

В соответствии с п. 5 ч. 15 ст. 99 Федерального закона № 44-ФЗ от 05.04.2013 г. «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (здесь и далее по тексту в редакции, действующей на дату заключения государственного контракта (далее – Закон о контрактной системе), п. «б» ч.13 Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденных Постановлением Правительства РФ от 30.06.2021 г. № 1078 (далее – Правила) и на основании Приказа Оренбургского УФАС России № 77-п от 22.03.2023 г., Инспекцией Оренбургского УФАС России по осуществлению внеплановых проверок в составе:

Председателя Инспекции: Членов Инспекции:

в присутствии посредством видеоконференцсвязи представителя Федерального Государственного бюджетного образовательного учреждения высшего образования «Оренбургский государственный медицинский университет» Министерства здравоохранения Российской Федерации – (по доверенности),

в присутствии (очно) директора общества с ограниченной ответственностью «ВУЛКАН» -

рассмотрев обращение Федерального государственного бюджетного образовательного учреждения высшего образования «Оренбургский государственный медицинский университет» Министерства здравоохранения Российской Федерации (вх. Оренбургского УФАС России № 3362 от 22.03.2023 г.) о включении в Реестр недобросовестных поставщиков сведений в отношении общества с ограниченной ответственностью ООО «ВУЛКАН» (ИНН: 5610140826) в связи с односторонним отказом Заказчика от исполнения контракта на оказание услуг по техническому и сервисному обслуживанию оборудования абонентских комплектов интегрированной системы безопасности «Лавина» на объектах ФГБОУ ВО ОрГМУ Минздрава России в 2023 году (номер извещения № 0353100013222000051),

УСТАНОВИЛА:

21.03.2023 г. в Оренбургское УФАС России поступило обращение Федерального государственного бюджетного образовательного учреждения высшего образования «Оренбургский государственный медицинский университет» Министерства здравоохранения Российской Федерации (далее – Заказчик, ФГБОУ ВО ОрГМУ Минздрава России) о включении в Реестр недобросовестных поставщиков сведений в отношении общества с ограниченной ответственностью «ВУЛКАН» (ИНН: 5610140826) (далее – Исполнитель, Общество, ООО «ВУЛКАН») в связи с односторонним расторжением контракта на оказание услуг по техническому и сервисному обслуживанию оборудования абонентских комплектов интегрированной системы безопасности «Лавина» на объектах ФГБОУ ВО ОрГМУ Минздрава России в 2023 году (номер извещения № 0353100013222000051) (далее – Аукцион, Закупка).

Присутствующий на заседании Инспекции Оренбургского УФАС России представитель Заказчика поддержал доводы, указанные в решении об одностороннем отказе от исполнения контракта РХД/2022/245/4/ЭА/У-557 от 16.12.2022 г.

Присутствующий на рассмотрении обращения директор ООО «ВУЛКАН» пояснил, что после заключения контракта ООО «ВУЛКАН» на оказание услуг по техническому и сервисному обслуживанию оборудования абонентских комплексов интегрированной системы безопасности «Лавина» на объектах ФГБОУ ВО ОрГМУ Минздрава РФ произошло отключение передачи сигнала о пожаре от зданий в пожарную часть на пультовое оборудование «Лавина», расположенное в пожарном подразделении. Со слов директора Общества в пожарной части обслуживанием пультового оборудования «Лавина» занимается ООО «АСБ-Сервис» и Исполнителю необходимо было обратиться в ООО «АСБ-Сервис» по вопросу подключения. Вместе с тем, до настоящего времени подключиться не удалось по причине невозможности выстраивания конструктивного диалога с ООО «АСБ-Сервис».

Инспекция Оренбургского УФАС России, рассмотрев материалы внеплановой проверки, заслушав приведенные доводы, установила следующее:

25.11.2022 г. на официальном сайте Российской Федерации (единая информационная система) в сети Интернет www.zakupki.gov.ru и на электронной торговой площадке было размещено извещение об аукционе в электронной форме на оказание услуг по техническому и сервисному обслуживанию оборудования абонентских комплексов интегрированной системы безопасности «Лавина» на объектах ФГБОУ ВО ОрГМУ Минздрава России в 2023 году (номер извещения № 0353100013222000051).

Начальная (максимальная) цена контракта составляет 122 400,00 рублей.

