

РЕШЕНИЕ

по делу № 073/10/104-649/2023

04.10.2023

г. Ульяновск

На основании статьи 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*) Комиссия Ульяновского УФАС России (далее – *Комиссия*) в составе:

председателя Комиссии - заместителя руководителя управления –
начальника
отдела С<...>

членов Комиссии:

- главного специалиста-эксперта Г<...>
- специалиста-эксперта Б<...>

в отсутствие
представителей сторон,

по обращению муниципального дошкольного образовательного учреждения Майнский детский сад № 5 «Теремок» (далее – *МДОУ Майнский детский сад № 5 «Теремок», заказчик*) о включении сведений в отношении общества с ограниченной ответственностью «Гигант» (далее – *ООО «Гигант»*) в реестр недобросовестных поставщиков в связи с расторжением в одностороннем порядке контракта № 101 от 19.07.2023 на выполнение работ по замене оконных и дверных блоков в здании МДОУ Майнский детский сад № 5 «Теремок» (извещение № 0168300000423000060),

УСТАНОВИЛА:

Вх. № 5929-ЭП/23 от 28.09.2023 (размещено в ЕИС – 27.09.2023) в Ульяновское УФАС России поступило обращение МДОУ Майнский детский сад № 5 «Теремок» о включении сведений в отношении ООО «Гигант» в реестр недобросовестных поставщиков в связи с расторжением в одностороннем порядке контракта № 101 от 19.07.2023.

На заседании Комиссии 03.10.2023 представитель ООО «Гигант» пояснил, что общество приступило к выполнению работ, при этом ненадлежащее исполнение обязательств по контракту связано с независимыми от общества обстоятельствами, а именно отсутствием необходимого количества сырья у поставщиков, а также отсутствием рабочих сил в связи с мобилизацией в зону СВО.

В рассмотрении обращения объявлялся перерыв до 15 час. 25 мин. 04.10.2023 для анализа материалов дела.

На заседании Комиссии 04.10.2023 после перерыва представитель ООО «Гигант» поддержал ранее представленные пояснения в полном объеме.

Вх. № 6080-ЭП/23 от 04.10.2023, вх. № 6081-ЭП/2023 от 04.10.2023 в Ульяновское УФАС России от ООО «Гигант» поступили письменные пояснения, аналогичные устным пояснения представителя, а также фотоматериалы военного билета гражданина Российской Федерации Б.Н.Г., приказа войсковой части по личному составу и т.д.

Также данные пояснения содержат указание на нарушение заказчиком порядка расторжения контракта в части несоблюдения срока направления заказчиком обращения в контрольный орган.

В рассмотрении обращения объявлялся повторно перерыв до 16 час. 50 мин. 04.10.2023 для анализа материалов дела.

Рассмотрев имеющиеся материалы, Комиссия решила включить сведения в отношении ООО «Гигант» в реестр недобросовестных поставщиков. При этом Комиссия исходила из следующего.

19.07.2023 между МДОУ Майнский детский сад № 5 «Теремок» и ООО «Гигант» был заключен контракт № 101 (реестровый номер контракта [3730990056023000004](#)) на выполнение работ по замене оконных и дверных блоков в здании МДОУ Майнский детский сад № 5 «Теремок» (цена контракта – 1 083 004, 19 руб.).

Пунктом 3.2 контракта № 101 от 19.07.2023 установлен срок выполнения работ – 45 календарных дней с момента заключения контракта. Работы выполняются в соответствии с графиком выполнения работ. Подрядчик в течение 3 дней с момента заключения контракта предоставляет график выполнения работ, который будет являться неотъемлемой частью контракта.

Учитывая, что контракт на выполнение работ по замене оконных и дверных блоков в здании МДОУ Майнский детский сад № 5 «Теремок» был заключен 19.07.2023, регламентированная дата исполнения обязательств по контракту – дата, не позднее 02.09.2023.

