

Решение

ГОСУДАРСТВЕННОЕ УЧРЕЖДЕНИЕ  
ТУЛЬСКОЙ ОБЛАСТИ «КИМОВСКИЙ  
ПСИХОНЕВРОЛОГИЧЕСКИЙ ИНТЕРНАТ»  
301735, Тульская область, Кимовский  
район, сельский поселок Новольвовск  
pni.kimovsk@tularegion.ru  
Индивидуальный предприниматель  
У. 625041, Тюмень, Институтская, <...>

## РЕШЕНИЕ

по делу № 071/10/104-599/2023

30.05.2023

г. Тула

Комиссия по контролю закупок Управления Федеральной антимонопольной службы по Тульской области (далее - Комиссия) в составе:

Заместитель председателя Комиссии:

Члены Комиссии:

рассмотрев посредством видеоконференции обращение государственного учреждения Тульской области «Кимовский психоневрологический интернат» (далее – Заказчик) (вх. №4418/23 от 23.05.2023) о размещении информации об индивидуальном предпринимателе У. (далее – Индивидуальный предприниматель, Исполнитель) (625041, Тюменская область, г. Тюмень, ул. Институтская, д. <...>) в реестре недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) (далее – реестр недобросовестных поставщиков) по причине одностороннего отказа Заказчика от исполнения контракта от 29.12.2022 № 0366200035622007265КПНИ на оказание услуг по дератизации и дезинсекции помещений (закупка №0366200035622007265) (далее – Контракт), руководствуясь статьями 99, 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), Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утв. постановлением Правительства Российской Федерации от 30.06.2021 № 1078 (далее – Правила ведения реестра), Правилами осуществления контроля в сфере закупок товаров, работ, услуг в отношении заказчиков, контрактных служб, контрактных управляющих, комиссий по осуществлению закупок товаров, работ, услуг и их членов, уполномоченных органов, уполномоченных учреждений, специализированных организаций, операторов электронных площадок, операторов специализированных электронных площадок, утвержденными Постановлением Правительства РФ от 01.10.2020 N 1576 (далее – Правила осуществления контроля в сфере закупок товаров, работ, услуг), в отсутствие представителей Исполнителя, уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения дела, без участия представителей Заказчика, направившего ходатайство о рассмотрении дела в отсутствие его представителей

- 1.
- 1.
- 1.

### 1. УСТАНОВИЛА:

В Тульское УФАС России поступило обращение Заказчика о размещении информации об Индивидуальном предпринимателе в реестре недобросовестных поставщиков по причине одностороннего отказа Заказчика от исполнения Контракта, заключенного по итогам запроса котировок в электронной форме на право заключения контракта на оказание услуг по дератизации и дезинсекции помещений (закупка №0366200035622007265) (далее – Закупка).

В результате проведенной Комиссией на основании части 7 статьи 104 Закона проверки фактов, изложенных в обращении Заказчика, а также на основании проведенной Комиссией в соответствии с пунктом 5 части 15 статьи 99 Закона, Правилами ведения реестра, Правилами осуществления контроля в сфере закупок товаров, работ, услуг внеплановой проверки по вопросу соблюдения Заказчиком требований Закона при проведении данной закупки, Комиссия пришла к следующим выводам.

29.12.2022 по итогам Закупки между Заказчиком и Исполнителем заключен Контракт на сумму 77 340,68 рублей.

Согласно разделу «1. Предмет контракта» Контракта Заказчик поручает, а исполнитель принимает на себя обязательства на оказание услуг по дератизации и дезинсекции помещений (далее – услуги) в соответствии с условиями настоящего контракта, спецификацией (приложение № 1 к контракту) и описанием объекта закупки (приложение № 2 к контракту), являющихся неотъемлемой частью настоящего контракта, а Заказчик обязуется принять и оплатить указанные услуги в установленном настоящим контрактом порядке.

Перечень, объем услуги, описание и технические характеристики, а также иная необходимая информация определены в описании объекта закупки.

Место оказания услуг: Тульская область, Кимовский район, п. Новольвовск.

