

РЕ Ш Е Н И Е
№ РНП – 23-905/2023
по делу №023/10/104-5567/2023

о проведении внеплановой проверки по рассмотрению факта уклонения участника закупки от исполнения контракта

31 октября 2023 года

г. Краснодар

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее - Комиссия), рассмотрев сведения, представленные администрацией МО Кавказский район, о включении в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) ИП Савченко Д.А. по результатам проведения электронного аукциона: «Разработка проектно-сметной документации по объекту: «Обустройство многофункциональной спортивно-игровой площадки по адресу: РФ, Краснодарский край, Кавказский район, Мирское с/п, пер. Центральный, 11» (извещение: № 0118300004523000141),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю поступили сведения администрации МО Кавказский район (далее - Заказчик) о включении в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) ИП Савченко Д.А. (далее – Подрядчик) по результатам проведения электронного аукциона: «Разработка проектно-сметной документации по объекту: «Обустройство многофункциональной спортивно-игровой площадки по адресу: РФ, Краснодарский край, Кавказский район, Мирское с/п, пер. Центральный, 11» (извещение: № 0118300004523000141).

Согласно протоколу подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя) от 07.06.2023 №ИЭА1 ИП Савченко Д.А. признан победителем закупки.

19.06.2023 между администрацией МО Кавказский район и ИП Савченко Д.А. заключен контракт на сумму 129 637,29 рублей.

11.10.2023 Заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта в соответствии с ч. 9 ст. 95 Федерального закона от 05.04.2013г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон о контрактной системе).

Заказчиком предоставлены сведения в соответствии с ч. 3 ст. 104 Закона о контрактной системе.

победитель закупки: Индивидуальный предприниматель Савченко Данил Александрович;

- адрес: 692337, Приморский край, г. Арсеньев, ул. Ленинская, д.17, кв.77;
- ИНН: 253500731805.

Рассмотрев представленные сведения, Комиссия пришла к следующим выводам.

Администрацией МО Кавказский район проводился электронный аукцион: «Разработка проектно-сметной документации по объекту: «Обустройство многофункциональной спортивно-игровой площадки по адресу: РФ, Краснодарский край, Кавказский район, Мирское с/п, пер. Центральный, 11» (извещение: № 0118300004523000141).

Согласно протоколу подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя) от 07.06.2023 №ИЭА1 ИП Савченко Д.А. признан победителем закупки.

19.06.2023 между администрацией МО Кавказский район и ИП Савченко Д.А. заключен контракт на сумму 129 637,29 рублей.

Согласно п.1.1 контракта Подрядчик обязуется выполнить работы по разработке проектно-сметной документации по объекту: " Обустройство многофункциональной спортивно-игровой площадки по адресу: РФ, Краснодарский край, Кавказский район, Мирское с/п, пер. Центральный, 11" (далее- работы) в соответствии с приложением № 1, являющимся неотъемлемой частью настоящего контракта, а Заказчик обязуется принять и оплатить указанные работы в порядке, размере и в срок установленный настоящим контрактом, за счет средств муниципального бюджета.

В соответствии с п. 3.1 контракта выполнение работ осуществляется в течение 45 дней с даты заключения контракта. Допускается сдать выполненные работы досрочно.

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 или иными обычно предъявляемыми требованиями.

В обращении о включении ИП Савченко Д.А. в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) Заказчик указывает на следующие обстоятельства.

20 июня 2023 года от Подрядчика поступил запрос исходных данных, которые были направлены Заказчиком в адрес Подрядчика.

26 июня 2023 года по вышеуказанному запросу Подрядчику были направлены исходные данные.

02 августа 2023 года Подрядчиком направлен промежуточный этап проектных работ с указанием причин задержки отправления на согласование полного комплекта проектной документации.

10 августа 2023 года Подрядчиком в адрес Заказчика направлена сметная документация без сопроводительного письма.

15 августа 2023 года Подрядчик направил без сопроводительного письма и без сметной документации четыре тома проектной документации на согласование Заказчику.

16 августа 2023 года Подрядчику направлены замечания по промежуточному этапу проектных работ.

18 августа 2023 года Заказчиком направлен ответ с замечаниями на комплект документов направленных Подрядчиком от 15 августа 2023 года.

04 сентября 2023 года Подрядчик направил проектно-сметную документацию без сопроводительного письма и без внесения изменений, учитывающие замечания Заказчика от 18 августа 2023 года.