Вместе с тем, согласно информации, полученной от заказчика, в срок, установленный контрактом № 101 от 19.07.2023 (по состоянию на 24.08.2023), ООО «Гигант» график выполнения работ не представило, к работам не приступило, в связи с чем в адрес общества заказчиком была направлена претензия.

В соответствии с частью 9 статьи 95 Закона о контрактной системе заказчик вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта по основаниям, предусмотренным Гражданским кодексом Российской Федерации (далее – *ГК РФ*) для одностороннего отказа от исполнения отдельных видов обязательств, при условии, если это было предусмотрено контрактом.

Пунктом 10.6 контракта № 101 от 19.07.2023 установлено, что заказчик вправе в одностороннем порядке отказаться от исполнения контракта и потребовать возмещения убытков в следующих случаях:

- если подрядчик в течение трех календарных дней с момента начала работ, предусмотренного п. 3.2 настоящего контракта, не приступает к исполнению контракта или выполняет работу настолько медленно, что окончание ее к сроку становится явно невозможным, заказчик вправе отказаться от исполнения контракта и потребовать возмещения убытков (ст. 715, п. 2 ГК РФ)

- если отступления в работе от условий контракта или иные недостатки результата работы в установленный заказчиком разумный срок не были устранены либо являются существенными и неустранимыми, заказчик вправе отказаться от исполнения контракта и потребовать возмещения причиненных убытков (ст. 723, п. 3 ГК РФ).

04.09.2023 заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта № 101 от 19.07.2023 в связи с нарушением условий контракта и неисполнением ООО «Гигант» принятых на себя обязательств.

Пунктом 1 части 12.1 статьи 95 Закона о контрактной системе предусмотрено, что в случае принятия заказчиком предусмотренного частью 9 статьи 95 Закона о контрактной системе решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, заключенного по результатам проведения электронных процедур, закрытых электронных процедур 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 соответствии с требованиями пункта 1 части 12.1 статьи 95 Закона о контрактной системе заказчиком **04.09.2023 в 15 час. 51 мин.** (МСК+1) решение было размещено в ЕИС.

Согласно пункту 2 части 12.1 статьи 95 Закона о контрактной системе решение об одностороннем отказе от исполнения контракта не позднее одного часа с момента его размещения в единой информационной системе в соответствии с пунктом 1 части 12.1 статьи 95 Закона о контрактной системе 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 пунктом 2 части 12.1 статьи 95 Закона о контрактной системе такого решения в единой информационной системе в соответствии с часовой зоной, в которой расположен поставщик (подрядчик, исполнитель).

В силу пункта 3 части 12.1 статьи 95 Закона о контрактной системе поступление решения об одностороннем отказе от исполнения контракта в соответствии с пунктом 2 части 12.1 статьи 95 Закона о контрактной системе считается надлежащим уведомлением поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта.

На основании изложенного, а также в соответствии с информацией, размещенной в ЕИС, датой надлежащего уведомления ООО «Гигант» о принятом заказчиком решении является **04.09.2023**.

Частью 13 статьи 95 Закона о контрактной системе установлено, что 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 соответствии с частью 14 статьи 95 Закона о контрактной системе 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 статьи 95 Закона о контрактной системе. 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.

Из положений части 14 статьи 95 Закона о контрактной системе следует, что указанные действия, связанные с устранением нарушений условий контракта, послуживших основанием для принятия решения об одностороннем отказе заказчика от исполнения, должны были быть совершены подрядчиком в течение десятидневного срока с даты надлежащего уведомления поставщика (подрядчика, исполнителя) о принятом решении об одностороннем отказе от исполнения контракта, то есть **до 23 час. 59 мин. 14.09.2023**.

Вместе с тем, работы, предусмотренные контрактом, ООО «Гигант» до 23 час. 59 мин. 14.09.2023 не выполнило.

Учитывая изложенное, решение вступило в законную силу, и контракт считается расторгнутым **15.09.2023**.

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), не исполнивших или ненадлежащим образом исполнивших обязательства, предусмотренные контрактами.*

В силу части 7 статьи 104 Закона о контрактной системе 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.

