РЕШЕНИЕ № 003/10/104-165/2024

по результатам рассмотрения обращения о включении в реестр недобросовестных поставщиков

«25» марта 2024 года г. Улан-Удэ

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Бурятия по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия) в составе: <...>, председателя Комиссии, <...>, члена Комиссии, <...>, члена Комиссии,

при участии представителей государственного бюджетного оздоровительного общеобразовательного учреждения санаторного типа для детей, нуждающихся в длительном лечении «Санаторная школа-интернат № 28» (далее – ГБООУ «Санаторная школа-интернат № 28», Заказчик) <...>, <...> (доверенности от 21.03.2024), посредством видеоконференцсвязи представителя общества с ограниченной ответственностью частное охранное предприятие «Спарта+» ИНН 7536176707 (далее – ООО ЧОП «Спарта+», Общество, Исполнитель) <...> (доверенность от 16.11.2023),

рассмотрев обращение ГБООУ «Санаторная школа-интернат № 28» (вх. № № 1455-ЭП/24 от 18.03.2024) о включении в реестр недобросовестных поставщиков ООО ЧОП «Спарта+» в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта на оказание услуг по охране и обеспечению правопорядка, ИКЗ – 232032305502103260100100200018010244, номер извещения – 0302200017223000003, 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 представленного обращения и приложенного к нему решения об одностороннем отказе от исполнения контракта следует, что 22.12.2023 между ГБООУ «Санаторная школа-интернат № 28» и ООО ЧОП «Спарта+» заключен контракт № 0302200017223000003 на оказание услуг по охране и обеспечению правопорядка (далее – Контракт). Цена Контракта – 2 508 710,40 руб.

16.02.2024, 19.02.2024 и 21.02.2024 ООО ЧОП «Спарта+» оказывал услуги не в полном объеме и ненадлежащего качества.

В подтверждение вышеуказанного Заказчиком представлены акты о нарушении условий договора от 16.02.2024, от 21.02.2024, от 21.02.2024 и объяснительная работника ГБООУ «Санаторная школа-интернат № 28» Цыденова Х.Ц. (вх. № 1618-ЭП/24 от 22.03.2024).

На основании части 9 статьи 95 Закона о контрактной системе, пункта 10.4. Контракта Заказчик принял решение об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Представителем Общества представлены пояснения (вх. № 1621-ЭП/24 от 22.03.2024), из которых следует, что ООО ЧОП «Спарта+» приступил к исполнению Контракта с 01.01.2024, Исполнитель признает нарушения им условий Контракта в указанные Заказчиком даты, вместе с тем, сообщает, что с 22.02.2024 ООО ЧОП «Спарта+» предприняло все необходимые меры по укомплектованию штата и стабилизации работы сотрудников, продолжив выполнять

услуги по Контракту. В дальнейшем нарушений условий Контракта не повторялось.

Как указывает представитель Общества, Заказчик в нарушение пунктов 8.1, 8.2 Контракта, т.е. без соблюдения претензионного порядка, 04.03.2024 в Единой информационной системе разместил решение об одностороннем отказе от исполнения контракта без документов, подтверждающих ненадлежащее исполнение охранных услуг.

Следует отметить, Заказчику предоставлено право, предусмотренное условиями Контракта, возложить на Исполнителя обязанность по оплате штрафных санкций, в связи с допущенными нарушениям, однако Заказчик таким правом не воспользовался.

Заказчик направил акты о нарушении условий договора от 16.02.2024, от 21.02.2024, от 21.02.2024 с неофициальной электронной почты (была использована личная электронная почта сотрудника Заказчика) на электронную почту бухгалтерии buhg.kodeks@mail.ru, не указанную в Контракте, также данные акты Заказчик не разместил в ЕИС.

Учитывая изложенное, Исполнитель на момент выявления нарушений объективно не имел возможности вовремя узнать о них, провести соответствующую работу, направленную на устранение выявленных нарушений и их профилактику.

Представитель Общества указала, что в период с 4 по 6 марта от охранников Исполнителя, находившихся на постах Объектов поступали сообщения о том, что им предлагают продолжить исполнять обязанности на данных Объектах, но в составе другого охранного агентства с 05.03.2024. Указанное обстоятельство подтверждается рапортами сотрудников ООО ЧОП «Спарта+» в количестве 6 штук.

В то же время от работы сотрудников Исполнителя по Контракту никто не отстранял, Акт о снятии охраны между Исполнителем и Заказчиком, предусмотренный пунктом 1.3 Контракта, не составлялся и не подписывался.