Письмом от 11 сентября 2023 года Подрядчик просил согласовать проектно-сметную документацию и направить на экспертизу в приложении к контракту №1 «Задание на проектирование» четко отражено, что проектная организация самостоятельно, без дополнительной оплаты, проходит экспертизу в объеме проверки сметной стоимости (п.1.24 «Задания на проектирование»).

14 сентября 2023 года Заказчик вернул на доработку проектно-сметную документацию с замечаниями Подрядчику.

22 сентября 2023 года Подрядчик направил возражения на комплектность документации, требует внесения изменений в состав проектной документации (добавить архитектурно-планировочные решения и конструктивные решения) и методику сметного расчета, мотивируя это тем, что в Краснодарском крае с 25 мая 2023 года применяется ресурсно-индексный расчет, который фактически принят к действию письмом Минстроя России от 25 августа 2023 года № 51967-АЛ/09.

Данным письмом Минстрой России действительно утвердил для Краснодарского края индексы к группам однородных строительных ресурсов, чтобы именно с 25 августа Краснодарский край получил возможность перехода на ресурсно-индексный расчет.

Что касается базы в сметных расчетах и метода расчета. С 25 февраля 2023 года в соответствии с приказом Минстроя России № 1133/пр от 27 декабря 2022 года вступила в действие федеральная сметно-нормативная база в уровне цен по состоянию на 1 января 2022 года (ФСНБ2022). Семь субъектов РФ могли составлять сметы РИМ методом, т.к. с первого квартала 2023 года для них вышли первые индексы к группам однородных строительных ресурсов. Это:

- Ивановская область
- Ростовская область
- Нижегородская область
- Новосибирская область (1-4 ценовые зоны)
- Курская область
- Оренбургская область
- Приморский край

Для Краснодарского края индексы к группам однородных строительных ресурсов были выпущены письмом министерства строительства и жилищно-коммунального хозяйства РФ от 25.08.2023г. № 15967-АД/09.

Вместе с тем, практическое применение федеральной сметно-нормативной базы в уровне цен по состоянию на 01.01.2000 (ФСНБ-2020) и публикуемых в настоящее время Минстроем России укрупненных индексов изменения сметной стоимости строительства было возможно для:

- определения сметной стоимости строительства объектов капитального строительства, задание на выполнение проектно-изыскательских работ по которым было выдано до момента перехода на ресурсно-индексный метод,

- а также для корректировки сметной документации в составе проектной документации, которая была разработана базисно-индексным методом

Согласно пункта 3.1 Контракта выполнение работ по Контракту осуществляется в течение 45 дней с даты заключения контракта (03.08.2023 год), до выхода индексов к группам однородных строительных ресурсов для Краснодарского края.

В связи с тем, что Подрядчиком по состоянию на 11 октября 2023 года обязательства по Контракту не исполнены, Заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Расторжение Контракта допускается по соглашению Сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа Стороны Контракта от исполнения Контракта в соответствии с гражданским законодательством (п.11.4 контракта).

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 ч. 12.1 ст. 95 Закона о контрактной системе в случае принятия заказчиком предусмотренного частью 9 настоящей статьи 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.

11.10.2023 Заказчик принял решение об одностороннем отказе от исполнения контракта.

11.10.2023 решение размещено в ЕИС.

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 (ч.13 ст.95 Закона о контрактной системе).

Таким образом, у Исполнителя имеется десятидневный срок с даты надлежащего уведомления поставщика (подрядчика, исполнителя) о принятом решении, об одностороннем отказе от исполнения контракта для устранения нарушений условий контракта, послужившие основанием для принятия указанного решения.

Из пояснений ИП Савченко Д.А. следует, что Подрядчик приступил к исполнению обязательств своевременно, выполнена работа по изготовлению проектной документации, соответствующей перечню и объему, указанному в задании на проектирование, являющемся неотъемлемой частью Контракта.

По факту исполнения обязательств между Сторонами осуществлялась переписка, в ходе которой Заказчиком выдвигались требования к подготовленной Подрядчиком документации, которые ИП Савченко Д.А. устранял.

Так, 20 июня 2023 года ИП Савченко Д.А. были запрошены документы, необходимые для проведения Работ.