Включение сведений в реестр недобросовестных поставщиков является санкцией за недобросовестное поведение участника закупки, выражающееся в намеренном нарушении условий государственного контракта.

Из анализа материалов в рамках рассмотрения обращения Комиссия Ульяновского УФАС России пришла к следующему выводу.

Пунктом 3 статьи 401 ГК РФ установлено, что, 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.

В соответствии с частью 2 статьи 715 ГК РФ в случае, если подрядчик не приступает своевременно к исполнению договора подряда или выполняет

работу настолько медленно, что окончание ее к сроку становится явно невозможным, заказчик вправе отказаться от исполнения договора и потребовать возмещения убытков.

Учитывая положения законодательства о контрактной системе, факт подачи участником заявки на участие в закупке является подтверждением, что ему понятны и он согласен с условиями и требованиями, установленными заказчиком.

В соответствии с абзацем 3 пункта 1 статьи 2 ГК РФ предпринимательской деятельностью является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке.

Одним из главных принципов законодательства о контрактной системе при проведении электронных процедур государственными заказчиками является достижение поставленной цели, участники закупки должны добросовестно исполнять взятые на себя обязательства.

В данном случае объектом закупки является замена оконных и дверных блоков в здании МДОУ Майнский детский сад № 5 «Теремок», что имеет существенное значение для заказчика, поскольку детский сад является местом пребывания детей и должен содержаться в соответствии с нормативными требованиями, в том числе в части санитарного состояния помещений.

Таким образом, самостоятельно совершая определенные действия, в частности заключая контракт на предусмотренных им условиях оказываемой услуги (выполняемых работ), как в рассматриваемом случае, участник закупки действует самостоятельно и добровольно на свой предпринимательский риск, при этом участник обязан предполагать возможные последствия своих действий и нести риски.

Объективных, мотивированных и достоверных причин неисполнения контракта либо причин, лишаящих возможность исполнения контракта, как того требуют условия контракта, со стороны ООО «Гигант» Комиссией не установлено.

Довод ООО «Гигант» о невозможности исполнения контракта ввиду отсутствия сотрудников по причине их мобилизации в зону СВО не может быть признан состоятельным Комиссией Ульяновского УФАС России, поскольку документально не был подтвержден обществом.

В рамках рассмотрения обращения ООО «Гигант» представлены фотоматериалы военного билета гражданина Российской Федерации Б.Н.Г., а также приказа войсковой части по личному составу от 03.07.2023 (о присвоении очередного воинского звания) и справки ГБУЗ Севастополя «Центр крови» от 04.08.2023 (о сдаче крови).

Из анализа представленных сведений следует, что гражданин Б.Н.Г. призван на военную службу в рамках частичной мобилизации и прибыл в войсковую часть **29.10.2022** из филиала Военной академии материально-технического обеспечения (г. Пенза).

При этом контракт на замену оконных и дверных блоков в здании МДОУ Майнский детский сад № 5 «Теремок» был заключен ООО «Гигант» **19.07.2023**, спустя более шести месяцев после мобилизации гражданина Б.Н.Г.

Таким образом, ООО «Гигант», подавая заявку на участие в закупке № 0168300000423000060, а также заключая контракт по результатам проведения указанной закупки, обладало информацией о мобилизации гражданина Б.Н.Г. и, соответственно, в полном объеме должно было оценить возможность надлежащего исполнения обязательств.

При этом важно отметить, что ООО «Гигант» не был подтвержден факт наличия между обществом и гражданином Б.Н.Г. трудовых отношений, соответственно, Комиссия антимонопольного органа не имеет возможности оценить абсолютность представленной информации.

Представитель ООО «Гигант» в рамках рассмотрения обращения указал, что общество приступило к выполнению работ, приложив фотоматериалы, подтверждающие выполнение работ по обработке и покраске стен помещения.

При этом, согласно сведениям, представленным заказчиком, ООО «Гигант» в рамках заключенного контракта к работам не приступило.

