

Тула

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

рассмотрев обращение муниципального казенного учреждения «Автохозяйство» (далее – МКУ «Автохозяйство», Заказчик, Заявитель) от 28.12.2017 исх. № 624 (вх. № 11 от 09.01.2018) о размещении информации о негосударственном образовательном частном учреждении дополнительного профессионального образования «Учебно-методический центр «Эко-Сфера» (далее – НОЧУ ДПО «Эко-Сфера», Исполнитель) (ИНН: 7724296588; адрес 249030, Калужская область, г. Обнинск, ул. Победы, д. 9А) в реестре недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) (далее – реестр недобросовестных поставщиков) по причине одностороннего отказа Заказчика от исполнения контракта от 07.04.2017 № 39 на оказание услуг по разработке и согласованию проектов нормативов предельно-допустимых выбросов (далее – Контракт) (закупка № [0166300024717000096](#)) в связи с существенным нарушением Обществом условий Контракта, 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 25.11.2013 № 1062 (далее – Правила ведения реестра)

УСТАНОВИЛА:

09.01.2018 в Тульское УФАС России поступило обращение Заказчика о размещении информации о НОЧУ ДПО «Эко-Сфера» в реестре недобросовестных поставщиков по причине одностороннего отказа Заказчика от исполнения Контракта, заключенного по итогам определения поставщика (подрядчика, исполнителя) путем проведения запроса котировок на право заключения контракта на оказание услуг по разработке и согласованию проектов нормативов предельно-допустимых выбросов (закупка № [0166300024717000096](#)) (далее – Запрос котировок).

В результате проведенной Комиссией на основании части 7 статьи 104 Закона проверки фактов, изложенных в указанном обращении, проверки соблюдения Заказчиком процедуры одностороннего отказа от исполнения контракта, а также анализа представленных в Тульское УФАС России документов, касающихся осуществления данной закупки, установлено следующее.

Извещение о проведении запроса котировок размещено 21.03.2017 в единой информационной системе в сфере закупок.

Начальная (максимальная) цена контракта составляет 159 000,00 рублей.

07.04.2017 по итогам проведения Запроса котировок между Заказчиком и НОЧУ ДПО «Эко-Сфера» заключен Контракт на общую сумму 103 350,00 рублей.

Согласно пункту 1.1 Контракта Исполнитель обязуется оказать услуги по разработке и согласованию проекта нормативов предельно-допустимых выбросов для Заказчика в соответствии с техническим заданием (приложение № 1 к контракту), а Заказчик обязуется оплатить эти услуги.

Пунктом 2.1 Контракта установлен срок оказания услуг: до 01.11.2017.

Срок действия Контракта – до 31.12.2017 (пункт 12.1 Контракта).

Заказчиком Исполнителю выплачен аванс в размере 31005,00 рублей.

Согласно пункту 4.1 Контракта по окончании оказания услуг Исполнитель в течение 3 (трех) рабочих дней предоставляет Заказчику подписанный со своей стороны акт сдачи-приемки оказанных услуг в двух экземплярах, счета и счета-фактуры (при наличии) для оплаты оказанных услуг, а также документы, предусмотренные пунктом 6.1.4 Контракта.

В свою очередь, пункт 6.1.4 Контракта обязывает Исполнителя предоставить Заказчику по результатам оказания услуг проект предельно-допустимых выбросов загрязняющих веществ в атмосферу, согласованный в уполномоченных государственных органах, отчет об инвентаризации выбросов загрязняющих веществ в атмосферный воздух на электронном и на бумажном носителе, разрешение на выброс загрязняющих веществ в атмосферный воздух, выданное уполномоченным государственным органом.

Из устных и письменных пояснений Заказчика следует, что Исполнитель не оказал предусмотренные Контрактом услуги в согласованный сторонами срок – до 01.11.2017.

13.12.2017 в адрес НОЧУ ДПО «Эко-Сфера» Заказчиком направлена претензия (исх. № 598) с требованием оплатить неустойку в связи с нарушением сроков оказания услуг по Контракту.

Также 13.12.2017 Заказчиком принято Решение об одностороннем отказе от исполнения контракта (далее – Решение Заказчика об отказе от исполнения контракта).

При этом Заказчик руководствовался положениями части 9 статьи 95 Закона, согласно которой 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, и пунктом 12.2 Контракта, в котором возможность расторжения контракта путем одностороннего отказа от исполнения контракта согласована сторонами такого Контракта: расторжение контракта допускается по соглашению сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа стороны контракта от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством и в порядке, установленном Законом.

