

по результатам рассмотрения обращения о включении в реестр недобросовестных поставщиков

«13» июня 2023 года

г. Улан-Удэ

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Бурятия по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия) в составе:

&lt;...&gt;, председателя Комиссии,

&lt;...&gt;, члена Комиссии,

&lt;...&gt;, члена Комиссии,

при участии представителя администрации муниципального образования городского поселения «Поселок Онохой» Заиграевского района Республики Бурятия (далее – АМО ГП «Поселок Онохой», Заказчик) <...> (Доверенность № 433 от 09.06.2023), в отсутствие общества с ограниченной ответственностью «ТООЛЬ» ИНН 9727003963 (далее – ООО «ТООЛЬ», Подрядчик),

рассмотрев обращение АМО ГП «Поселок Онохой» (вх. № 1583-ЭП/23 от 05.06.2023) о включении в реестр недобросовестных поставщиков ООО «ТООЛЬ» в связи с односторонним отказом Заказчика от исполнения контракта на выполнение работ по благоустройству общественной территории, традиционно сложившейся для отдыха населения по ул. Транспортная пос. Онохой», ИКЗ 233030601326103060100100020014299244, № извещения 0102300003423000001, и в результате осуществления проверки информации и документов на наличие фактов, подтверждающих недобросовестность подрядчика в соответствии с частью 7 статьи 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 – Закона о контрактной системе), Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденными Постановлением 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» (далее – Правила ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)),

**У С Т А Н О В И Л А:**

Из обращения Заказчика и представленного к нему решения заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта от 22.05.2023 следует, что 07.03.2023 между АМО ГП «Поселок Онохой» и ООО «ТООЛЬ» заключен муниципальный контракт № 1-АДМ2023 на выполнение работ по благоустройству общественной территории, традиционно сложившейся для отдыха населения по ул. Транспортная пос. Онохой (далее – Контракт). Срок выполнения работ – до 30.06.2023 включительно. По состоянию на 22.05.2023 Подрядчиком работы не начаты, предоставленные ранее телефонные номера в сети не зарегистрированы, на письма по электронной почте ООО «ТООЛЬ» не отвечает. На основании изложенного, в соответствии с пунктом 12.2 Контракта, части 9 статьи 95 Закона о контрактной системе Заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта.

Учитывая изложенные обстоятельства, АМО ГП «Поселок Онохой» настаивает на включении ООО «ТООЛЬ» в реестр недобросовестных поставщиков.

ООО «ТООЛЬ» на рассмотрение дела не явилось, каких-либо пояснений и документов, свидетельствующих об отсутствии недобросовестного поведения, не представило.

Комиссия, исследовав и оценив в совокупности представленные документы (информацию), пришла к следующим выводам.

10.02.2023 Заказчиком на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок (далее – ЕИС) в сети Интернет <http://zakupki.gov.ru> размещено извещение № 0102300003423000001 о проведении электронного аукциона: «Выполнение работ по благоустройству общественной территории, традиционно сложившейся для отдыха населения по ул. Транспортная пос. Онохой». Начальная (максимальная) цена контракта – 1 435 358,51 рублей.

Согласно протоколу подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя) от 21.02.2022 № 0102300003423000001-2 победителем аукциона признается участник закупки с идентификационным номером заявки – 111, заявка на участие в закупке которого соответствует требованиям, установленным в извещении об осуществлении закупки, и который предложил по результатам проведения процедуры подачи предложений о цене контракта наиболее низкую цену контракта 1 080 825,00 руб.

07.03.2023 между Заказчиком и ООО «ТООЛЬ» заключен контракт № 1-2023 АДМ.

В соответствии с пунктом 1.1. Контракта Подрядчик обязуется выполнить работы по благоустройству общественной территории, традиционно сложившейся для отдыха населения по ул. Транспортная пос. Онохой – 1 условная единица, по заданию Заказчика с использованием своих материалов (далее – работы), а Заказчик обязуется создать Подрядчику необходимые условия для выполнения работ, принять результат и оплатить обусловленную настоящим контрактом цену.

Общая стоимость работ, выполняемых по настоящему контракту, составляет 1 080 825 (один миллион восемьдесят тысяч восемьсот двадцать пять) рублей 00 коп. в том числе НДС 20 %. (Примечание: Если Подрядчик имеет право на освобождение от уплаты НДС в соответствии с налоговым законодательством, то слова «в том числе НДС» заменяются словами «НДС не облагается»). Работа осуществляется на условиях предоплаты – 30 % (пункт 2.1. Контракта).

Согласно пунктам 3.1.-3.2. Контракта:

Место выполнения работ: Республика Бурятия, Заиграевский район, п. Онохой, ул. Транспортная. Срок начала выполнения работ: с даты заключения контракта. Срок окончания выполнения работ: до 30 июня 2023 г. включительно.

В соответствии с пунктом 4.1. Контракта Подрядчик обязан:

- выполнить работы, предусмотренные п. 1.1 настоящего контракта в объеме, предусмотренном в приложении № 1, являющимся неотъемлемой частью настоящего контракта (подпункт 1);

- сдать выполненные работы Заказчику в сроки, предусмотренные разделом 3 настоящего контракта (подпункт 2).