Исполнителем в адрес Заказчика 06.03.2024 направлена Претензия с требованием разъяснить сложившуюся ситуацию. Ответ на претензию в адрес Исполнителя не поступил.

В связи с предложенными частным охранным агентством более выгодными условиями труда, сотрудники ООО ЧОП «Спарта+» в дальнейшем прекратили свои обязанности и остались на прежних постах, трудоустроившись в другое охранное агентство.

Как поясняет представитель Общества, 13.03.2024 сотрудник Исполнителя звонил представителю Заказчика, сообщив о предпринятых мерах по укомплектованию штата охранников для продолжения исполнения Контракта, и 14.03.2024 охранники Исполнителя заступят на смену согласно направленному в адрес Заказчика списку работников (исх. б/н от 14.03.2024). Со стороны Заказчика поступил отказ. 14.03.2024 прибывшие на объекты Заказчика сотрудники ООО ЧОП «Спарта+» не были допущены к рабочим местам (представлены видеофайлы в количестве 4-х штук).

Учитывая вышеизложенное, представитель Общества просит не включать сведения об ООО ЧОП «Спарта+» в реестр недобросовестных поставщиков.

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

08.12.2023 Заказчиком на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок (далее – ЕИС) в сети Интернет http://zakupki.gov.ru размещено извещение № 0302200017223000003 о проведении запроса котировок в электронной форме: «Оказание услуг по охране и обеспечению правопорядка». Начальная (максимальная) цена контракта – 2 529 792,00 руб.

22.12.2023 между Заказчиком и Исполнителем заключен контракт № 0302200017223000003

(реестровый номер – 2032305502123000005).

На основании пункта 1.1 Контракта Исполнитель обязуется оказывать услуги физической охраны: по обеспечению правопорядка, охрана объектов и (или) имущества, а также обеспечение внутриобъектового и пропускного режимов на объектах, в отношении которых установлены обязательные для выполнения требования к антитеррористической защищенности, за исключением объектов, предусмотренных частью третьей статьи 11 Закона Российской Федерации от 11 марта 1992 г. №2487-1 "О частной детективной и охранной деятельности в Российской Федерации" и охрана объектов и (или) имущества на объектах с осуществлением работ по проектированию, монтажу и эксплуатационному обслуживанию технических средств охраны, перечень видов которых устанавливается Правительством Российской Федерации, и (или) с принятием соответствующих мер реагирования на их сигнальную информацию (далее - услуги) в срок, предусмотренный настоящим контрактом, согласно Спецификации (приложение №1 к настоящему контракту) и Техническому заданию (приложение №2 к настоящему контракту), а Заказчик обязуется принять и оплатить оказанные услуги на условиях, предусмотренных настоящим контрактом.

Сроки оказания услуг: с 00 часов 00 мин 01 января 2024г. по 23 часов 59 минут 31 декабря 2024г. (пункт 1.2 Контракта).

Согласно пункту 1.3 Контракта с момента начала оказания услуг Стороны подписывают Акт принятия объекта(ов) под охрану по форме, согласованной Сторонами (приложение №3 к настоящему контракту), а с момента окончания срока оказания данных услуг - Акт о снятии охраны по форме, согласованной Сторонами (приложение №4 к настоящему контракту).

В соответствии с пунктом 1.4 Контракта место оказания услуг:

- Объект 1 – Республика Бурятия, г. Улан-Удэ, ул. Гвардейская, 13;

- Объект 2 – Республика Бурятия, г. Улан-Удэ, ул. Санаторно-лесная, 1.

На основании пункта 2.1.1 Исполнитель обязан оказать услуги Заказчику лично согласно Спецификации и Техническому заданию.

В силу пункта 10.5 Контракта при исполнении Контракта не допускается перемена Исполнителя, за исключением случая, если новый Исполнитель является правопреемником Исполнителя по такому Контракту вследствие реорганизации юридического лица в форме преобразования, слияния или присоединения.

Согласно части 9 статьи 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.

Расторжение контракта допускается по соглашению Сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа Стороны контракта от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством Российской Федерации и положениями частей 8-25 статьи 95 Закона о контрактной системе (пункт 10.4 Контракта).

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.

В силу части 14 статьи 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.

Как следует из материалов дела, 04.03.2024 Заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта по причине оказания ООО ЧОП «Спарта+» услуг не в полном объеме и ненадлежащего качества.

В течение десятидневного срока, установленного частью 14 статьи 95 Закона о контрактной системе, нарушение условий контракта Исполнителем не устранено (не принято Заказчиком). Следовательно, с учетом части 13 статьи 95 Закона о контрактной системе решение вступило в законную силу, а указанный контракт расторгнут 15.03.2024.