В соответствии с протоколом подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя) от 05.12.2022 г. № ИЭА1 победителем закупки признано Общество с ограниченной ответственностью «ВУЛКАН» с предложением о цене контракта 121 788,00 руб.

16.12.2022 г. между Обществом с ограниченной ответственностью «ВУЛКАН» и Федеральным государственным бюджетным образовательным учреждением высшего образования «Оренбургский государственный медицинский университет» Министерства здравоохранения Российской Федерации заключен контракт № РХД/2022/245/4/ЭА/У-557 на оказание услуг по техническому и сервисному обслуживанию оборудования абонентских комплексов интегрированной системы безопасности «Лавина» на объектах ФГБОУ ВО ОрГМУ Минздрава России в 2023 году (далее - Контракт).

Согласно разделу 1 Контракта «Предмет Контракта» установлено следующее:

«1.1. Исполнитель обязуется оказать услугу по техническому и сервисному обслуживанию оборудования абонентских комплексов интегрированной системы безопасности «Лавина» на объектах ФГБОУ ВО ОрГМУ Минздрава России в 2023 году (далее – услуги), а Заказчик обязуется принять и оплатить услуги, оказанные в соответствии с условиями Контракта и приложениями к нему.

1.2. Перечень услуг, место оказания и сроки, согласно которым Исполнитель обязан оказать услуги в рамках Контракта, определены в Описании объекта закупки (Приложение №1 к Контракту), которое является неотъемлемой частью настоящего Контракта.

1.3. Идентификационный код закупки: 221561004255456100100100790703312244».

Согласно разделу 3 Контракта «Права и обязанности сторон» установлено следующее:

«3.1. Заказчик обязан:

3.1.1. Оплатить Исполнителю стоимость оказанных услуг в порядке и сроки, предусмотренные Разделом 2 и Разделом 4 настоящего Контракта;

3.2. Заказчик имеет право:

3.2.1. Контролировать качество оказываемых Исполнителем услуг;

3.2.2. В случае обнаружения недостатков при сдаче-приемке услуг, Заказчик вправе потребовать от Исполнителя безвозмездного устранения недостатков;

3.2.3. Осуществить выплату Исполнителю суммы, уменьшенной на сумму пени и/или штрафов в порядке, предусмотренном Разделом 5 настоящего Контракта.

3.2.4. Совершать иные действия, предусмотренные Контрактом.

3.3. Исполнитель обязан:

3.3.1. Своевременно и качественно оказывать услуги в соответствии с условиями настоящего Контракта, а также Описанием объекта закупки и Спецификацией (Приложение №1 и Приложение № 2 к Контракту);

3.3.2. Оплатить Заказчику пени и/или штрафы в случае, если Заказчик выставил Исполнителю требование об их уплате, в порядке и сроки, предусмотренные Разделом 5 настоящего Контракта.

3.3.3. В случае наличия законодательных требований Исполнитель обязуется представить дополнительные документы - акты по установленным формам, справки, счета фактуры и иные документы.

3.4. Исполнитель вправе:

3.4.1. Требовать оплаты по настоящему Контракту в случае надлежащего исполнения своих обязательств;

3.4.2. Принять решение об одностороннем отказе от исполнения настоящего Контракта в соответствии с законодательством Российской Федерации».

Согласно обращению Заказчика, в пункте 3 Приложение № 2 к Контракту установлено, что срок оказания услуг: с 01.01.2023 г. по 31.12.2023 г.

Заказчиком 08.02.2023 г. была направлена претензия с выставлением штрафа (исх. № 63-09-450 от 08.02.2023 г.), в связи с неисполнением обязательств по контракту за январь.

По состоянию на 07.03.2023 г. (дата принятия Заказчиком решения об одностороннем отказе от исполнения контракта) услуга не оказывается, абонентские комплекты системы «Лавина», указанные в Приложении № 1 «Описание объекта закупки» не имеют связи с подразделениями ФПС МЧС России, не передают сигнал о пожаре в эти подразделения. Также на основании п. 6.2 в Приложение № 1 «Описание объекта закупки» сведения о проведении регламентных работ заносятся в журнал регистрации работ по техническому обслуживанию и ремонту (учета регламентных работ и контроля технического состояния средств систем «Лавина») на объектах, журнал регистрации работ не заполняется, отсутствуют подписи исполнителя оказания услуг.