Срок оказания услуг: с момента заключения контракта по 31 декабря 2023 года.

Исполнитель обязуется оказать услуги по настоящему контракту своими силами либо с привлечением соисполнителей.

В соответствии с Приложением № 2 к Контракту «Описание объекта закупки на оказание услуг по дератизации и дезинсекции помещений» определен следующий перечень и объем услуг:

| № п/п | Вид услуг                             | Единица измерения | Объем оказываемой услуги | Периодичность оказания услуг |
|-------|---------------------------------------|-------------------|--------------------------|------------------------------|
| 1.    | Дератизация жилых и нежилых помещений | м <sup>2</sup>    | 830,2                    | 1 раз в месяц                |
| 2.    | Дератизация столовая                  | м <sup>2</sup>    | 274,3                    | 1 раз в месяц                |
| 3.    | Дезинсекция жилых и нежилых помещений | м <sup>2</sup>    | 3500,1                   | 1 раз в месяц                |
| 4.    | Дезинсекция пищеблока                 | м <sup>2</sup>    | 274,3                    | 2 раза в месяц               |

Пунктом 5.1. Контракта определены права Заказчика:

5.1.1. Требовать от исполнителя надлежащего исполнения обязательств в соответствии с контрактом, а также требовать своевременного устранения выявленных недостатков.

5.1.2. Требовать от исполнителя представления надлежащим образом оформленных документов, подтверждающих исполнение обязательств в соответствии с Контрактом.

5.1.3. Запрашивать у исполнителя информацию о ходе оказываемых услуг.

5.1.4. Осуществлять контроль за качеством, порядком и сроками оказания услуг.

5.1.5. Отказаться от приемки результата услуг в случаях, предусмотренных контрактом и законодательством Российской Федерации, в том числе в случае обнаружения неустранимых недостатков.

5.1.6. Принять решение об одностороннем отказе от исполнения настоящего контракта в соответствии с гражданским законодательством Российской Федерации.

На основании пункта 5.2 Контракта Заказчик обязан:

5.2.1. Своевременно принять и оплатить надлежащим образом оказанные услуги в соответствии с контрактом.

5.2.2. Сообщать исполнителю о недостатках, обнаруженных в ходе оказания услуг, в течение 2 рабочих дней после обнаружения таких недостатков.

5.2.3. Оказывать исполнителю содействие в оказании услуг в порядке, предусмотренном контрактом, в частности обеспечить доступ сотрудников исполнителя к месту оказания услуг.

5.2.4. Провести экспертизу оказанных услуг для проверки их соответствия условиям контракта в соответствии с Федеральным законом №44-ФЗ.

5.2.5. Принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта в случае, если в ходе исполнения контракта установлено, что:

а) исполнитель и (или) оказываемая услуга перестали соответствовать установленным извещением об осуществлении закупки требованиям к участникам закупки (за исключением требования, предусмотренного частью 1.1 (при наличии такого требования) статьи 31 Федерального закона № 44-ФЗ) и (или) оказываемой услуги;

б) при определении исполнителя исполнитель представил недостоверную информацию о своем соответствии и (или) соответствии оказываемой услуги требованиям, указанным в подпункте «а» настоящего пункта, что позволило ему стать победителем определения исполнителя.

В соответствии с пунктом 5.3 Контракта Исполнитель вправе:

5.3.1. Требовать своевременного подписания заказчиком отчетных документов, предусмотренных контрактом.

5.3.2. Требовать своевременной оплаты оказанных услуг в соответствии с условиями контракта.

5.3.3. Обращаться к заказчику за организационным содействием в целях проведения мероприятий по улучшению качества оказываемых услуг.

5.3.4. Самостоятельно определять количество специалистов, необходимых для оказания услуг заказчику.

На основании пункта 5.4 Контракта Исполнитель обязан:

5.4.1. Своевременно и надлежащим образом оказать услуги и представить заказчику отчетную документацию.

