

18 сентября 2019 года

г. Салехард

**Комиссия по контролю в сфере закупок, торгов, иных способов закупок и порядка заключения договоров на территории Ямало-Ненецкого автономного округа, в составе:**

Председателя Комиссии:

«...»,

Членов Комиссии:

«...»;

«...»,

рассмотрев материалы дела, представленные ГБУЗ ЯНАО «N» (ИНН «...») (далее - Заказчик) для включения сведений об М (ИНН «...») (далее - Исполнитель) в Реестр недобросовестных исполнителей (подрядчиков, поставщиков) (далее - Реестр) в связи с односторонним отказом Заказчика от исполнения контракта от исполнения государственного контракта № 202/19-Д от 08.07.2019 на ««...»» (реестровый номер контракта «...») (далее - Контракт),

в отсутствие представителя Заказчика, надлежащим образом уведомленного о месте, дате и времени рассмотрения обращения;

в присутствии представителя Исполнителя по доверенности № 1 от 13 сентября 2019 года, надлежащим образом уведомленного о месте, дате и времени рассмотрения обращения,

**УСТАНОВИЛА:**

В соответствии с ч. 2 и 6 ст. 104 Федерального закона № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ и услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон о контрактной системе), были представлены материалы электронного аукциона и решение Заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта (вход. № 6060 от 11.09.2019).

Рассмотрев представленные Заказчиком материалы и пояснения, предоставленные Исполнителем, в результате проверки содержащихся в указанных документах и информации фактах одностороннего отказа

Заказчика от исполнения контракта на основании части 7 статьи 104 Закона о контрактной системе, Комиссия считает, что сведения об Исполнителе не подлежат включению в реестр, исходя из следующего.

Согласно части 2 статьи 104 Федерального закона о контрактной системе в реестр включается информация об участниках закупок, уклонившихся от заключения контрактов, а также о поставщиках (подрядчиках, исполнителях), с которыми контракты расторгнуты по решению суда или в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта в связи с существенным нарушением ими условий контрактов.

В силу п. 16 статьи 95 Федерального закона о контрактной системе информация о поставщике (подрядчике, исполнителе), с которым контракт был расторгнут в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта, включается в установленном настоящим Федеральным законом порядке в реестр.

Частью 1 статьи 2 Федерального закона о контрактной системе предусмотрено, 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.

В соответствии со статьей 2 Гражданского кодекса Российской Федерации предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность.

В силу пункта 1 статьи 450 Гражданского кодекса Российской Федерации 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 Гражданского кодекса Российской Федерации в случае одностороннего отказа от договора (исполнения договора) полностью или частично, если такой отказ допускается, договор считается расторгнутым или измененным.

08 июля 2019г. по результатам проведения электронного аукциона №«...», между Заказчиком и Исполнителем был заключен государственный контракт.

Согласно п. 1.2 Контракта Подрядчик выполняет работы в соответствии с техническим заданием (Приложение № 2), локальным сметным расчетом (Приложения №3), дефектной ведомостью (Приложения №4), собственными средствами, с применением своих инструментов, конструкций, материалов, оборудования в соответствии с условиями настоящего Государственного контракта.

Согласно п. 1.4 Контракта Подрядчик обязуется полностью завершить работы и сдать их результат Заказчику в порядке, предусмотренном настоящим Государственным контрактом.

Согласно п. 1.5 Контракта срок выполнения работ: с момента подписания Государственного контракта по 15.09.2019 г.

18 июня 2019г. М была признана победителем, согласно Протокола подведения итогов электронного аукциона.

31 июля 2019г. Подрядчик направил Заказчику письмо (исх. №10.07/2019 от 31.07.2019г.) с предложением расторгнуть контракт по соглашению сторон по причине отсутствия финансовых средств и строительных материалов, необходимых для выполнения контракта.

02 августа 2019г. Заказчик направил Подрядчику письмо (исх. №3101/01-13 от 02.08.2019г.) с требованием изыскать возможности для выполнения взятых на себя обязательств по контракту и сообщил, что Подрядчик неисполнением контракта нарушает законные права Заказчика в достижении результатов заключенного контракта.

08 августа 2019г. Подрядчик повторно письменно (исх.№12.08.2019 от 08.08.2019г.) предложил Заказчику расторгнуть контракт по соглашению сторон, в связи с финансовыми затруднениями.

12 августа 2019г. Заказчик направил Подрядчику повторное письменное требование о выполнении обязательств контракта (исх. №3232/01-13 от 12.08.2019г) и предупредил Подрядчика, что Заказчик, в соответствии с условиями контракта и действующего законодательства, вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта в случае ненадлежащего исполнения обязательств Подрядчиком.

По состоянию на 22 августа 2019г. Подрядчик к исполнению обязательств по контракту не приступил.

