

РЕШЕНИЕ № 003/10/104-9/2024

по результатам рассмотрения обращения о включении в реестр недобросовестных поставщиков

«18» января 2024 года

г. Улан-Удэ

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

<...>, председателя Комиссии,

<...>, члена Комиссии,

<...>, члена Комиссии,

в отсутствие государственного казенного учреждения «Управление региональных автомобильных дорог Республики Бурятия» (далее – ГКУ «Бурятрегионавтодор», Заказчик) и индивидуального предпринимателя Панова Евгения Анатольевича ИНН 031611114690 (далее – ИП Панов Е.А., Исполнитель),

рассмотрев обращение ГКУ «Бурятрегионавтодор» (вх. № 95-ЭП/24 от 11.01.2024) о включении в реестр недобросовестных поставщиков ИП Панова Е.А. в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта на оказание прочих услуг по содержанию - техническое обслуживание систем сигнализации, видеонаблюдения, инженерно-технических средств (систем) обеспечения транспортной безопасности мостового перехода через р. Баргузин на км 268 автомобильной дороги Улан-Удэ-Турунтаево-Курумкан-Новый Уоян в Баргузинском районе Республики Бурятия на 2024-2025 гг., ИКЗ – 232032647372503260100101840013312244, номер извещения – 0102200001623002891, 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:

22.09.2023 Заказчиком на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок (далее – ЕИС) в сети Интернет <http://zakurki.gov.ru> размещено извещение № 0102200001623002891 о проведении запроса котировок в электронной форме: «Оказание прочих услуг по содержанию - техническое обслуживание систем сигнализации, видеонаблюдения, инженерно-технических средств (систем) обеспечения транспортной безопасности мостового перехода через р. Баргузин на км 268 автомобильной дороги Улан-Удэ-Турунтаево-Курумкан-Новый Уоян в Баргузинском районе Республики Бурятия на 2024-2025 гг.». Начальная (максимальная) цена контракта – 4 299 019,86 руб.

06.10.2023 между ГКУ «Бурятрегионавтодор» и ИП Пановым Е.А. заключен государственный контракт №73-р на оказание услуг по содержанию – техническое обслуживание систем сигнализации, видеонаблюдения, инженерно-технических средств (систем) обеспечения транспортной безопасности мостового перехода через р. Баргузин на км 268 автомобильной дороги Улан-Удэ - Турунтаево - Курумкан - Новый Уоян в Баргузинском районе Республики

Бурятия на 2023-2025гг (далее – Контракт).

Пунктом 1 статьи 766 ГК РФ установлено, что государственный контракт должен содержать условие об объеме и о стоимости подлежащей выполнению работы, сроках ее начала и окончания, размере и порядке финансирования и оплаты работ, способах обеспечения исполнения сторон.

При заключении контракта сторонами согласованы все существенные условия, общая стоимость услуг по контракту составляет 3 600 000,00 руб., НДС не облагается (пункт 2.1 Контракта), место оказания услуг: мостовой переход через р. Баргузин на км 268 автомобильной дороги Улан-Удэ-Турунтаево-Курумкан-Новый Уоян в Баргузинском районе Республики Бурятия (пункт 3.1 Контракта), сроки оказания услуг: начало с 16.12.2023г. по 13.02.2025г. в соответствии с Графиком оказания услуг (Приложение № 2 Контракта) (пункт 3.2. Контракта).

В соответствии с пунктом 1.2 Контракта объем услуг, оказываемых Исполнителем, требования к оказываемым услугам, требования к результатам услуг определены в Техническом задании, являющимся неотъемлемой частью настоящего контракта (Приложение № 1 к Контракту).

Согласно пункту 4.1 Контракта Исполнитель обязан оказать услуги, предусмотренные пунктом 1.1 настоящего контракта в объеме, предусмотренном в Приложении № 1, являющимся неотъемлемой частью настоящего Контракта (Техническое задание).

Пунктом 12 Технического задания (Приложение № 1 к Контракту) Исполнитель обязан оказывать услуги квалифицированным персоналом:

- привлекать для оказания услуг по обслуживанию ИТСОТБ сотрудников в соответствии со статьей 10 Федерального закона Российской Федерации от 09 февраля 2007 года № 16-ФЗ «О транспортной безопасности».

12.12.2023 года в адрес ИП Панова Е.А. направлено письмо, в котором предлагалось представить Заказчику список сотрудников, которые будут оказывать услуги по контракту с приложением свидетельств об аттестации сил обеспечения транспортной безопасности.

По состоянию на 16.12.2023 ИП Панов Е.А. не приступил к исполнению Контракта ввиду отсутствия сотрудников, имеющих свидетельство об аттестации в соответствии с требованиями Федерального закона от 09.02.2007 № 16-ФЗ «О транспортной безопасности», а также сотрудников, имеющих группу допуска по электробезопасности не ниже III разряда, руководитель работ не ниже IV разряда, электромонтер электроустановок V разряда.

