РЕШЕНИЕ № 017/06/104-48/2020

28 августа 2020 года г. Кызыл

Резолютивная часть решения объявлена 25.08.2020 г.

Решение в полном объеме изготовлено 28.08.2020 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Тыва (далее – Тывинское УФАС России) по контролю в сфере закупок в составе:

Председатель Комиссии: <…> - руководитель Тывинского УФАС России,

Члены Комиссии:

<…> – ведущий специалист-эксперт отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти;

<…> – специалист 1 разряда отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти.

При участии в рассмотрении обращения:

от Государственного заказчика – Государственного учреждения – Отделения Пенсионного фонда Российской Федерации по Республике Тыва:

- <…>, действующий на основании доверенности от 24.08.2020 года;

от Общества с ограниченной ответственностью «СТ-ТБО» поступило ходатайство (вх. № 4446 от 24.08.2020 года) о рассмотрении дела без участия представителя ООО «СТ-ТБО» в связи с занятостью в судебном процессе Верховного суда Республики Тыва по делу № 3а-40/2020,

рассмотрев обращение (вх. № 4367 от 19.08.2020 года) Государственного учреждения – Отделения Пенсионного фонда Российской Федерации по Республике Тыва (далее Государственный заказчик) о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений в отношении – Общества с ограниченной ответственностью

«СТ-ТБО» (далее ООО «СТ-ТБО», Общество), в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта № 705.20/113 от 30.12.2019 года, заключенного на основании пункта 8 части 1 статьи 93 Федерального закона № 44 «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе) на оказание услуг по обращению с твердыми коммунальными отходами, Комиссия Тывинского УФАС России,

УСТАНОВИЛА:

Обращение подготовлено в соответствии с требованиями статьи 104 Федерального закона от 05.04.2013 года N 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе) и Постановления Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 года N 1062 "О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)", в связи с чем принято к рассмотрению.

На заседании Комиссии Тывинского УФАС России:

- представитель Государственного заказчика поддержал доводы, изложенные в обращении;

ООО «СТ-ТБО» предоставило в материалы дела письменные пояснения от 24.08.2020 года № 828 (вх. № 4446 от 24.08.2020 года), согласно которым:

- Государственным заказчиком нарушена процедура установления факта ненадлежащего исполнения обязательств по договору, предусмотренная Постановлением Правительства Российской Федерации от 12.11.2016 года № 1156 и Государственным контрактом;

- положения статьи 95 Закона о контрактной системе не распространяются на контракты заключенные в соответствии с пунктом 8 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе;

- издание Министерством строительства и жилищно-коммунального хозяйства Республики Тыва Приказа от 20.03.2020 года № 65-од «О лишении ООО «СТ-ТБО» статуса регионального оператора по обращению с твердыми коммунальными отходами на территории

Республики Тыва» и Приказа Министерства строительства и жилищно-коммунального хозяйства Республики Тыва от 25.03.2020 года № 66-од «О назначении временного оператора по обращению с твердыми коммунальными отходами», нарушает права и законные интересы ООО «СТ-ТБО» в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности и создало препятствие для дальнейшего исполнения обязанностей по государственному контракту, в соответствии с пунктом 28 государственного контракта стороны освобождается от ответственности за неисполнение либо ненадлежащее исполнение обязательств в случае возникновения обстоятельств непреодолимой силы;

- заказчиком не исполнены обязательства по оплате оказанных услуг в размере 1034,50 рублей;

- решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта размещено в ЕИС 21.05.2020 года и получено региональным оператором 26.05.2020 года по средствам электронной почты, следовательно вступило в законную силу 03.07.2020 года, однако Государственным заказчиком уведомление о расторжении направлена в адрес Тывинского УФАС России 18.08.2020 года, таким образом заказчиком нарушены сроки уведомления уполномоченного органа о расторжении контракта, предусмотренного частью 12 статьи 95 Закона о контрактной системе, содержащее признаки состава административного правонарушения, ответственность которого предусмотрена частью 6 статьи 7.32 КоАП РФ.

Рассмотрев обращение, и иные материалы дела № 017/06/104-48/2020, а также выслушав пояснение лица, участвующего в рассмотрении дела, Комиссия Тывинского УФАС России приходит к следующему.

30.12.2019 года между Государственным учреждением – Отделением Пенсионного фонда Российской Федерации по Республике Тыва и ООО «СТ-ТБО» на основании пункта 8 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе заключен государственный контракт № 705.20/113 на оказание услуг по обращению с твердыми коммунальными отходами, ИКЗ: 191170101007017010100100510013811244.