5.4.2. Предоставить по письменному запросу заказчика в сроки, указанные в таком запросе, достоверную информацию о ходе исполнения обязательств, в том числе о сложностях, возникающих при исполнении контракта.

5.4.3. Обеспечить соответствие оказываемых Услуг требованиям качества и безопасности, предусмотренным техническими регламентами, документами, разрабатываемыми и применяемыми в национальной системе стандартизации, санитарно-эпидемиологическими правилами и нормативами, действующими в отношении данного вида услуг, условиям Контракта.

5.4.4. Обеспечить устранение недостатков и дефектов, выявленных при приемке результатов оказанных услуг и в течение гарантийного срока, за свой счет.

5.4.5. Приостановить оказание услуг в случае обнаружения не зависящих от исполнителя обстоятельств, которые могут оказать негативное влияние на результат оказываемых услуг или создать невозможность их завершения в установленный контрактом срок, и сообщить об этом заказчику в течение 2 рабочих дней после приостановления оказания Услуг.

Порядок сдачи и приемки услуг согласован в разделе 3 Контракта.

В соответствии с пунктом 11.1 Контракта срок действия контракта: с момента заключения по 31 января 2024 г. (срок действия контракта включает срок оказания услуг, период приемки результатов оказания услуг, в том числе экспертизы результатов исполнения обязательств по контракту, и оплаты за оказанные услуги). Окончание срока действия контракта не влечет прекращение обязательств сторон по контракту.

Из материалов дела установлено следующее.

18.03.2023 и 13.04.2023 Заказчик направил в адрес Исполнителя претензии об оказании услуг ненадлежащего качества и не соответствующих условиям Контракта, а именно услуги по дезинсекции пищеблока за январь, февраль и март 2023 года оказаны частично: периодичность составила 1 раз в месяц; средства, используемые для дератизации и дезинсекции помещений, не справились со своей задачей, мышевидных грызунов и бытовых насекомых стало только больше. Услуги в апреле 2023 года не оказывались без объяснения причин.

12.04.2023 Исполнитель посредством единой информационной системы разместил документ о приемке № 275 за услуги, оказанные в марте 2023 года. При рассмотрении данного документа Заказчиком было отказано в приемке услуг и Исполнителю направлено уведомление об необходимости уточнения информации с учетом направленной претензии об оказании услуг ненадлежащего качества и не соответствующих условиям Контракта.

13.04.2023 Заказчиком составлено экспертное заключение результатов исполнения Контракта, согласно которому оказанные услуги за январь-март 2023 года ненадлежащего качества и не соответствуют условиям Контракта.

Все претензии Заказчика оставлены Исполнителем без удовлетворения.

Частью 8 статьи 95 Закона установлено, что расторжение контракта допускается по соглашению сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа стороны контракта от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством.

В силу пункта 1 и пункта 3 статьи 450 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) изменение и расторжение договора возможны по соглашению сторон, если иное не предусмотрено настоящим Кодексом, другими законами или договором. В случае одностороннего отказа от исполнения договора полностью или частично, когда отказ допускается законом или соглашением сторон, договор считается расторгнутым или измененным.

В соответствии с частью 9 статьи 95 Закона, 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.

На основании пункта 11.2 Контракта расторжение контракта допускается по соглашению сторон, по решению суда, а также в случае одностороннего отказа стороны контракта от исполнения контракта по основаниям, предусмотренным Гражданским кодексом РФ для одностороннего отказа от исполнения обязательств, в том числе в случаях (но не ограничиваясь указанными):

- если отступления исполнителя от условий контракта или иные недостатки оказанных услуг не были устранены исполнителем в установленный заказчиком срок, либо являются существенными и неустранимыми;

- если в ходе исполнения контракта установлено, что:

а) исполнитель и (или) оказываемая услуга перестали соответствовать установленным извещением об осуществлении закупки требованиям к участникам закупки (за исключением требования, предусмотренного частью 1.1 (при наличии такого требования) статьи 31 Федерального закона № 44-ФЗ) и (или) оказываемой услуги;

б) при определении исполнителя исполнитель представил недостоверную информацию о своем соответствии и (или) соответствии оказываемой услуги требованиям, указанным в подпункте «а» настоящего пункта, что позволило ему стать победителем определения исполнителя.

