

11 февраля 2016 года

г. Челябинск, пр. Ленина, 59

Комиссия по контролю в сфере закупок для государственных и муниципальных нужд Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Комиссия), в составе:

Председателя Комиссии: <...> -

начальника отдела контроля закупок для государственных и муниципальных нужд Челябинского УФАС России;

Членов Комиссии: <...> - заместителя начальника отдела контроля закупок для государственных и муниципальных нужд Челябинского УФАС России;

<...> - ведущего специалиста – эксперта отдела контроля закупок для государственных и муниципальных нужд Челябинского УФАС России,

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 о контрактной системе), рассмотрев обращение МБУ «Отдых» г. Магнитогорска (далее – Заказчик) о включении Индивидуального предпринимателя <...> (далее – Исполнитель, Участник закупки, Победитель аукциона, <...>.) в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) в связи с односторонним отказом Заказчика от исполнения контракта и расторжением контракта № 245 от 25.12.2015, заключенного по результатам проведения электронного аукциона на оказание комплекса услуг по ежедневной и генеральной уборке/уходу за поверхностями внутри и снаружи зданий (извещение № 0169300000315002638) (далее - Аукцион), а также обращения <...> на действия Заказчика при исполнении контракта, в присутствии:

- представителей МБУ «Отдых» г. Магнитогорска, действующих на основании доверенностей от 10.02.2016 № 11, № 12, № 13;

- представителей <...>, действующих на основании доверенностей от 11.02.2016;

- <...>, действующей на основании выписки из ЕГРИП от 30.03.2015 № 255В/2015, УСТАНОВИЛА:

В Челябинское УФАС России 28.01.2016 поступило обращение Заказчика о включении в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) <...>, в порядке, предусмотренном статьей 104 Закона о контрактной системе. Согласно материалам дела, Заказчиком и Уполномоченным органом объявлен Аукцион путем размещения на официальном сайте в сети «Интернет» [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) 20.11.2015 извещения о проведении Аукциона и документации об Аукционе.

Начальная (максимальная) цена контракта – 2 386 427 рублей 33 копейки.

По результатам Аукциона между Заказчиком и <...> заключен контракт № 245 от 25.12.2015 (далее – Контракт).

Согласно обращению Заказчика, с 01.01.2016 по 11.01.2016 Исполнителем не оказывались услуги, предусмотренные Контрактом.

Заказчик 11.01.2016 принял решение об одностороннем отказе от исполнения контракта в порядке, предусмотренном статьей 95 Закона о контрактной системе. Представители Заказчика на заседании Комиссии Челябинского УФАС России доводы обращения поддержали в полном объеме.

Представитель Исполнителя против включения в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) возражал, пояснил, что неисполнение обязательств по контракту вызвано срочной необходимостью поиска сотрудников для оказания услуг в связи с отказом сотрудников предыдущего исполнителя от

заключения трудовых договоров с <...>, с предоставлением жилых помещений на время работы, получением необходимых допусков к работе на территории детского комплекса и прохождением осмотра у врачей.

По мнению <...>, Заказчик намеренно создавал препятствия для оказания Исполнителем услуг путем установления требований о круглосуточном нахождении сотрудников Исполнителя на территории комплекса, запугивания указанных сотрудников задержками заработной платы и иными действиями. Факт частичного неисполнения обязательств, а также получение решения Заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта, представитель Общества не отрицал.

Изучив представленные сторонами документы, заслушав пояснения сторон, руководствуясь статьей 104 Закона о контрактной системе, Комиссия пришла к следующим выводам.

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

Частью 9 статьи 95 Закона о контрактной системе установлено, что 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.

Частью 3 статьи 450 Гражданского кодекса Российской Федерации установлено, что в случае одностороннего отказа от исполнения договора полностью или частично, когда такой отказ допускается законом или соглашением сторон, договор считается соответственно расторгнутым или измененным.

Частью 12 статьи 95 Закона о контрактной системе предусмотрено, что 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.

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 (часть 13 статьи 95 Закона о контрактной системе).

Согласно части 26 статьи 95 Закона о контрактной системе информация об изменении контракта или о расторжении контракта, за исключением сведений, составляющих государственную тайну, размещается заказчиком в единой информационной системе в течение одного рабочего дня, следующего за датой изменения контракта или расторжения контракта.

Материалами дела установлено, что в соответствии с протоколом подведения итогов электронного аукциона от 08.12.2015 Победителем Аукциона признан <...> с ценой предложения 1 455 787 рублей 28 копеек.

Между Заказчиком и <...> 25.12.2015 заключен Контракт.

Из обращения Заказчика следует, что в соответствии с пунктом 2.1. Контракта Исполнитель принял на себя обязательство обеспечить оказание услуг в соответствии с техническим заданием.

Пунктом 2.1.6. Контракта установлено, что при заключении Контракта Исполнитель обязан предоставить список работников (персонала), включая резерв, с отметками о прохождении ими медицинского обследования, согласно установленного порядка, гигиенической подготовки, с отметками о наличии прививок, в соответствии с национальным календарем профилактических прививок, а также по эпидемиологическим показаниям, и указанием иных данных, предусмотренных приложением № 4 к Контракту.