В соответствии с частью 8 статьи 95 Закона о контрактной системе расторжение контракта допускается по соглашению сторон, но решению суда, в случае одностороннего отказа стороны контракта от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством.

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.

Пунктом 4.3 Контракта установлено, что Заказчик обязан принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта, если в ходе исполнения контракта установлено, что Исполнитель перестал соответствовать установленным извещением об осуществлении закупки и (или) документацией о закупке требованиям к участникам закупки.

В силу подпункта 12.2 Контракта 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 Исполнитель не приступает своевременно к исполнению контракта или оказывает услуги 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 оказания услуг станет очевидным, что она не будет оказана надлежащим образом, заказчик вправе назначить Исполнителю разумный срок для устранения недостатков и при неисполнении Исполнителем в назначенный срок этого требования отказаться от исполнения контракта (часть 3 статьи 715 ГК РФ);

- если отступления в услугах от условий контракта или иные недостатки результата услуг 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, в соответствии с частями 8, 9 статьи 95 Закона о контрактной системе и положений Контракта Заказчиком 21.12.2023 принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта по причине неисполнения ИП Пановым Е.А. условий контракта.

Порядок расторжения контракта в одностороннем порядке урегулирован частью 12.1 статьи 95 Закона о контрактной системе.

Так, частью 12.1 статьи 95 Закона о контрактной системе установлено, что 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 21.12.2023 10:02 (МСК).

Таким образом, датой надлежащего уведомления Поставщика о расторжении контракта с учетом положений части 12.1 статьи 95 Закона о контрактной системе является 21.12.2023.

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.

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 10.01.2024.

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).

На основании вышеуказанной нормы Заказчиком 11.01.2024 в антимонопольный орган направлено обращение о включении информации об ИП Панове Е.А. в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

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).

В течение десятидневного срока, установленного частью 14 статьи 95 Закона о контрактной системе, нарушение условий контракта, послужившее основанием для принятия указанного решения, Исполнителем не устранено.

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

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 (часть 7 статьи 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.

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

Комиссия Бурятского УФАС России отмечает, что принимая решение об участии в процедуре размещения государственного и муниципального заказа и подавая соответствующую заявку, хозяйствующий субъект несет риск наступления неблагоприятных для него последствий, предусмотренных Законом о контрактной системе закупок, в случае совершения им действий (бездействия) в противоречие требованиям указанного закона. Действуя в рамках заключенного контракта, участник должен осознавать то обстоятельство, что он вступает в правоотношения по расходованию публичных финансов на социально значимые цели, что требует от него большей заботливости и осмотрительности при исполнении своих обязательств.

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.

Участник закупки, не исполнивший в полном объеме обязательства в соответствии с положениями государственного контракта, образует существенное нарушение его условий, поскольку Заказчик лишился того, на что рассчитывал при размещении закупки и заключении данного контракта.

При рассмотрении вопроса о включении сведений в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) антимонопольный орган не разрешает гражданско-правовой спор между участниками сделки, а оценивает поведение исполнителя на предмет его добросовестности и направленности действий на фактическое исполнение контракта.

Комиссия, исследовав фактические обстоятельства дела и представленные материалы (информацию), приходит к выводу о виновности ИП Панова Е.А. в ненадлежащем исполнении своих обязательств, при исполнении Контракта Подрядчик проявил недобросовестное поведение по отношению к Заказчику: не предоставил необходимые в соответствии с Контрактом документы, подтверждающие наличие сотрудников, прошедших подготовку и аттестацию в сфере обеспечения транспортной безопасности, в следствие чего ИП Панов Е.А. не исполнил Контракт. Указанное обстоятельство подтверждается материалами и перепиской сторон, представленными Заказчиком.

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 непреодолимой силой, 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 непреодолимость (определение Верховного Суда Российской Федерации от 24.03.2015 № 306-ЭС14-7853 по делу № А65-29455/2013).

Безусловных и убедительных доказательств, свидетельствующих о невозможности ИП Пановым Е.А. оказать услуги в соответствии с условиями Контракта либо доказательства того, что невозможность исполнения Контракта стала следствием непреодолимой силы, противоправных действий третьих лиц, Исполнителем не представлено, как и не представлены доказательства, подтверждающие принятие ИП Пановым Е.А. мер для надлежащего исполнения обязательств по Контракту.

Наличие иных не зависящих от Исполнителя 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 ИП Пановым Е.А. не исполнены надлежащим образом обязанности, предусмотренные Контрактом в отсутствие обстоятельств непреодолимой силы и объективно препятствующих причин, что однозначно свидетельствует о наличии в действиях Исполнителя 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.

Учитывая соблюдение Заказчиком процедуры расторжения Контракта, а также принимая во внимание поведение ИП Панова Е.А., выразившееся в неисполнении принятых на себя обязательств, а также обращение Заказчика, произведя анализ документов, всесторонне исследовав 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 индивидуальном предпринимателе Панове Евгении Анатольевиче ИНН 031611114690 (адрес: <...>) 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.

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