Заказчик вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта по основаниям, предусмотренным Гражданским кодексом Российской Федерации. Принятие решения об одностороннем отказе от исполнения Контракта Заказчиком осуществляется в соответствии со статьей 95 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

Расторжение Контракта в одностороннем порядке осуществляется с соблюдением требований статьи 95 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

В связи с тем, что Исполнитель не выполнил надлежащим образом свои обязательства, тем самым допустив существенное нарушение условий Контракта, а Заказчик не получил результат услуг для достижения которого проводилась Закупка, Заказчиком принято Решение об одностороннем отказе от исполнения контракта.

В соответствии с частью 12.1 статьи 95 Закона, 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.

Согласно части 13 статьи 95 Закона 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 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 названной статьи.

Анализ положений частей 12.1, 13, 14 статьи 95 Закона позволяет сделать вывод и о том, что целью соблюдения указанных требований Закона является надлежащее уведомление лица (поставщика, подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта для обеспечения права такого лица на устранение нарушения условий контракта, послужившего основанием для принятия указанного решения.

Комиссией установлено, что Заказчиком Решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта сформировано с использованием единой информационной системы 10.05.2023 13:52 (МСК) и получено Исполнителем 10.05.2023 13:52 (МСК).

Из представленных в материалы дела документов и сведений Комиссией установлено, что с момента принятия Заказчиком Решения об одностороннем отказе от исполнения Контракта, в том числе с момента надлежащего уведомления Исполнителя о принятии Заказчиком такого решения и до момента вступления его в силу, Индивидуальным предпринимателем не были предприняты все возможные меры, направленные на добросовестное исполнение условий Контракта, устранение нарушений условий Контракта, послуживших основанием для принятия Заказчиком указанного решения.

Следовательно, на момент рассмотрения Комиссией обращения Заказчика о размещении информации об Индивидуальном предпринимателе в реестре недобросовестных поставщиков, Решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта вступило в законную силу и Контракт является расторгнутым.

Исполнитель письменные пояснения и свою позицию относительно обращения Заказчика в Тульское УФАС России не представил.

Изучив обстоятельства, на основании которых принято Решение об одностороннем отказе от исполнения контракта, оценив действия сторон Контракта при его исполнении, Комиссия установила следующее.

Частью 16 статьи 95 Закона установлено, что 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).

Согласно части 2 статьи 104 Закона 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.

В силу части 7 статьи 104 Закона в течение пяти рабочих дней с даты поступления обращения, указанного в части 4 настоящей статьи, федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, осуществляет проверку содержащихся в таком обращении фактов, свидетельствующих об уклонении участника закупки от заключения контракта, о расторжении контракта по решению суда в связи с существенным нарушением поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта, об одностороннем отказе заказчика от исполнения контракта в связи с существенными нарушениями поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта или об отсутствии оснований для одностороннего отказа поставщика (подрядчика, исполнителя) от исполнения контракта. По результатам такой проверки принимается решение о включении в реестр недобросовестных поставщиков соответствующей информации или решение об отказе в ее включении в реестр недобросовестных поставщиков. В случае принятия решения о включении в реестр недобросовестных поставщиков информации о лицах, указанных в части 2 настоящей статьи, такая информация включается в этот реестр не позднее трех рабочих дней с даты принятия данного решения.

Согласно подпункту «а» пункта 13 Правил ведения реестра орган контроля не позднее пяти рабочих дней со дня, следующего за днем поступления обращения, (за исключением случаев, предусмотренных подпунктом «е» пункта 9 и подпунктом «г» пункта 10 настоящих Правил) орган контроля рассматривает обращение, проводит проверку содержащихся в обращении фактов, свидетельствующих об уклонении участника закупки от заключения контракта либо о расторжении контракта по решению суда или об одностороннем отказе заказчика от исполнения контракта в связи с существенными нарушениями поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта, а также внеплановую проверку, предусмотренную пунктом 5 части 15 статьи 99 Закона.