В соответствии с частью 12 статьи 95 Закона решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта не позднее чем в течение трех рабочих дней с даты 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). Выполнение заказчиком требований настоящей части считается надлежащим уведомлением поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта. Датой такого надлежащего уведомления признается дата получения заказчиком подтверждения о вручении поставщику (подрядчику, исполнителю) указанного уведомления либо дата получения заказчиком информации об отсутствии поставщика (подрядчика, исполнителя) по его адресу, указанному в контракте. При невозможности получения указанных подтверждения либо информации датой такого надлежащего уведомления признается дата по истечении тридцати дней с даты размещения решения заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта в единой информационной системе.

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 настоящей статьи. Изучив обстоятельства, на основании которых принято Решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта, оценив действия сторон Контракта при его

исполнении, Комиссия установила следующее.

Решение Заказчика об отказе от исполнения контракта направлено в адрес Общества заказным письмом и по электронной почте, а также размещено в единой информационной системе в сфере закупок 13.12.2017.

26.12.2017 Исполнителем получено направленное по почте Решение Заказчика об отказе от исполнения Контракта.

Посчитав, что в срок, установленный вышеуказанными нормами статьи 95 Закона, нарушение условий Контракта, послужившее основанием для принятия Заказчиком Решения об одностороннем отказе от исполнения Контракта, НОЧУ ДПО «Эко-Сфера» устранены не были, Заказчик посчитал Решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта вступившим в законную силу и Контракт расторгнутым, в связи с чем Заказчик направил в Тульское УФАС России настоящее обращение.

В силу части 2 статьи 104 Закона 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.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 № 1062 утверждены [Правила ведения реестра недобросовестных поставщиков \(подрядчиков, исполнителей\)](#).

В соответствии с Правилами ведения реестра, в случае расторжения контракта по решению суда или в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта заказчик в течение 3 рабочих дней с даты расторжения контракта направляет в уполномоченный орган информацию и документы, предусмотренные [частью 6 статьи 104](#) Закона.

Из пункта 11 Правил ведения реестра следует, что в реестр недобросовестных поставщиков включаются только проверенные сведения. Необходимым условием является наличие в представленных материалах фактов, подтверждающих недобросовестность поставщика (подрядчика, исполнителя).

Таким образом, по смыслу вышеуказанного положения, в реестр недобросовестных поставщиков включаются только проверенные сведения, а необходимым условием подобного включения является наличие в представленных Заказчиком материалах фактов, подтверждающих недобросовестность поставщика (подрядчика, исполнителя).

Следовательно, размещение информации об участнике закупки в реестре недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)

осуществляется лишь в случае, если Комиссия в результате проведенной проверки установит обстоятельства, свидетельствующие о намерении участника закупки уклоняться от исполнения контракта, либо направленности его действий на несоблюдение условий контракта.

Частью 1 статьи 2 Закона установлено, 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.

Комиссией установлено, что письмом от 14.04.2017 (исх. № 656) Исполнитель запросил у Заказчика ряд сведений, необходимых для оказания услуг по Контракту. Помимо перечня запрашиваемой информации в данном письме Исполнитель указал, что такая информация необходима для выполнения работ в полном объеме в установленный срок, её отсутствие может отразиться на ходе выполнения работ.

Из пояснений НОЧУ ДПО «Эко-Сфера» следует, что Заказчиком не представлены полные сведения по указанному письму.

Представитель Заказчика на заседании Комиссии не отрицал факта получения указанного письма. Какая именно информация из перечня запрашиваемых сведений была предоставлена Исполнителю, представитель Заказчика затруднился пояснить. Документа, подтверждающие факт направления в адрес НОЧУ ДПО «Эко-Сфера» полного перечня запрашиваемых сведений в материалы дела не представлены.

В дальнейшем переписка между сторонами Контракта в период срока

оказания услуг по Контракту не велась. Исполнитель и Заказчик пояснили, что переговоры осуществлялись устно.

27.11.2017 НОЧУ ДПО «Эко-Сфера» в адрес Заказчика направлено письмо (исх. № 1915) с предложением расторгнуть Контракт по соглашению сторон, с обязательным возвратом аванса, либо рассмотреть вопрос о продлении сроков оказания услуг по Контракту. На данное письмо 04.12.2017 от МКУ «Автохозяйство» последовал ответ (исх. № 582), в котором Заказчик сообщает о недопустимости продления срока исполнения Контракта, а также о необходимости вернуть денежные средства, выплаченные Исполнителю в качестве аванса по Контракту. 18.12.2017 Исполнителем был возвращен аванс, что подтверждается платежным поручением № 2447.