Заказчиком 07.03.2023 г. была направлена претензия с выставлением штрафа за февраль (исх. № 63-09-942 от 07.03.2023 г.)

Разделом 6 Контракта «Порядок расторжения контракта» установлено следующее:

«6.1. Настоящий Контракт может быть расторгнут по соглашению Сторон, по решению суда либо в случае одностороннего отказа Стороны настоящего Контракта от исполнения настоящего Контракта в соответствии с гражданским законодательством.

6.2. Заказчик вправе в одностороннем порядке отказаться от исполнения настоящего Контракта в случае, если:

6.2.1. Исполнитель оказывает услуги ненадлежащего качества с недостатками, которые не могут быть устранены в приемлемый для Заказчика срок;

6.2.2. Исполнитель нарушил сроки оказанной услуги.

6.3. Заказчик также вправе в одностороннем порядке отказаться от исполнения настоящего Контракта по иным основаниям, предусмотренным Гражданским кодексом Российской Федерации для одностороннего отказа от исполнения отдельных видов обязательств.

6.4. Заказчик обязан принять решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта, если в ходе исполнения Контракта установлено, что Исполнитель не соответствует установленным извещением о закупке требованиям к участникам закупки или предоставил недостоверную информацию о своем соответствии таким требованиям, что позволило ему стать победителем определения Исполнителя.

6.5. Исполнитель вправе в одностороннем порядке отказаться от исполнения настоящего Контракта в случае, если:

6.5.1. Заказчик нарушает сроки оплаты услуги;

6.5.2. Заказчиком незаконно отказано в приемке услуги.

6.6. Сторона, которой направлено предложение о расторжении настоящего Контракта по соглашению сторон, должна дать письменный ответ по существу в срок, не превышающий 5 (пять) дней с даты его получения.

6.7. Расторжение настоящего Контракта по соглашению сторон производится путем подписания Сторонами соответствующего соглашения о расторжении.

6.8. В случае расторжения настоящего Контракта Стороны производят сверку расчетов, которой подтверждается объем услуги Исполнителем.

6.9. Расторжение настоящего Контракта в одностороннем порядке осуществляется с соблюдением требований частей 8 - 25 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».

6.10. Стороны допускают обмен экземплярами приложений и дополнительных соглашений к Контракту, подписанных одной стороной, сканированных и направленных другой стороне по адресам электронной почты, указанным в разделе 11 настоящего Контракта, признавая тем самым юридическую силу названных документов. Стороны также признают юридическую силу всех прочих документов, уведомлений, претензий, направленных друг другу в электронном виде по указанным адресам электронной почты, а в случаях, предусмотренных Законом №44-ФЗ посредством единой информационной системы.

Каждая из сторон несет риск не извещения второй стороны об изменении своего адреса электронной почты. В случае уклонения стороны от получения уведомления, направленного второй стороной, уведомление считается полученным по истечении 3 (трёх) календарных дней с момента его направления».

Частью 8 статьи 95 Закона о контрактной системе 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 соответствии с ч. 9 ст. 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.

Согласно ч. 12.1 ст. 95 Закона о контрактной системе, 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.

С учетом требований ч. 13 ст. 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.

Частью 14 статьи 95 Закона о контрактной системе установлено 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.

07.03.2023 г. в связи с тем, что обществом с ограниченной ответственностью «ВУЛКАН» нарушены сроки оказания услуг, Заказчиком было принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта № РХД/2022/245/4/ЭА/У-557 от 16.12.2022 г.

07.03.2023 г. 12:16 (МСК) решение об одностороннем отказе от исполнения контракта было размещено Заказчиком в Единой информационной системе ***(Решение об одностороннем отказе №23/01 от 07.03.2023 Поставщик Получено 07.03.2023 12:16 (МСК) Заказчик Подписано 07.03.2023 12:16 (МСК)).***

При расторжении контракта заказчиком соблюдена процедура, предусмотренная положениями ст. 95 Закона о контрактной системе.

Таким образом, учитывая положения ч. 12.1, ч. 13 ст. 95 Закона о контрактной системе, односторонний отказ Заказчика от исполнения Договора вступил в силу 20.03.2023 г.

Следовательно, на дату заседания Инспекции Оренбургского УФАС России решение Заказчика об одностороннем отказе от исполнения Контракта считается вступившим в силу.