Пунктом 15 Правил ведения реестра установлено, что орган контроля принимает решение об отказе во включении информации о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр в следующих, в том числе случаях:

а) 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:

- выявлены нарушения заказчиком установленных законодательством Российской Федерации и иными нормативными правовыми актами о контрактной системе в сфере закупок требований к порядку принятия заказчиком решения об одностороннем отказе от

исполнения контракта, направления его поставщику (подрядчику, исполнителю) и размещения в единой информационной системе;

- заказчиком не подтверждены факты существенного нарушения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта;

- поставщиком (подрядчиком, исполнителем) представлены информация и документы, подтверждающие:

принятие им мер для надлежащего исполнения условий контракта;

надлежащее исполнение оказалось невозможным вследствие обстоятельств непреодолимой силы, то есть чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств, в том числе в связи с мобилизацией в Российской Федерации, введением санкций и (или) мер ограничительного характера. К таким обстоятельствам не относится отказ поставщика (подрядчика, исполнителя) от исполнения контракта по причине введения санкций и (или) мер ограничительного характера в отношении заказчика.

Частью 1 статьи 2 Закона определено, что законодательство Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд основывается на положениях Конституции Российской Федерации, Гражданского кодекса Российской Федерации, Бюджетного кодекса Российской Федерации и состоит из настоящего Федерального закона и других федеральных законов, регулирующих отношения, указанные в части 1 статьи 1 настоящего Федерального закона. Нормы права, содержащиеся в других федеральных законах и регулирующие указанные отношения, должны соответствовать настоящему Федеральному закону.

Нормами Гражданского кодекса Российской Федерации предусмотрено несколько оснований прекращения обязательства, в частности, в статье 407 Гражданского кодекса Российской Федерации указано, что обязательство прекращается полностью или частично по основаниям, предусмотренным настоящим Кодексом, другими законами, иными правовыми актами или договором; при этом прекращение обязательства по требованию одной из сторон допускается только в случаях, предусмотренных законом или договором.

Таким образом, прекращение обязательства по требованию одной из сторон закон указывает как отдельный способ прекращения обязательства и ограничивает возможность его применения случаями, предусмотренными законом или договором.

В силу пункта 1 статьи 450 ГК РФ изменение и расторжение договора возможны по соглашению сторон, если иное не предусмотрено настоящим Кодексом, другими законами или договором.

На основании пункта 2 статьи 450.1 ГК РФ в случае одностороннего отказа от договора (исполнения договора) полностью или частично, если такой отказ допускается, договор считается расторгнутым или измененным.

Согласно пункту 2 статьи 450 ГК РФ по требованию одной из сторон договор может быть изменен или расторгнут по решению суда только:

1. при существенном нарушении договора другой стороной;
2. в иных случаях, предусмотренных настоящим Кодексом, другими законами или договором.

Существенным признается нарушение договора одной из сторон, которое влечет для другой стороны такой ущерб, что она в значительной степени лишается того, на что была вправе рассчитывать при заключении договора.

Статьей 309 ГК РФ установлено, что 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.

Согласно пункту 1 статьи 432 ГК РФ договор считается заключенным, если между сторонами, в требуемой в подлежащих случаях форме, достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора.

Существенными являются условия о предмете договора, условия, которые названы в законе или иных правовых актах как существенные или необходимые для договоров данного вида, а также все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение.

Статьями 779, 781 ГК РФ предусмотрено, что по договору возмездного оказания услуг исполнитель обязуется по заданию заказчика оказать услуги (совершить определенные действия или осуществить определенную деятельность), а заказчик обязуется оплатить эти услуги в сроки и в порядке, которые указаны в договоре.

Согласно пункту 3 статьи 723 ГК РФ, применяемой к отношениям оказания услуг на основании статьи 783 ГК РФ, если отступления в работе от условий договора подряда или иные недостатки результата работы в установленный заказчиком разумный срок не были устранены либо являются существенными и неустранимыми, заказчик вправе отказаться от исполнения договора и потребовать возмещения причиненных убытков.