Из материалов обращения Заказчика следует, что Исполнитель ненадлежащим образом исполнил обязательства по указанному Контракту, тем самым нарушив условия контракта, что явилось основанием для принятия Заказчиком решения об одностороннем отказе от исполнения Контракта от 22.08.2019.

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

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

Главой 16 Контракта, предусмотрен порядок расторжения Государственного контракта.

23.08.2019г. решение Заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта размещено в единой информационной системе в сфере закупок [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) (далее - ЕИС).

Решение об одностороннем отказе направлено Исполнителю 23.08.2018 по почте простым письмом с уведомлением о вручении, по адресу указанному в Контракте. Данное решение вручено Исполнителю 28.08.2018 г.

В соответствии с частью 12 статьи 95 Закона о контрактной системе решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта в течение трех рабочих дней, следующего за датой принятия указанного решения, размещается в единой информационной системе и направляется поставщику (подрядчику, исполнителю) по почте заказным письмом с уведомлением о вручении по адресу поставщика (подрядчика, исполнителя), указанному в контракте, а также телеграммой, либо посредством факсимильной связи, либо по адресу электронной почты, либо с использованием иных средств связи и доставки, обеспечивающих фиксирование такого уведомления и получение заказчиком подтверждения о его вручении поставщику (подрядчику, исполнителю).

В соответствии с частью 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.

10.09.2018г. решение Заказчика об одностороннем отказе от исполнения Контракта вступает в силу и Контракт считается расторгнутым.

Таким образом, Заказчиком порядок расторжения контракта не нарушен.

Подрядчиком были предоставлены письменные пояснения (вход. 6170 от 18.09.2019) и сообщила следующее:

Подрядчик считает решение Заказчика от 22.08.2019 г об одностороннем отказе от исполнения государственного контракта №202/19-Д от 08.07.2019 г. на выполнение работ по текущему ремонту детского отделения Больничного комплекса необоснованным по следующим причинам:

Согласно пункту 1.1 Контракта, Заказчик поручает, а Подрядчик принимает на себя обязательство по выполнению работ по текущему ремонту детского отделения Больничного комплекса.

Согласно пункту 1.3 Контракта, Заказчик обязуется допустить Подрядчика к выполнению работ, являющихся предметом настоящего Государственный контракта, принять результаты выполненных работ и оплатить их стоимость в соответствии с условиями настоящего Государственного контракта.

В силу пунктов 1.5 и 1.6 Контракта, Подрядчик выполняет работы на объекте, расположенном по адресу: «...», в срок с момента подписания Контракта и до 15.09.2019г.

В связи с отказом Западно - Сибирского Банка ПАО Сбербанк в предоставлении Подрядчику кредитных средств, за счет которых предполагалось выполнение работ, выполнение работ по Контракту было приостановлено, о чем Заказчик был своевременно уведомлен письмом исх. № 10.07/2019 от 31.07.2019 г.

В целях исполнения Контракта Подрядчиком были найдены средства для выполнения работ и направлено обращение в адрес Заказчика о согласовании времени для выхода на объект и списка сотрудников, которым надлежало осуществлять работы.

Письмами от 25.08.2019 г. и 03.09.2019 г., а также в устной форме Заказчик был проинформирован о готовности Подрядчика приступить к выполнению работ, однако ответа на указанные письма от Заказчика не поступало.

При выходе сотрудников Подрядчика на объект по адресу «...», представители Заказчика препятствовали выполнению работ.

Руководство Заказчика игнорировало просьбы Подрядчика предоставить допуск сотрудникам и согласовать время выполнения работ по Контракту.

Также, на заседании комиссии представитель Исполнителя пояснил, что намерений неисполнения контракта не было.

Кроме того, на электронный адрес Заказчика, указанного в контракте, исполнитель 25 августа и 03 сентября направлял письма с просьбой о допуске на объект сотрудников М (скриншот отправки данных писем прилагает), однако ответа на них получено не было. Заказчик в своем

заявлении не упомянул о данных письмах-запросах со стороны Исполнителя и не доказал обратное.

Изучив представленную переписку и документы, Комиссией Ямало-Ненецкого УФАС России пришла к следующим выводам.

Вопросы включения сведений о поставщиках в реестр недобросовестных поставщиков урегулированы ст. 104 Закона о контрактной системе, ч. 1 данной статьи предусмотрено, что ведение реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) осуществляется федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным на осуществление контроля в сфере закупок.

В реестр недобросовестных поставщиков включается информация об участниках закупок, уклонившихся от заключения контрактов, а также о поставщиках (подрядчиках, исполнителях), с которыми контракты расторгнуты по решению суда или в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта в связи с существенным нарушением ими условий контрактов (ч. 2 ст. 104 Закон о контрактной системе).