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 18.03.2024 направлено обращение в антимонопольный орган о включении информации об ООО ЧОП «Спарта+» в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

На основании части 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 (часть 7 статьи 104 Закона о контрактной системе, подпункт «б» пункта 13 Постановления Правительствам РФ № 1078).

Включение в реестр недобросовестных поставщиков представляет собой один из видов юридической ответственности, поскольку такое включение является санкцией за недобросовестное поведение поставщика в регулируемой сфере правоотношений и влечет за собой негативные последствия в виде лишения возможности в течение двух лет участвовать в государственных (муниципальных) торгах. Как мера публичной ответственности такое включение общества в реестр недобросовестных поставщиков должно отвечать принципам справедливости, соразмерности, пропорциональности государственного принуждения характеру совершенного правонарушения.

Верховный Суд Российской Федерации также неоднократно разъяснял, что при рассмотрении вопроса о законности решения уполномоченного 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 проверкой, а должен устанавливать по делу обстоятельства недобросовестного поведения поставщика.

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 общему правилу части 5 статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации добросовестность участников гражданских правоотношений и разумность их действий предполагаются, пока не доказано иное.

Антимонопольный орган при осуществлении проверки информации и документов, представленных Заказчиком, не разрешает гражданско-правовой спор между участниками сделки и оценивает не правомерность расторжения контракта с позиции гражданского законодательства, а соблюдение Заказчиком процедуры одностороннего отказа от исполнения Контракта, предусмотренной Законом о контрактной системе и оценивает поведение поставщика (подрядчика, исполнителя) на предмет его добросовестности и направленности действий на фактическое исполнение контракта.

Включение сведений об участнике закупки в реестр недобросовестных поставщиков осуществляется лишь в случае, если антимонопольный орган в результате проведенной проверки установит факт направленности его действий на несоблюдение условий контракта или уклонение от его исполнения.

В соответствии с пунктом 15 Правил, орган контроля принимает решение об отказе во включении информации о поставщике (подрядчике, исполнителе) (если основанием для направления обращения является расторжение контракта в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта в связи с существенным нарушением поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта) в реестр, если в результате проведения проверок, предусмотренных подпунктом «а» пункта 13 Правил поставщиком (подрядчиком, исполнителем) представлены информация и документы, подтверждающие принятие им мер для надлежащего исполнения условий контракта.

Ни Закон о контрактной системе, ни Правила ведения реестра не содержат безусловной обязанности уполномоченного органа включать представленные заказчиком сведения о поставщике в соответствующий реестр без оценки его действий в каждом конкретном случае.

Комиссия Бурятского УФАС России, изучив представленные сторонами материалы, пришла к выводу о том, что в действиях ООО ЧОП «Спарта+» отсутствует недобросовестное поведение, выраженное в умышленном неисполнении условий заключенного Контракта, поскольку Обществом предпринимались меры для его исполнения.

Из пояснений сторон и представленных документы (информации) установлено, что Заказчиком не соблюден претензионный порядок, предусмотренный пунктом 8.2 Контракта, ненадлежащим образом в адрес Исполнителя направлены акты о нарушении условий договора от 16.02.2024, 19.02.2024 и 21.02.2024, проигнорирована претензия Исполнителя. Обществом представлены доказательства добросовестности при исполнении Контракта, в частности, после выявленных нарушений условий Контракта ООО ЧОП «Спарта+» предприняло необходимые меры по укомплектованию штата и стабилизации работы сотрудников, о чем уведомило Заказчика путем телефонного звонка и письмом от 14.03.2024. Указанное представителями Заказчика не оспаривается.

Принимая во внимание вышеуказанное, исходя из имеющихся на дату рассмотрения дела сведений, фактов и доказательств, Комиссия Бурятского УФАС России считает, что в рассматриваемом случае включение сведений об ООО ЧОП «Спарта+» в реестр недобросовестных поставщиков не может рассматриваться в качестве необходимой меры

ответственности, поскольку не усматривается намерение в неисполнении заключенного Контракта.

На основании изложенного и руководствуясь пунктом 5 части 15 статьи 99, статьей 104 Закона о контрактной системе и подпунктом «в» пункта 15 Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), Комиссия Бурятского УФАС России,

р е ш и л а:

1. Отказать государственному бюджетному оздоровительному общеобразовательному учреждению санаторного типа для детей, нуждающихся в длительном лечении «Санаторная школа-интернат № 28» во включении информации об обществе с ограниченной ответственностью частное охранное предприятие «Спарта+» ИНН 7536176707 (адрес: 672016, Забайкальский край, г. Чита, ул. Ремизова, д. 4) в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

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