Согласно ч. 16 ст. 95 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 недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

В соответствии с ч. 2 ст. 104 Закона о контрактной системе в реестр недобросовестных поставщиков включается информация об участниках закупок, в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта в связи с существенным нарушением ими условий контрактов.

Порядок рассмотрения обращения о включении информации об участнике закупки в реестр недобросовестных поставщиков и ведения реестра такого реестра определен Постановлением Правительства Российской Федерации от 30.06.2021 № 1078 (далее - Постановление № 1078).

Согласно ч. 7 ст. 104 Закона о контрактной системе, а также п. 13 Постановления № 1078, уполномоченный орган осуществляет проверку информации и документов, указанных в пунктах 6 - 8 настоящих Правил, на наличие фактов, подтверждающих недобросовестность поставщика (подрядчика, исполнителя), не позднее 5 рабочих дней с даты их поступления.

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 закупок, следовательно, является механизмом защиты государственных и муниципальных заказчиков от недобросовестных действий поставщиков (исполнителей, подрядчиков).

Основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является *только такое действие лица, которое предполагает его недобросовестное поведение, совершение им действий (бездействия) в противоречие требованиям Закона о контрактной системе.*

Согласно правовой позиции Верховного Суда Российской Федерации, сформированной Определением от 19.02.2015 № 301-КГ15-632 по делу № А29-3152/2014, при рассмотрении вопроса о законности решения о включении или невключении лица в реестр недобросовестных поставщиков нельзя ограничиться только формальной констатацией ненадлежащего исполнения хозяйствующим субъектом тех или иных нормативных требований без выяснения и оценки всех фактических обстоятельств дела в совокупности и взаимосвязи. При принятии решения о включении в реестр недобросовестных поставщиков нельзя ограничиваться формальной позицией, поэтому по делу подлежат установлению обстоятельства недобросовестного поведения поставщика.

Включение лица в реестр невозможно без установления его вины, выраженной в сознательном уклонении от исполнения контракта.

Инспекцией Оренбургского УФАС России приняты во внимание следующие обстоятельства.

Согласно письменным пояснениям Общества, у Исполнителя не было умысла на уклонение от исполнения контракта, Исполнителем предприняты все возможные меры к его исполнению.

02.02.2023 г. Обществом в адрес ГУ МЧС России по Оренбургской области направлено письмо (исх. № 4 от 02.02.2023 г.) с целью подключения объектового оборудования «Лавина» к пультовому оборудованию, расположенному в пожарном подразделении.

По результатам рассмотрения письма МЧС России по Оренбургской области в адрес ООО «АСБ-Сервис» отправлено уведомление (исх. № ИВ-166-1751 от 20.02.2023 г.) о подключении объектового оборудования «Лавина» к пульту, расположенному в пожарном подразделении для прохождения сигнала о пожаре.

Вместе с тем, согласно представленным материалам дела, до настоящего времени от ООО «АСБ-Сервис» не поступала информация в рамках запроса ГУ МЧС России по Оренбургской области (исх. № ИВ-166-1751 от 20.02.2023 г.)

Помимо прочего, письмом исх. № 27 от 06.03.2023 г. Исполнитель просил ГУ МЧС России по Оренбургской области оказать содействие и обеспечить подключение объектов, поскольку ООО «АСБ-Сервис» не были предприняты никакие меры по подключению к пультовому оборудованию, расположенному в пожарном подразделении.

Кроме того, Обществом представлены письма, адресованные ФГБОУ ВО ОрГМУ Минздрава России, которыми Исполнитель уведомлял Заказчика о возникших по причине действий (бездействий) третьих лиц проблемах при исполнении контракта № РХД/2022/245/4/ЭА/У-557 от 16.12.2022 г.

Также Инспекцией Оренбургского УФАС России отмечается, что в рамках исполнения контракта № РХД/2022/245/4/ЭА/У-557 от 16.12.2022 г. Обществом закуплены и активированы sim-карты, установлены GSM-коммуникаторы приборов Гранит-3Л (УК).

Вместе с тем, частью 1 статьи 421 Гражданского Кодекса РФ установлено, что понуждение к заключению договора не допускается, за исключением случаев, когда обязанность заключить договор предусмотрена настоящим Кодексом, законом или добровольно принятым обязательством.