Верховный Суд РФ в пункте 8 Обзора судебной практики Верховного Суда Российской Федерации N 4 (2016), утв. Президиумом Верховного Суда РФ 20.12.2016, разъяснил, что под существенным недостатком товара (работы, услуги) следует понимать, в том числе недостаток товара (работы, услуги), выявленный неоднократно, - различные недостатки всего товара (работы, услуги), выявленные более одного раза, каждый из которых в отдельности делает товар (работу, услугу) не соответствующими обязательным требованиям, предусмотренным законом или в установленном им порядке, либо условиям договора (при их отсутствии или неполноте условий - обычно предъявляемым требованиям), и приводит к невозможности или недопустимости использования данного товара (работы, услуги) в целях, для которых товар (работа, услуга) такого рода обычно используются, или в целях, о которых продавец (исполнитель) был поставлен в известность потребителем при заключении договора, или образцу и (или) описанию при продаже товара по образцу и (или) по описанию.

Таким образом, в силу приведенного разъяснения к недостатку, который выявляется неоднократно, относятся различные недостатки, выявляемые во всем товаре (работе, услуге), при этом каждый из указанных недостатков товара (работы, услуги) в отдельности должен делать товар (работу, услугу) не соответствующими или обязательным требованиям, предусмотренным законом, или условиям договора, или целям, для которых товар (работа, услуга) такого рода обычно используются.

Согласно статье 721 ГК РФ качество выполненной подрядчиком работы (оказанной исполнителем услуги) должно соответствовать условиям договора подряда, а при отсутствии или неполноте условий договора требованиям, обычно предъявляемым к работам (услугам) соответствующего рода. Если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или договором, результат выполненной работы должен в момент передачи заказчику обладать свойствами, указанными в договоре или определенными обычно предъявляемыми требованиями, и в пределах разумного срока быть пригодным для установленного договором использования, а если такое использование договором не предусмотрено, для обычного использования результата работы такого рода.

Из представленных в материалы дела документов следует, что с момента заключения Контракта (29.12.2022) по состоянию на 10.05.2023 Исполнителем нарушены требования Контракта, выразившиеся в невыполнении его условий и неоказании услуг, предусмотренных Контрактом, при отсутствии на то законных оснований.

При таких обстоятельствах, следует признать, что не оказание услуги в установленный срок и оказание услуги ненадлежащего качества является нарушением существенных условий Контракта и нарушение данных условий Контракта фактически не позволило Заказчику получить требуемый результат в установленные сроки.

Исходя из изложенного, Комиссия приходит к выводу о наличии правовых оснований для принятия Заказчиком Решения об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Доказательств обратного Исполнителем в материалы дела не представлено.

В соответствии с частью 2 статьи 94 Закона поставщик (подрядчик, исполнитель) в соответствии с условиями контракта обязан 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 поставки товара, выполнения работы или оказания услуги, предусмотренные контрактом, результаты отдельного этапа исполнения контракта, при этом заказчик обязан обеспечить приемку поставленного товара, выполненной работы или оказанной услуги в соответствии с настоящей статьей.

В силу пункта 5.4.2 Контракта Исполнитель обязан предоставить по письменному запросу заказчика в сроки, указанные в таком запросе, достоверную информацию о ходе исполнения обязательств, в том числе о сложностях, возникающих при исполнении контракта; на основании пункта 5.4.5 Контракта к обязанностям Исполнителя отнесена необходимость приостановить оказание услуг в случае обнаружения не зависящих от исполнителя обстоятельств, которые могут оказать негативное влияние на результат оказываемых услуг или создать невозможность их завершения в установленный контрактом срок, и сообщить об этом заказчику в течение 2 рабочих дней после приостановления оказания Услуг.

В рассматриваемом случае, Исполнитель о каких-либо трудностях, возникших в ходе исполнения Контракта, Заказчику не сообщал.

Информации, свидетельствующей об обратном, в материалы дела не представлено.