Из пояснений представителя АМО ГП «Поселок Онохой» следует, что после заключения контракта Заказчиком 22.03.2023 направлено электронное письмо в адрес Подрядчика с просьбой представить проект производственных работ, которое ООО «ТООЛЬ» было проигнорировано.

АМО ГП «Поселок Онохой» представлена претензионная переписка с Подрядчиком, согласно которой электронными письмами от 03.04.2023, 17.05.2023 и 19.05.2023 Заказчик просил ООО «ТООЛЬ» приступить к выполнению работ, сообщал о невозможности связаться с Подрядчиком по телефону. На указанные письма Подрядчик не ответил.

Заказчиком была проведена проверка добросовестности Подрядчика путем обращения к Реестру недобросовестных поставщиков, в результате установлено, что 13.04.2023 Управлением Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю в указанный реестр сроком на два года включены сведения об ООО «ТООЛЬ», его учредителе и директоре Тооль В.Ю. (№ реестровой записи в ЕРУЗ 22087015).

Из материалов дела следует, что ООО «ТООЛЬ» не приступал к работам, несмотря на требования Заказчика и приближающиеся сроки окончания выполнения работ по Контракту. После заключения Контракта ООО «ТООЛЬ» не взаимодействовало с Заказчиком, игнорировало письма и телефонные звонки. Кроме того, после принятия Заказчиком решения об одностороннем отказе от исполнения Контракта взятые на себя обязательства в

десятидневный срок Подрядчик также не исполнил.

Согласно части 9 статьи 95 Закона о контрактной системе заказчик вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта по основаниям, предусмотренным ГК РФ для одностороннего отказа от исполнения отдельных видов обязательств, при условии, если это было предусмотрено контрактом.

Пунктом 12.2 Контракта предусмотрено, что расторжение контракта допускается по соглашению сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа стороны контракта от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством.

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, в том числе:

- если подрядчик не приступает своевременно к исполнению контракта или выполняет работу настолько медленно, что окончание ее к сроку становится явно невозможным, заказчик вправе отказаться от исполнения контракта и потребовать возмещения убытков (часть 2 статьи 715 ГК РФ);
- если во время выполнения работы станет очевидным, что она не будет выполнена надлежащим образом, заказчик вправе назначить подрядчику разумный срок для устранения недостатков и при неисполнении подрядчиком в назначенный срок этого требования отказаться от исполнения контракта (часть 3 статьи 715 ГК РФ);
- если отступления в работе от условий контракта или иные недостатки результата работы в установленный заказчиком разумный срок не были устранены, либо являются существенными и неустранимыми, заказчик вправе отказаться от исполнения контракта и потребовать возмещения причиненных убытков (часть 3 статьи 723 ГК РФ).

На основании вышеизложенного Заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта.

Порядок расторжения контракта в одностороннем порядке урегулирован частью 12.1 статьи 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.

Комиссией установлено, что решение о расторжении контракта размещено в ЕИС 22.05.2023 09:29 (МСК).

Таким образом, датой надлежащего уведомления Поставщика о расторжении контракта с учетом положений части 12.1 статьи 95 Закона о контрактной системе является 22.05.2023.

Согласно части 13 статьи 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.

Таким образом, с учетом положений части 13 статьи 95 Закона о контрактной системе решение Заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта вступило в силу, а указанный контракт расторгнут 02.06.2023.

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 (часть 14 статьи 95 Закона о контрактной системе).

Однако, до вступления решения в силу нарушения условий Контракта Подрядчиком не были устранены.

Согласно части 16 статьи 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).

В соответствии с вышеуказанной нормой Заказчиком 05.06.2023 в антимонопольный орган направлено обращение о включении информации об ООО «ТООЛЬ» в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

В соответствии с частью 2 статьи 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.

Согласно нормам законодательства о контрактной системе по результатам рассмотрения представленных информации и документов, и проведения проверки выносится решение. В случае подтверждения достоверности указанных фактов уполномоченный орган выносит решение о включении информации о недобросовестном поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр. В ином случае уполномоченный орган выносит решение об отказе во включении информации о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр (ч. 7 ст. 104 Закона о контрактной системе, подпункт «б» пункта 13 Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)).

Как следует из определений Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 17.09.2012 № ВАС-11617/12 и от 12.07.2013 № 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.

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.

Комиссия, исследовав фактические обстоятельства дела, приходит к выводу о том, что при исполнении Контракта ООО «ТООЛЬ» проявило

недобросовестное поведение по отношению к Заказчику, не приступило к исполнению своих обязательств по Контракту и фактически не исполнило его, прекратило взаимодействие с Заказчиком, не устранило указанное нарушение в десятидневный срок, установленный частью 14 статьи 95 Закона о контрактной системе.

В силу статьи 2 ГК РФ предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность.