В случае уменьшения количества персонала Исполнитель обязан уведомить Заказчика в письменной форме, восполнить количество персонала в течение 6 часов.

Согласно пункту 2.1.8. Контракта Исполнитель обязан обеспечить ежедневное присутствие своего представителя, (менеджера). Вменить в его обязанности заполнение, подписание и согласование с Заказчиком, по окончании каждого дня, фактически оказанных объемов услуг в «Журнале чистоты» Заказчика.

В соответствии с пунктом 1.5. Контракта срок оказания услуг: с 01.01.2016 по 31.12.2016.

Заказчиком 29.12.2015 направлено письмо Исполнителю с просьбой о предоставлении информации, установленной пунктами 2.1.3., 2.1.4., 2.1.6. – 2.1.8, 2.1.10 Контракта.

Заказчиком 01.01.2016, 02.01.2016, 03.01.2016 составлены акты о неисполнении контракта <...>.

Исполнителю 01.01.2016, 02.01.2016 по электронной почте направлены претензии с требованием приступить к исполнению условий контракта, предусмотренных пунктом 2.1 Контракта, а также представить 6 (шесть) сотрудников, согласно приложению № 2 к Контракту.

Получение указанных претензий Исполнителем не отрицается.

Из пункта 2.1.11 Контракта следует, что Исполнитель обязан безвозмездно и немедленно исправлять, по требованию Заказчика, все выявленные недостатки.

Исполнителем в адрес Заказчика 03.01.2016 направлено соглашение о расторжении контракта № 1, по причине отсутствия у Исполнителя возможности размещения на территории Заказчика персонала для оказания услуг, предусмотренных Контрактом.

Заказчик указанное соглашение не подписал, в связи с необходимостью получения услуг, предусмотренных Контрактом.

Исполнитель считает, что с 01.01.2016 по 03.01.2016 услуги, предусмотренные Контрактом, оказывались.

Заказчик пояснил, что 31.12.2015 на территорию комплекса заехали 3 сотрудника <...>, им предоставлено жилое помещение, питание.

До работы указанных сотрудников Заказчик не допустил, в связи с отсутствием медицинских книжек.

Заказчиком с 04.01.2016 по 13.01.2016 составлены акты по факту неоказания комплекса услуг по ежедневной и генеральной уборке/уходу за поверхностями внутри и снаружи зданий из-за отсутствия 5 сотрудников и менеджера <...> на территории комплекса.

Указанные акты Исполнителю не вручены.

В соответствии с пунктом 5.5. Контракта Заказчик вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Заказчиком 11.01.2016 принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта (далее – Решение об отказе) в связи с неисполнением обязательств по контракту, что зафиксировано комиссионными актами от 01.01.2016, 02.01.2016, 03.01.2016, претензиями Заказчика от 01.01.2016, 02.01.2016.

Заказчиком 12.01.2015 Решение об отказе размещено в единой информационной системе в разделе «Дополнительная информация к закупкам, контрактам».

12.01.2016 указанное решение с приложенными документами вручено представителю по доверенности № 1 от 01.01.2016 <...>

Курьерскими накладными, имеющимися в материалах дела, подтверждается факт получения <...> 14.01.2016 Решения об отказе.

Получение Решения об отказе Исполнитель не отрицает.

Исполнителем 13.01.2016 направлено письмо по электронной почте с просьбой пояснения Заказчиком возможности и стоимости представления персоналу Исполнителя мест для проживания и обеспечения питанием.

На указанное письмо Заказчиком отправлен ответ (исх. № 25 от 14.01.2016) с пояснением, что согласно пункту 2.4.5. Контракта, Заказчик имеет возможность предоставить персоналу Исполнителя места для проживания и обеспечить питанием на возмездной основе (500 рублей в день на одного сотрудника).

Исполнителем 14.01.2016 направлено письмо Заказчику с указанием даты, когда сотрудники <...> приступят к выполнению обязательств по контракту (16.01.2016 с 08:00).

Также в указанном письме Исполнитель просит Заказчика предоставить места для проживания работников (6 человек), отменить решение об одностороннем отказе от исполнения контракта от 11.01.2016.

К письму приложен список работников, согласно приложению № 4 Контракта.

Заказчиком 15.01.2016, 16.01.2016 составлены акты по факту неоказания комплекса услуг по ежедневной и генеральной уборке/уходу за поверхностями внутри и снаружи зданий из-за отсутствия 5 сотрудников и менеджера <...>.

Заказчиком составлены следующие акты:

16.01.2016 - акт о нарушении пункта 2.1.6. Контракта, на основании чего 6 человек не допущены к работе;

17.01.2016, 18.01.2016 акты по факту неоказания комплекса услуг по ежедневной и генеральной уборке/уходу за поверхностями внутри и снаружи зданий из-за отсутствия 5 сотрудников и менеджера <...>;

18.01.2016 акт о предоставлении Исполнителем документов согласно пункту 2.1.6. Контракта;

19.01.2016 - акт с требованием дополнить специальную одежду для уборки в туалетных комнатах, промаркировать ветошь для туалета, ветошь для уборки комнат, добавить уборочный материал для уборки туалета.