Равно как Исполнителем не представлено доказательств, свидетельствующих о невозможности надлежащим образом исполнить условия Контракта по независящим от него обстоятельствам.

Согласно пункту 1 статьи 401 ГК РФ лицо, не исполнившее обязательство, либо исполнившее его ненадлежащим образом, несет ответственность при наличии вины (умысла или неосторожности), кроме случаев, когда законом или договором предусмотрены иные основания ответственности.

Отсутствие вины доказывается лицом, нарушившим обязательство.

На основании пункта 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.

Пунктом 8 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 24.03.2016 N 7 определено, что для признания обстоятельства непреодолимой силой необходимо, чтобы оно носило чрезвычайный и непредотвратимый при данных условиях характер.

Требование чрезвычайности подразумевает исключительность рассматриваемого обстоятельства, наступление которого не является обычным в конкретных условиях.

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.

В рассматриваемом случае, осуществляя предпринимательскую деятельность на свой страх и риск, Исполнитель недобросовестно отнесся к своим обязанностям, предусмотренным Законом, действовал без должной степени заботливости и осмотрительности, какая от него требовалась.

Таким образом, доказательств возникновения у Исполнителя вследствие непреодолимой силы каких-либо обстоятельств, не позволивших ему исполнить надлежащим образом требования законодательства и условия Контракта, в Тульское УФАС России не представлено.

Проанализировав документы и сведения, представленные в материалы дела, Комиссия приходит к следующим выводам.

1. Заказчиком нарушений, установленных законодательством Российской Федерации и иными нормативными правовыми актами о контрактной системе в сфере закупок требований к порядку принятия решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, направления его поставщику (подрядчику, исполнителю) и размещению в единой информационной системе не допущено.
2. В материалы дела Заказчиком представлены документы и информация, подтверждающие факты существенного нарушения Исполнителем условий Контракта.
3. Исполнителем не представлены информация и документы, подтверждающие принятие им мер для надлежащего исполнения условий Контракта; равно как не представлено доказательств того, что надлежащее исполнение Контракта оказалось невозможным вследствие обстоятельств непреодолимой силы, то есть чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств, в том числе в связи с мобилизацией в Российской Федерации, введением санкций и (или) мер ограничительного характера.

Согласно положениям действующего гражданского законодательства Российской Федерации, предпринимательская деятельность осуществляется лицом на свой риск и под свою ответственность.

Действуя в рамках заключения и исполнения контракта, участник закупки должен осознавать то обстоятельство, что он вступает в правоотношения по расходованию публичных финансов на общественные социально-экономические цели, что требует от него большей заботливости и осмотрительности при исполнении своих обязанностей, вытекающих из конкретного контракта.

Принимая решение об участии в процедуре публичных закупок и подавая соответствующую заявку, хозяйствующий субъект несет риск наступления неблагоприятных для него последствий, предусмотренных Законом, в случае совершения им действий (бездействия), приведших к невозможности надлежащего исполнения принятых на себя обязательств.

Участие Исполнителя в Закупке является добровольным и на стадии заключения Контракта Индивидуальному предпринимателю были известны абсолютно все условия такого Контракта. При этом Исполнитель должен был оценить все риски исполнения Контракта на стадии принятия решения об участии в конкурентной процедуре. Следовательно, подавая заявку на участие в Закупке, Индивидуальный предприниматель оценил свои возможности по исполнению Контракта и согласилось со всеми его условиями.

В случае несогласия с какими-либо условиями Закупки и подлежащего впоследствии заключению Контракта Исполнитель вправе был не принимать участие в Закупке либо, в случае возникновения вопросов, связанных с содержанием документации, вправе направить Заказчику запрос о разъяснении положений документации.

При этом такой запрос может быть направлен в случаях, если документация содержит противоречия, неточности, ошибки либо в ней отсутствует информация, необходимая для подготовки заявки на участие в Закупке.

В данном случае участник Закупки не обращался к Заказчику с запросом о разъяснении положений документации, из чего следует, что Исполнителю до подведения итогов Закупки были понятны и ясны предъявляемые к предмету услуг требования.