При этом, участие лиц в государственных и муниципальных закупках, проводимых в рамках Закона о контрактной системе, является добровольным, следовательно, прежде чем подать заявку на участие в такой закупке и принять участие в ее проведении, лицо должно оценить свои возможности по исполнению контракта, а также проанализировать наличие у него необходимых ресурсов для исполнения контракта, в случае, если данное лицо будет признано победителем закупки.

Подрядчик, не исполнивший обязательства по Контракту, образует существенное нарушение условий контракта, поскольку Заказчик лишился того, на что рассчитывал при размещении закупки и заключении настоящего Контракта.

Комиссия приходит к выводу о виновности ООО «ТООЛЬ» в ненадлежащем исполнении своих обязательств, предусмотренных Контрактом, о недобросовестном характере его поведения.

Согласно пункту 3 статьи 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.

Сложившаяся правоприменительная практика относит к непреодолимой силе такие чрезвычайные события, как землетрясение, извержение вулкана, наводнение, засуха, ураган, цунами, сель, а также военные действия, эпидемии, крупномасштабные забастовки, техногенные аварии и другие обстоятельства, при наличии которых нормальный ход развития экономических и правовых отношений невозможен.

Если иное не предусмотрено законом, обстоятельство признается непредотвратимым, если любой участник гражданского оборота, осуществляющий аналогичную с должником деятельность, не мог бы избежать наступления этого обстоятельства или его последствий.

Не могут быть признаны непреодолимой силой обстоятельства, наступление которых зависело от воли или действий стороны обязательства, например, отсутствие у должника необходимых денежных средств, нарушение обязательств его контрагентами, неправомерные действия его представителей.

Указанная позиция изложена в пункте 8 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 24.03.2016 № 7 «О применении судами некоторых положений Гражданского кодекса Российской Федерации об ответственности за нарушение обязательств».

Также по мнению Верховного суда РФ под чрезвычайностью понимается исключительность, выход за пределы «нормального», обыденного, необычайность для тех или иных жизненных условий, что не относится к жизненному риску и не может быть учтено ни при каких обстоятельствах. Чрезвычайный характер непреодолимой силы не допускает квалификации в качестве таковой любого жизненного факта, ее отличие от случая в том, что она имеет в основе объективную, а не субъективную непредотвратимость (определение Верховного Суда Российской Федерации от 24.03.2015 № 306-ЭС14-7853 по делу № А65-29455/2013).

Доказательства, свидетельствующие о невозможности ООО «ТООЛЬ» выполнить работы в соответствии с условиями Контракта либо доказательства того, что невозможность исполнения Контракта стала следствием непреодолимой силы, противоправных действий третьих лиц, ООО «ТООЛЬ» не представлены.

Наличие иных не зависящих от Подрядчика причин, препятствовавших ему надлежащим образом исполнить свои обязательства по Контракту, в ходе рассмотрения обращения не установлено.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу о том, что ООО «ТООЛЬ» не исполнены надлежащим образом обязанности, предусмотренные Контрактом в отсутствие обстоятельств непреодолимой силы и объективно препятствующих причин, что однозначно свидетельствует о наличии в действиях ООО «ТООЛЬ» как лица, профессионально занимающегося предпринимательской деятельностью, поведения виновного и недобросовестного характера, о не проявлении надлежащей осмотрительности и заботливости относительно прав и законных интересов Заказчика, об отсутствии действий по принятию всех необходимых мер для исполнения предусмотренных контрактом обязанностей. Доказательства обратного ООО «ТООЛЬ» на заседание Комиссии не представлены.

Учитывая соблюдение Заказчиком процедуры расторжения Контракта, а также принимая во внимание поведение ООО «ТООЛЬ», выразившееся в неисполнении принятых на себя обязательств, принимая во внимание обращение Заказчика, произведя анализ документов, всесторонне исследовав все обстоятельства дела, дав оценку существенности нарушения, степени вины участника закупки, ущерб, нанесенному Заказчику и руководствуясь статьей 104 Закона о контрактной системе, Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), Комиссия Бурятского УФАС России,

**р е ш и л а:**

1. Включить сведения об обществе с ограниченной ответственностью «ТООЛЬ» ИНН 9727003963 (адрес: 117418, г. Москва, ул. Новочерёмушкинская, д. 59, к. 1, стр. 1, эт:комн;пом 2;4;6а), его учредителе и директоре Тооль Вадиме Юрьевиче ИНН 550518405202 в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) сроком на два года.
2. Датой включения сведений в реестр недобросовестных поставщиков считать дату размещения указанных сведений в Единой информационной системе.

Дата вступления в силу решения об одностороннем отказе от исполнения контракта	I раздел			Дата регистрации контрольным органом обращения заказчика	II раздел			III раздел
	Регламентированная дата направления заказчиком сведений в контрольный орган	Фактическая дата направления заказчиком сведений	Итого просрочка в днях по разделу I		Регламентированная дата принятия решения	Фактическая дата принятия решения	Итого просрочка в днях по II разделу	
02.06.2023	05.06.-06.06.2023	05.06.2023	-	05.06.2023	13.06.2023	13.06.2023	-	14.06.-16.06.2023

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражном суде в течение трех месяцев в установленном законом порядке.