Кроме того, согласно ведомости объемов работ, в рамках заключенного контракта ООО «Гигант» необходимо было выполнить работы по замене окон, дверей, а также прочие работы, связанные с крыльцом. Работы, указанные на представленных обществом фотоматериалах, не имеют отношения к работам, предусмотренным контрактом № 101 от 19.07.2023.

Таким образом, Комиссия антимонопольного органа приходит к выводу о попытке ООО «Гигант» введения указанными действиями в заблуждение контрольного органа.

Заключая контракт, ООО «Гигант» приняло на себя обязательства добросовестно выполнить условия контракта.

При этом в данном случае оснований для вывода о совершении ООО «Гигант» добросовестных действий в рамках исполнения контракта у Комиссии антимонопольного органа не имеется.

Также важно отметить, что согласно сведениям, размещенным в Единой информационной системе (www.zakupki.gov.ru), сведения в отношении ООО «Гигант» уже включены в реестр недобросовестных поставщиков, что подтверждает недобросовестность общества в части исполнения взятых на себя обязательств.

Таким образом, на основании изложенного, учитывая доказанный факт неисполнения ООО «Гигант» своих обязательств по контракту, существенность допущенных нарушений условий контракта, а также то обстоятельство, что заказчик, в конечном итоге, был лишен того, на что он рассчитывал при заключении контракта, отсутствие со стороны ООО «Гигант» безусловных и убедительных доказательств объективной невозможности исполнения своих обязательств по контракту, Комиссия Ульяновского УФАС России приходит к выводу о допущенной ООО «Гигант» при исполнении им своих обязательств по контракту недобросовестности, а потому считает целесообразным применение к ООО «Гигант» меры публично-правовой ответственности в виде включения сведений в отношении общества в реестр недобросовестных поставщиков.

Относительно ссылки ООО «Гигант» на нарушение заказчиком срока направления в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, обращения о включении информации об участнике закупки или о поставщике в реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренного статьей 104 Закона о контрактной системе, Комиссия Ульяновского УФАС России поясняет, что в указанном случае действиями заказчика права ООО «Гигант» никаким образом нарушены не были.

При этом допущенное заказчиком нарушение не повлияло на принятие решения по результатам рассмотрения обращения Комиссией антимонопольного органа и не может являться основанием для невключения сведений в отношении ООО «Гигант» в реестр недобросовестных поставщиков с учетом характера нарушения, допущенного ООО «Гигант» при исполнении контракта.

Руководствуясь пунктом 13 Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 30.06.2021 № 1078 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)», о внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации и признании утратившими силу некоторых актов и отдельных положений некоторых актов Правительства Российской Федерации», статьей 104 Закона о контрактной системе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Сведения в отношении общества с ограниченной ответственностью «Гигант» (адрес: 433600, Ульяновская область, Цильнинский район, р.п. Цильна, ул. Мира, 1 Б; ИНН 7321315284), сведения в отношении лица, имеющего право без доверенности действовать от имени юридического лица (генерального директора), ООО «Гигант», а также учредителя ООО «Гигант» <...> включить в реестр недобросовестных поставщиков сроком на 2 (Два) года.

2. Датой включения сведений в отношении общества с ограниченной ответственностью «Гигант» (адрес: 433600, Ульяновская область, Цильнинский район, р.п. Цильна, ул. Мира, 1 Б; ИНН 7321315284), сведений в отношении лица, имеющего право без доверенности действовать от имени юридического лица (генерального директора), ООО «Гигант», а также учредителя ООО «Гигант» <...> в реестр недобросовестных поставщиков считать дату размещения указанных сведений в единой информационной системе (www.zakupki.gov.ru).

Таблица, содержащая информацию

в соответствии с разъяснениями

ФАС России от 14.11.2019 г. № ИА/100065/19

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
15.09. 2023	19.09.2023	27.09.2023	5	28.09.2023	04.10.2023	04.10.2023	-	09.10.2023	05.10.2023

Председатель Комиссии: <...>

<...>

Члены Комиссии:

<...>

Настоящее решение может быть обжаловано в суде, арбитражном суде в течение трех месяцев в установленном законом порядке.