Своим бездействием Исполнитель не обеспечил соблюдение прав Заказчика относительно условий и срока исполнения Контракта, в рамках которого предусматривается эффективное использование бюджетных средств в предусмотренном законодательством порядке и в установленные сроки, что привело к нарушению публичных интересов в правоотношениях по исполнению Контракта.

Вышеизложенное свидетельствует о том, что Исполнитель не проявил ту степень заботливости и осмотрительности, которая требовалась от него при исполнении Контракта, и в силу действующего гражданского законодательства влечет применение к нему мер как частно-правовой, так и публично-правовой ответственности.

Исполнителем не были предприняты все необходимые и разумные меры с целью надлежащего исполнения Контракта, и включение Индивидуального предпринимателя в реестр недобросовестных поставщиков в настоящем случае является необходимой мерой ответственности, поскольку служит для ограждения заказчиков от недобросовестных поставщиков.

Согласно правовой позиции Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, изложенной в определении от 11.05.2012 № ВАС-5621/12 об отказе в передаче дела в Президиум Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, включение информации в отношении Исполнителя в реестр недобросовестных поставщиков не подавляет экономическую самостоятельность и инициативу Индивидуального предпринимателя, не ограничивает чрезмерно его право на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности, а также право частной собственности и не препятствует осуществлению хозяйственной деятельности.

В рамках рассмотрения настоящего дела установлено, что основанием для принятия Заказчиком решения об одностороннем отказе от исполнения Контракта послужило неисполнение Индивидуальным предпринимателем условий Контракта, при этом факт неисполнения условий Контракта установлен Комиссией на основании исследования и оценки, представленных в материалы дела доказательств и подтверждается материалами дела.

Однозначных, бесспорных доказательств, свидетельствующих о том, что неисполнение Индивидуальным предпринимателем условий Контракта произошло по вине Заказчика, ввиду нарушения последним со своей стороны условий Контракта, либо по вине третьих лиц, Исполнителем также не предоставлено.

Оценка действий Исполнителя, совершенных им в ходе исполнения Контракта, в совокупности и взаимосвязи явно свидетельствует о допущенных Индивидуальным предпринимателем существенных нарушениях положений Контракта и необходимости на основании части 2 статьи 104 Закона, Правил ведения реестра включения сведений о нем в реестр недобросовестных поставщиков.

При таких обстоятельствах, исходя из вышеизложенного, руководствуясь статьями 99, 104 Закона, Правилами ведения реестра, Правилами осуществления контроля в сфере закупок товаров, работ, услуг, Комиссия

#### **РЕШИЛА:**

1. Включить в реестр недобросовестных поставщиков сроком на два года информацию об индивидуальном предпринимателе У. (625041, Тюменская область, г. Тюмень, ул. Институтская, д.<...>) по причине одностороннего отказа Заказчика от исполнения Контракта.

2. Датой включения информации в отношении индивидуального предпринимателя У. в реестр недобросовестных поставщиков считать дату, следующую за датой размещения реестровой записи в реестре согласно пункту 17 Правил в соответствии с часовой зоной, в которой расположен орган контроля.

Решение Комиссии может быть обжаловано в судебном порядке в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации.

Заместитель председателя комиссии

Члены комиссии:

Приложение № 1

| Дата события* | 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 I разделу |  | Регламентированная дата принятия решения | Фактическая дата принятия решения | Итого просрочка в днях по II разделу | Регламентированный срок изготовления решения и размещения сведений в ЕИС | Фактическая дата изготовления решения и размещения сведений в ЕИС |
| 22.05.2023    | 24.05.2023  | 23.05.2023                                       | 0                                   | 23.05.2023   | 30.05.2023                               | 30.05.2023                        | 0                                    | 02.06.2023   | 01.06.2023  |

\*Дата признания участника закупки уклонившимся, дата вступления в силу решения заказчика об одностороннем расторжении контракта или дата вступления в силу судебного акта.