Следовательно, у Общества отсутствовали правовые основания для неисполнения условий контракта, поскольку, выражая согласие с условиями документации об электронном аукционе, подавая заявку на участие в электронном аукционе, ООО «ВУЛКАН» приняло на себя обязательства по исполнению условий контракта. Доказательств обратного в материалы дела не представлено.

Следовательно, у Заказчика имелись правовые основания для принятия решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, поскольку согласно части 1 статьи 34 Закона о контрактной системе, **контракт заключается на условиях, предусмотренных извещением об осуществлении закупки или приглашением, документацией о закупке, заявкой участника закупки, с которым заключается контракт**, за исключением случаев, в которых в соответствии с настоящим Федеральным законом извещение об осуществлении закупки или приглашение, документация о закупке, заявка не предусмотрены. В случае, предусмотренном частью 24 статьи 22 настоящего Федерального закона, контракт должен содержать порядок определения количества поставляемого товара, объема выполняемой работы, оказываемой услуги на основании заявок заказчика.

Вместе с тем, учитывая пояснения сторон, представленные материалы дела, Инспекция Оренбургского УФАС России, принимая во внимание правомерность заявленных Заказчиком доводов, отмечает, что представленные материалы дела однозначно не свидетельствуют о недобросовестности действий общества с ограниченной ответственностью «ВУЛКАН».

Материалами дела также установлено, что Обществом ранее в рамках Закона о контрактной системе заключались и успешно исполнялись контракты.

При привлечении лица к публично-правовой ответственности государственным органом должна быть установлена вина этого лица в нарушении закона.

Конституционный Суд Российской Федерации в своих судебных актах неоднократно указывал, что применяемые государственными органами санкции, в том числе штрафного характера, должны отвечать требованиям Конституции Российской Федерации, в том числе соответствовать принципу юридического равенства, быть соразмерными конституционно защищаемым целям и ценностям, исключать возможность их произвольного истолкования и применения (Постановления Конституционного Суда Российской Федерации от 30.07.2001 № 13-П, от 21.11.2002 № 15-П).

Как следует из документов, представленных на заседание Инспекции, ООО «ВУЛКАН» предпринимало меры, направленные на исполнение контракта.

При рассмотрении вопроса о наличии оснований для включения ООО «ВУЛКАН» в реестр недобросовестных поставщиков, с которым контракт был расторгнут в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта, антимонопольный орган обязан не только убедиться в наличии оснований для расторжения контракта и соблюдении порядка его расторжения заказчиком, но и установить недобросовестный характер действий поставщика (подрядчика, исполнителя), что предполагает отсутствие у последнего реального намерения заключить и исполнить контракт надлежащим образом и в согласованные сроки.

Отказ заказчика от договора, в том числе по мотиву существенного нарушения подрядчиком условия договора, может являться как следствием недобросовестного поведения поставщика, принимавшего участие в торгах номинально и не имеющего намерения реально выполнять работы по контракту, так и не являться таковым (в том случае, если нарушение условий договора не вызвано злонамеренными действиями поставщика, а связано с обстоятельствами, находящимися вне его сферы контроля).

Таким образом, из имеющихся материалов дела следует, что в действиях Поставщика - общества с ограниченной ответственностью «ВУЛКАН» - не усматриваются признаки недобросовестного поведения, направленного на уклонение от исполнения условий контракта и на срыв вышеуказанной закупки.

Также Инспекция Оренбургского УФАС России отмечает, что ранее в адрес Управления ранее поступило обращение ООО «ВУЛКАН» о проверке действий третьих лиц на предмет нарушения положений ст. 15 Федерального закона РФ от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

При таких обстоятельствах, на основании исследования имеющихся в материалах дела доказательств, а также в связи с тем, что Инспекция Оренбургского УФАС России обстоятельств, объективно свидетельствующих о наличии недобросовестных действий Исполнителя не выявила, сведения в отношении ООО «ВУЛКАН» не подлежат включению в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

На основании вышеизложенного, Инспекция Оренбургского УФАС России, руководствуясь Постановлением Правительства РФ от 30.06.2021 № 1078 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)», ч. 2 ст. 104 Закона о контрактной системе,

РЕШИЛА:

Сведения в отношении общества с ограниченной ответственностью «ВУЛКАН» (ИНН: 5610140826) в Реестр недобросовестных поставщиков не включать.