Таким образом, Комиссией установлено, что у Исполнителя в период действия срока оказания услуг по Контракту отсутствовала полная информация, необходимая ему для проведения соответствующих работ. Заказчиком не представлено доказательств обратного. Следовательно, у Исполнителя не имелось возможности завершить выполнение работ по Контракту.

В то же время, как следует из положений Контракта, Исполнитель вправе обращаться к Заказчику за организационным содействием в целях проведения мероприятий по улучшению качества оказываемых услуг (пункт 6.3.1), в то же время Заказчик обязан оказывать Исполнителю содействие в оказании услуг в порядке, предусмотренном Контрактом.

Исходя из положений [статьи 104](#) Закона 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 ([часть 2 статьи 104](#) Закона).

Основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является только такое нарушение контракта поставщиком, которое не только повлекло односторонний отказ заказчика от исполнения контракта, но и которое предполагает недобросовестное поведение такого поставщика, совершение им умышленных действий (бездействия) в противоречие требованиям Закона, в том числе, приведших к невозможности исполнения контракта и нарушающих права заказчика относительно его условий.

Таким образом, для включения в реестр недобросовестных поставщиков антимонопольный орган обязан достоверно установить не только факт

нарушения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) контракта, но и оценить доказательства его недобросовестного поведения, совершения им умышленных действий (бездействия), противоречащих требованиям Закона и нарушающих права и законные интересы заказчика.

По общему правилу, при привлечении лица к публично-правовой ответственности государственным органом должна быть установлена вина этого лица в нарушении Закона.

Вывод Комиссии в этой части основан на правовой позиции Конституционного Суда Российской Федерации, изложенной в постановлениях от 30.07.2001 [N 13-П](#), от 21.11.2002 [N 15-П](#), о том, что меры государственного понуждения должны применяться с учетом характера совершенного правонарушения, размера причиненного вреда, степени вины правонарушителя, его имущественного положения и иных существенных обстоятельств. Применяемые государственными органами санкции, в том числе штрафного характера, должны отвечать требованиям [Конституции](#) Российской Федерации, соответствовать принципу юридического равенства, быть соразмерными конституционно защищаемым целям и ценностям, исключать возможность их произвольного истолкования и применения.

При этом «автоматическое» включение лица, нарушившего условия контракта, в реестр недобросовестных поставщиков без указания причины его отнесения к таковым, без учета степени его вины ограничивает право на осуществление коммерческой деятельности по поставке продукции для государственных и муниципальных нужд, негативно сказывается на деловой репутации и снижает в целом конкурентоспособность на рынке.

При этом ни Закон, ни Правила ведения реестра не содержат безусловной обязанности уполномоченного на то органа включать представленные заказчиком сведения о поставщике (исполнителе, подрядчике) в реестр недобросовестных поставщиков без оценки его действий в каждом конкретном случае.

Следовательно, при рассмотрении вопроса о включении или не включении информации в отношении соответствующего лица в реестр недобросовестных поставщиков, недопустимо ограничиваться только формальной констатацией ненадлежащего исполнения хозяйствующим субъектом тех или иных нормативных требований без выяснения и оценки всех фактических обстоятельств дела в совокупности и взаимосвязи.

В связи с этим, основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является только такое неисполнение лицом условий контракта, которое предполагает его недобросовестное поведение, совершение им умышленных, а в ряде случаев неосторожных действий (бездействия) в противоречие требованиям Закона.

В рассматриваемом случае Комиссия полагает, что обстоятельства рассматриваемого дела в совокупности с представленными документами и сведениями не свидетельствуют о том, что действия НОЧУ ДПО «Эко-Сфера» были направлены исключительно на уклонение Общества от выполнения условий заключенного Контракта или на несоблюдение его условий.

Необходимо отметить, что бесспорных доказательств, подтверждающих обратное, Заказчиком и иными лицами в материалы рассматриваемого дела не представлено.

При таких обстоятельствах Комиссия не находит правовых оснований для включения информации о НОЧУ ДПО «Эко-Сфера» в реестр недобросовестных поставщиков.

Исходя из вышеизложенного, руководствуясь статьями 99, 104 Закона, Правилами, Комиссия

РЕШИЛА:

Информацию, представленную муниципальным казенным учреждением «Автохозяйство» от 28.12.2017 исх. № 624 (вх. № 11 от 09.01.2018) о негосударственном образовательном частном учреждении дополнительного профессионального образования «Учебно-методический центр «Эко-Сфера» (ИНН: 7724296588; адрес 249030, Калужская область, г. Обнинск, ул. Победы, д. 9А) в реестр недобросовестных поставщиков не включать.

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