В соответствии с частью 1 статьи 24 Закона о контрактной системе заказчики при осуществлении закупок используют конкурентные способы определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) или осуществляют закупки у единственного поставщика (подрядчика,

исполнителя).

Государственный контракт, муниципальный контракт – это гражданско-правовой договор, предметом которого являются поставка товара, выполнение работы, оказание услуги (в том числе приобретение недвижимого имущества или аренда имущества) и который заключен от имени Российской Федерации, субъекта Российской Федерации (государственный контракт), муниципального образования (муниципальный контракт) государственным или муниципальным заказчиком для обеспечения соответственно государственных нужд, муниципальных нужд (пункт 8 части 1 статьи 3 Закона о контрактной системе).

В силу части 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.

На основании изложенных законоположений следует, что заказчику предоставлено право на односторонний отказ от исполнения контракта вне зависимости от того заключен ли указанный контракт по результатам конкурентных процедур или с единственным поставщиком в случаях, предусмотренных частью 1 статьи 93 Закона о контрактной системе при условии установления соответствующего права в заключенном между сторонами контракте

В пункте 30 государственного контракта № 705.20/113 от 30.12.2019 года предусмотрено, что заказчик в праве принять решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта по основаниям, предусмотренным Гражданским кодексом Российской Федерации для одностороннего отказа от исполнения отдельных обязательств.

Порядок расторжения контракта предусмотрен статьей 95 Закона о контрактной системе.

В соответствии с частью 12 статьи 95 Закона о контрактной системе 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.

Частью 13 статьи 95 Закона о контрактной системе предусмотрено, 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.

Следовательно, у поставщика в течение десяти дней с даты надлежащего уведомления о принятом решении есть возможность устранить нарушения условий по контракту и предпринять действия по его исполнению.

21.05.2020 года Государственным заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения государственного контракта № 705.20/113 от 30.12.2019 года. Решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта, согласно почтовому уведомлению о вручении АО «Почта России», было направлено в адрес ООО «СТ-ТБО» 21.05.2020 года и возвращено заказчику 07.08.2020 года.

Вместе с тем, в соответствии с Законом Республики Тыва от 12.02.1999 № 143 «О праздничных днях Республики Тыва», 17.08.2020 года объявлен нерабочим праздничным днем. Таким образом, решение об одностороннем отказе от исполнения контракта от 21.05.2020 года считается вступившим в законную силу 19.08.2020 года.

В соответствии с частью 1 статьи 104 Закона о контрактной системе ведение реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) осуществляется федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным на осуществление контроля в сфере закупок.

В силу части 2 статьи 104 Закона о контрактной системе в реестр недобросовестных поставщиков включается информация 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.

Согласно части 6 статьи 104 Закона о контрактной системе в случае 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.

Обращение Государственного заказчика о включении в реестр недобросовестных поставщиков информации в отношении ООО «СТ-ТБО» в связи с односторонним расторжением контракта было направлено в адрес Тывинского УФАС России 19.08.2020 года (вх. № 4367), в соответствии с требованиями, установленными частью 6 статьи 104 Закона о контрактной системе.

В соответствии с частью 7 статьи 104 Закона о контрактной системе в течение пяти рабочих дней с даты поступления документов и информации, указанных в частях 4 - 6 настоящей статьи, федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, осуществляет проверку содержащихся в указанных документах и информации фактов. В случае подтверждения достоверности этих фактов федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, включает информацию, предусмотренную частью 3 настоящей статьи, в реестр недобросовестных поставщиков в течение трех рабочих дней с даты подтверждения этих фактов.

Согласно пункту 11 Правил уполномоченный орган осуществляет

проверку информации и документов, указанных в пунктах 6 - 8 Правил, на наличие фактов, подтверждающих недобросовестность поставщика (подрядчика, исполнителя), в течение 5 рабочих дней с даты их поступления.

Таким образом, включение хозяйствующего субъекта в реестр недобросовестных поставщиков является мерой государственного принуждения, применяемой к лицу, совершившему правонарушение, влекущей возложение на него неблагоприятных последствий (невозможность участвовать в закупках), то есть, включение хозяйствующего субъекта в реестр недобросовестных поставщиков является, фактически, мерой юридической ответственности, влекущей за собой негативные последствия – наличие в свободном доступе информации о лице как о ненадежном поставщике (исполнителе, подрядчике), ненадлежащим образом исполнившим принятое на себя обязательство и, как следствие подрыв деловой репутации.