02 августа 2023 года Подрядчиком предоставлен промежуточный результат работ на согласование, а также письмо с сообщением о причинах увеличения сроков, и сообщением о нахождении проекта на финальной стадии подготовки.

10 августа 2023 года Подрядчиком предоставлен промежуточный результат работ на согласование.

18 августа 2023 года Заказчиком направлены замечания по результатам работ, выполненных Подрядчиком.

04 сентября 2023 года Подрядчиком предоставлен результат работ на согласование после устранения недостатков.

11 сентября 2023 года Подрядчиком после устранения недостатков предоставлен результат работ на согласование Заказчика.

14 сентября 2023 года Заказчиком были направлены замечания по результатам работ, выполненных Подрядчиком.

22 сентября 2023 года Подрядчиком направлено Письмо, в котором даны пояснения о необоснованности требований Заказчика.

29 сентября 2023 года Заказчиком отвергнуты доводы Подрядчика, и было предложено расторжение контракта по соглашению сторон.

ИП Савченко Д.А. пояснил, что Контракт имел экономическую значимость, кроме того весь объем работ, предусмотренный Техническим

заданием был выполнен Подрядчиком, в связи с чем ИП Савченко Д.А. не хотел расторгать Контракт.

ИП Савченко Д.А. также пояснил, что крайние требования к проектной документации, выдвинутые Заказчиком в сентябре 2023 года в письме №121-6795/23-01-12, содержали позиции, которые выходят за рамки Технического задания Контракта. Об указанном факте Заказчик был уведомлен посредством письма Подрядчика от 22 сентября 2023.

Так, согласно требованиям п. 2.5 Технического задания по Контракту необходимо выполнить следующие разделы проекта: раздел 1 «Пояснительная записка»; раздел 2 «Схема планировочной организации земельного участка»; раздел 7 «Проект организации строительства»; раздел 11 «Мероприятия по обеспечению доступа инвалидов»; раздел 12 «Смета на строительство, реконструкцию, капитальный ремонт, снос объекта капитального строительства». Указанные разделы Подрядчиком были выполнены.

Согласно п. 5.10 Контракта, для проверки предоставленных Подрядчиком результатов, предусмотренных контрактом, в части их соответствия условиям контракта Заказчик проводит экспертизу. Экспертиза результатов, предусмотренных контрактом, может проводиться Заказчиком своими силами или к ее проведению могут привлекаться эксперты, экспертные организации на основании контрактов, заключенных в соответствии с действующим законодательством.

Согласно пояснениям ИП Савченко Д.А. , в требованиях по согласованию и экспертному сопровождению проектной документации, установленных п.1.24 Технического задания, экспертиза проводится в части проверки сметной стоимости. При этом, предметом проверки сметной стоимости является изучение и оценка расчетов, содержащихся в сметной документации строительных работ, в целях установления их соответствия физическим объемам работ, конструктивным, организационно - технологическим и другим решениям, предусмотренным проектной документацией.

Однако физические объемы работ, конструктивные, организационно-технологические решения согласно положениям Постановления Правительства РФ от 16 февраля 2008 года № 87 «О составе разделов проектной документации и требованиях к их содержанию», определяются и разрабатываются в Разделе 3 «Объемно-планировочные и архитектурные решения» и Разделе 4 «Конструктивные решения».

Указанные обстоятельства, выразившиеся в противоречии условий Контракту друг другу, несмотря на фактическое исполнение обязательств по Контракту Подрядчиком и изготовление всего объема проектной документации, предусмотренного Техническим заданием, делает невозможным проведение экспертизы в части проверки сметной стоимости, о чем и было сообщено Заказчику.

В целях устранения данных обстоятельств Подрядчиком было предложено заключить дополнительное соглашение, предметом которого и будет являться разработка Раздела 3 «Объемно-планировочные и архитектурные решения» и Раздела 4 «Конструктивные решения».

Заключение дополнительного соглашения Заказчик не поддержал.

С целью получения независимого решения относительно соответствия выполненного Подрядчиком объема Работ объему, предусмотренному Техническим заданием, ИП Савченко Д.А. обратился к третьему независимому лицу, обладающему специальными познаниями в области науки и техники.