В силу ч. 6 ст. 104 Закона о контрактной системе в случае, если расторжения контракта по решению суда или в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта заказчик в течение трех рабочих дней с даты расторжения контракта направляет в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, информацию, предусмотренную частью 3 настоящей статьи, а также копию решения суда о расторжении контракта или в письменной форме обоснование причин одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта.

Порядок ведения реестра недобросовестных поставщиков определен Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 № 1062 (далее по тексту - Правила).

В соответствии с п. 11 Правил уполномоченный орган осуществляет проверку информации и документов, указанных в п. 6 - 8 настоящих Правил, на наличие фактов, подтверждающих недобросовестность поставщика (подрядчика, исполнителя).

По результатам рассмотрения представленной информации, документов и проведения проверки фактов, указанных в п. 11 настоящих Правил, 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. Копии вынесенного уполномоченным органом решения направляются заказчику, лицу, информация о котором направлена заказчиком для включения в реестр, и иным заинтересованным лицам.

Включение хозяйствующего субъекта 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 хозяйствующего субъекта в течение двух лет участвовать в государственных (муниципальных) торгах.

В соответствии с ч. 10 ст. 104 Закона о контрактной системе Правительство Российской Федерации постановлением от 25.11.2013 N 1062 утвердило Правила ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) (далее - Правила).

В силу п. 11 Правил уполномоченный орган осуществляет проверку предоставленной информации и документов на наличие фактов, подтверждающих недобросовестность поставщика (подрядчика, исполнителя).

Исходя из ст. 104 Закона о контрактной системе, реестр недобросовестных поставщиков с одной стороны является специальной мерой ответственности, установленной законодателем в целях обеспечения исполнения лицом принятых на себя в рамках процедуры размещения государственного или муниципального заказа обязательств. При этом одним из последствий включения в реестр недобросовестных поставщиков (в качестве санкции за допущенное нарушение) может являться ограничение прав такого лица на участие в течение установленного срока в торгах по размещению государственного и муниципального заказа (ч. 2 ст. 104 Закона о контрактной системе).

С другой стороны, реестр недобросовестных поставщиков служит инструментом, обеспечивающим реализацию целей регулирования отношений, определенных в общих положениях законодательства в сфере закупок, по добросовестной конкуренции и предотвращению злоупотреблений в сфере размещения заказов, следовательно, является механизмом защиты государственных и муниципальных заказчиков от недобросовестных действий поставщиков (исполнителей, подрядчиков).

Вместе с тем, основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является только такое уклонение лица от заключения контракта или от исполнения условий контракта, которое предполагает его недобросовестное поведение, совершение им умышленных действий (бездействия) в противоречие требованиям Закона о контрактной системе, в том числе приведшее к невозможности заключения контракта с этим лицом

как признанного победителем конкурса и нарушающее права заказчика относительно условий (выявленных им как лучшие) и срока исполнения контракта, которые связаны, прежде всего, с эффективным использованием бюджетных средств и в предусмотренном бюджетным законодательством порядке.

Применяемые государственными органами санкции должны отвечать требованиям Конституции Российской Федерации, соответствовать принципу юридического равенства, быть соразмерными конституционно защищаемым целям и ценностям, исключать возможность их произвольного истолкования и применения.

По смыслу ст. 55 Конституции Российской Федерации введение ответственности за правонарушение и установление конкретной санкции, ограничивающей конституционное право, исходя из общих принципов права, должно отвечать требованиям справедливости, быть соразмерным конституционно закрепляемым целям и охраняемым законным интересам, а также характеру совершенного деяния.

В Ямало-Ненецкое УФАС ранее сведений в отношении Исполнителя о включении в реестр недобросовестных поставщиков не поступало.

На основании изложенного, сокращение десятидневного срока, предназначенного для устранения нарушений условий контракта, послуживших основанием для принятия решения об одностороннем отказе Заказчика от исполнения контракта и не надлежащее уведомление Исполнителя влечет невозможность включения сведений об Исполнителе в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

В этой связи, Комиссия контрольного органа не усматривает достаточных правовых оснований для включения сведений об Исполнителе в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьей 104 Закона о контрактной системе, Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденными Постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 года № 1062, приказом ФАС России от 27.08.2007 года № 267, Комиссия

### **РЕШИЛА:**

Сведения об М (ИНН «...»), представленные ГБУЗ ЯНАО «N» (ИНН «...»), в связи с односторонним отказом от исполнения государственного контракта № 202/19-Д от 08.07.2019 на ««...»» (реестровый номер контракта «...»), с М (ИНН «...»), (Закупка № «...»), в Реестр недобросовестных поставщиков



(подрядчиков, исполнителей) не включать.

Председатель

КОМИССИИ

«...»

Члены комиссии

«...»

«...»

*В соответствии с ч. 11 ст. 104 Закона о контрактной системе, включение в реестр недобросовестных поставщиков информации об участнике закупки может быть обжаловано заинтересованным лицом в судебном порядке.*