. 95, 99, 104 Закона о контрактной системе, Комиссия Ивановского УФАС России

РЕШИЛА:

Сведения, представленные Администрацией Дуляпинского сельского поселения Фурмановского муниципального района Ивановской области в отношении ООО «СПОРТТЕХНИКА» (ИНН: 3702653567), директора Общества – Михеева Сергея Анатольевича (ИНН: 373100136821) в связи с односторонним отказом Заказчика от исполнения контракта на установку тренажерной беседки (Фурмановский район, с. Дуляпино, в районе д. 12 по ул. Советская) (электронный аукцион №0133200001723000433, реестровый номер контракта 3370506131123000002), в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) не включать.

Настоящее решение может быть обжаловано в порядке и сроки, предусмотренные законом.

Председатель комиссии:

Т.А. Михеева

Место для подписи:
Михеева Т. А.

Члены комиссии:

Н.А. Дмитриева

Место для подписи:
Дмитриева Н. А.

Ю.К. Жданкина

Место для подписи:
Жданкина Ю. К.