27.10.2023 ИП Савченко Д.А. получил отзыв на выполненную работу, согласно которому проектно-сметная документация, разработанная ИП Савченко Д.А., выполнена согласно действующим нормам и правилам строительства и соответствует заданию на проектирование (Приложение №1 к муниципальному контракту №01183000045230001410001), однако фактически не может быть применена при отсутствии разработанных разделов 3 и 4 (архитектурные и объемно-планировочные решения), разработка которых не предусмотрена заданием на проектирование (Приложение №1 к муниципальному контракту №01183000045230001410001).

Как разъяснено в постановлении Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 23.06.2015 № 25 «О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации», 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.

Поведение одной из сторон может быть признано недобросовестным, если усматривается очевидное отклонение действий участника гражданского оборота от добросовестного поведения.

По смыслу статьи 55 Конституции Российской Федерации введение ответственности за правонарушение и установление конкретной санкции, ограничивающее 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.

При рассмотрении вопроса о законности решения антимонопольного органа о включении или невключении лица в реестр недобросовестных поставщиков нельзя ограничиться только формальной констатацией ненадлежащего исполнения хозяйствующим субъектом тех или иных нормативных требований без выяснения и оценки всех фактических обстоятельств дела в совокупности и взаимосвязи. Антимонопольный орган при принятии решения о включении в реестр недобросовестных поставщиков не должен ограничиваться формальной позицией, поэтому по делу подлежат установлению обстоятельства недобросовестного поведения поставщика (определение Верховного Суда Российской Федерации от 19.02.2015 № 301-КГ15-632).

Основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является такое уклонение от исполнения контракта, которое свидетельствует о недобросовестном поведении (определение Верховного Суда Российской Федерации от 11.02.2016 № 305-КГ15-19295).

Односторонний отказ заказчика от исполнения контракта в связи с существенным нарушением подрядчиком условий контракта не является безусловным основанием для включения сведений о таком поставщике в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков). В каждом конкретном случае антимонопольный орган дает оценку действиям подрядчика на предмет принятия им достаточных и разумных мер для надлежащего исполнения контракта.

При применении санкции учитывается характер правонарушения, размер причиненного вреда, степень вины правонарушителя и иные существенные для такого нарушения обстоятельства (определение Верховного Суда Российской Федерации от 13.06.2023 № 301-ЭС23-9136).

В силу п. 15. постановления Правительства РФ от 30 июня 2021 г. № 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» орган контроля принимает решение об отказе во включении информации о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр в следующих случаях, 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 поставщиком (подрядчиком, исполнителем) представлены информация и документы, подтверждающие принятие мер для надлежащего исполнения условий контракта.

Изучив представленные материалы, Комиссия Краснодарского УФАС России пришла к выводу о том, что в действиях Подрядчика в процессе исполнения контракта отсутствовали действия, направленные на умышленное и намеренное неисполнение обязательств по контракту, в связи с чем, применение к ИП Савченко Д.А. санкции в виде включения в реестр недобросовестных поставщиков является несоизмерным с учетом обстоятельств дела.

Решение о включении (не включении) сведений о поставщике (подрядчике, исполнителе) в Реестр в связи с принятием заказчиком решения об одностороннем отказе от исполнения контракта принимается контрольным органом в сфере закупок в каждом конкретном случае, исходя из всех обстоятельств дела и представленных заказчиком и поставщиком (подрядчиком, исполнителем) документов и доказательств (Письмо Федеральной антимонопольной службы от 12 марта 2019 г. № ИА/18794/19 «По вопросам рассмотрения обращений о включении сведений об участниках закупок в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)»).

Иных доказательств, являющихся безусловным основанием для вывода о наличии оснований для включения в реестр недобросовестных поставщиков сведений об ИП Савченко Д.А. Заказчиком не представлено.

Согласно ч.2 ст. 104 Закона о контрактной системе в реестр недобросовестных поставщиков включается информация об участниках закупок,

уклонившихся от заключения контрактов, а также о поставщиках (подрядчиках, исполнителях), не исполнивших или ненадлежащим образом исполнивших обязательства, предусмотренные контрактами.

На основании изложенного, руководствуясь ч. 2 ст. 104 Закона о контрактной системе, постановлением Правительства Российской Федерации от 30.06.2021г. №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»,

РЕШИЛА:

Сведения, представленные администрацией МО Кавказский район в отношении ИП Савченко Д.А. (692337, Приморский край, г. Арсеньев, ул. Ленинская, д.17, кв.77; ИНН: 253500731805), не включать в реестр недобросовестных поставщиков.

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