Исполнителем 19.01.2016 направлено письмо Заказчику с пояснением, что

19.01.2016 сотрудники находились на рабочем месте в полном объеме и приступили к работе после проверки документов, а также просьбой об отмене решения об одностороннем отказе от исполнения контракта от 11.01.2016.

Заказчиком 20.01.2016 составлен акт по факту неоказания комплекса услуг по ежедневной и генеральной уборке/уходу за поверхностями внутри и снаружи зданий на территории в полном объеме из-за отсутствия 2 сотрудников Исполнителя, 21.01.2016 - по факту некачественной влажной уборки, 22.01.2016 - акт о том, что сотрудники <...> не приступили к работе по уборке корпусов № 1, № 3, «Дом для гостей», Исполнителем не промаркирована ветошь.

Также Заказчиком 22.01.2016 направлено претензионное письмо (исх. № 57 от 22.01.2016) Исполнителю, 23.01.2016, 25.01.2016 составлены акты о неисполнении обязательств по Контракту <...>; 25.01.2016 направлено письмо (исх. № 63) с уведомлением о вступлении в силу решения об одностороннем отказе от исполнения контракта от 11.01.2016.

Заказчиком 25.01.2016 в Реестре контрактов на официальном сайте [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) размещена информация о расторжении Контракта.

Таким образом, Заказчиком соблюден порядок расторжения контракта в связи с односторонним отказом от исполнения обязательств, предусмотренный частями 12-26 статьи 96 Закона о контрактной системе.

Основанием для включения сведений в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) в соответствии с частью 2 статьи 104 Закона о контрактной системе является совершение Исполнителем (стороны по контракту) действий, свидетельствующих о его недобросовестном поведении, совершение им действий (бездействия) в противоречие требованиям Закона о контрактной системе и гражданского законодательства, нарушающих права заказчика относительно условий и срока исполнения контракта, нарушению обеспечения публичных интересов в правоотношениях, регулируемых законодательством о контрактной системе.

С учетом характера правовых последствий включения хозяйствующего субъекта в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) - юридической ответственности в виде невозможности в течение двух лет участвовать в закупках товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, установлению подлежит субъективная сторона действий Исполнителя, предполагающая наличие вины (умысла, неосторожности).

Правовая конструкция части 8 статьи 95 Закона о контрактной системе предполагает право сторон принять решения об одностороннем отказе от исполнения контракта только в соответствии с гражданским законодательством и договором.

Включение сведений об Исполнителе в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) является санкцией за недобросовестное поведение данного лица.

Данная мера связана с возложением негативных последствий - наличием в свободном доступе информации о лице, как о ненадежном Исполнителе, и, как следствие, подрыв деловой репутации и возможное уменьшение в будущем количества заключенных сделок, а также выгоды от осуществления предпринимательской деятельности.

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, определения от 07.06.2001 № 139-О, от 07.02.2002 № 16-О). По смыслу статьи 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.

Материалами дела подтверждено и не опровергнуто <...>, что с 01.01.2016 по 18.01.2016 услуги по ежедневной и генеральной уборке/уходу за поверхностями внутри и снаружи зданий в детском загородном комплексе «Абзаково» <...> не оказывались, с 19.01.2016 по 22.01.2016 оказывались ненадлежащим образом. Доводы <...> о необходимости поиска сотрудников для оказания услуг в связи с отказом сотрудников предыдущего исполнителя от заключения трудовых договоров с <...> не принимаются Комиссией Челябинского УФАС России во внимание, поскольку обязанность поиска персонала лежит на Исполнителе и в силу статьи 2 Гражданского кодекса Российской Федерации является риском хозяйствующего субъекта.

<...>, осуществляя коммерческую деятельность способна и должна предполагать и оценивать возможность отрицательных последствий своего поведения, в том числе связанных с неисполнением или ненадлежащим исполнением принятых по Контракту обязательств.

<...> в антимонопольный орган не представлено сведений и документов, подтверждающих исполнение требований Заказчика об устранении нарушений исполнения обязательств, предусмотренных Контрактом, повлекших необходимость заключения Заказчиком контракта с иным исполнителем и отсутствие надлежащей уборки помещений и территории комплекса в начале 2016 года.

Комиссия Челябинского УФАС России, исходя представленных сведений, приходит к выводу о недобросовестности <...> при оказании услуг, предусмотренных Контрактом, поскольку меры по устранению нарушений условий контракта, послужившие основанием для принятия Заказчиком решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, <...> не устранены.

На основании изложенного, Комиссия, руководствуясь статьей 104 Закона о контрактной системе,

**РЕШИЛА:**

Включить сведения, представленные МБУ «Отдых» г. Магнитогорска, об Индивидуальном предпринимателе <...> сроком на два года с даты размещения реестровой записи об Обществе в Реестре недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) на официальном сайте в сети «Интернет» [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru).

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трёх месяцев со дня его принятия.

Председатель Комиссии <...>

Члены Комиссии <...>

<...>