Следовательно, основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является его недобросовестное поведение, совершение им умышленных действий (бездействия), в том числе нарушающее права заказчика относительно условий (выявленных им как лучшие) и срока исполнения контракта, которые связаны, прежде всего, с эффективным использованием бюджетных средств в предусмотренном бюджетным законодательством порядке.

В свою очередь, ни Закон о контрактной системе, ни Правила, не содержат безусловной обязанности федерального органа исполнительной власти, уполномоченного на осуществление контроля в сфере закупок включать представленные заказчиком сведения о поставщике (исполнителе, подрядчике) в реестр недобросовестных поставщиков без оценки его действий в каждом конкретном случае.

Таким образом, при рассмотрении вопроса о включении в реестр недобросовестных поставщиков федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок не должен ограничиваться формальным установлением факта нарушения Закона о контрактной системе, а обязан всесторонне исследовать все обстоятельства дела, дав оценку существенности нарушения, степени вины участника, ущербу, нанесенному заказчику.

Статьей 309 ГК РФ установлено, что обязательства должны

исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями обязательства и требованиями закона, иных правовых актов, а при отсутствии таких условий и требований - в соответствии с обычаями или иными обычно предъявляемыми требованиями.

Как установлено Комиссией Тывинского УФАС России, основанием для принятия Государственным заказчиком решения об одностороннем отказе от исполнения государственного контракта № 705.20/113 от 21.05.2020 года является не оказание ООО «СТ-ТБО» услуги по вывозу твердых коммунальных отходов в сроки, предусмотренные государственным контрактом.

Постановлением Правительства РФ от 12.11.2016 N 1156 "Об обращении с твердыми коммунальными отходами и внесении изменения в постановление Правительства Российской Федерации от 25 августа 2008 г. N 641" утверждены Правила обращения с твердыми коммунальными отходами.

Согласно пункту 40 Правил юридическое лицо может быть лишено статуса регионального оператора.

Приказом Министерства строительства и жилищно-коммунального хозяйства Республики Тыва № 74-од от 30.03.2020 года, ООО «СТ-ТБО» лишено статуса регионального оператора по обращению твердыми коммунальными отходами на территории Республики Тыва.

Согласно пункту 41 Правил юридическое лицо, лишенное статуса регионального оператора, обязано:

а) исполнять обязанности регионального оператора до дня, определенного соглашением, заключенным органом государственной власти субъекта Российской Федерации с новым региональным оператором по результатам конкурсного отбора;

б) в течение 10 рабочих дней со дня определения нового регионального оператора передать ему все сведения и документы, необходимые для организации деятельности по обращению с твердыми коммунальными отходами, включая реестр договоров и копии заключенных договоров в сфере обращения с отходами.

Приказом Министерства строительства и жилищно-коммунального хозяйства Республики Тыва № 92-од от 21.04.2020 года, статус регионального оператора по обращению твердыми коммунальными отходами на территории Республики Тыва присвоен Муниципальному унитарному предприятию «Благоустройство».

Таким образом, в соответствии с подпунктом «а» пункта 41 Правил, ООО «СТ-ТБО» обязано было исполнять обязанности по контракту.

Правоотношения в области обращения твердыми коммунальными отходами регламентируются Жилищным кодексом Российской Федерации, Федеральным законом от 24.06.1998 года N 89-ФЗ "Об отходах производства и потребления", Постановлением Правительства РФ от 12.11.2016 года N 1156 «Об обращении с твердыми коммунальными отходами и внесении изменения в постановление Правительства Российской Федерации от 25 августа 2008 г. N 641» (вместе с "Правилами обращения с твердыми коммунальными отходами") (далее Постановление Правительства РФ от 12.11.2016 года N 1156). При этом, положения указанных нормативных правовых актов являются специальными нормами по отношении к нормам Гражданского кодекса Российской Федерации.

В силу пункта 16 Типового договора на оказание услуг по обращению с твёрдыми коммунальными отходами, утвержденного Постановлением Правительства РФ от 12.11.2016 года N 1156 в случае нарушения региональным оператором обязательств по настоящему договору потребитель с участием представителя регионального оператора составляет акт о нарушении региональным оператором обязательств по договору и вручает его представителю регионального оператора. При неявке представителя регионального оператора потребитель составляет указанный акт в присутствии не менее чем 2 незаинтересованных лиц или с использованием фото- и (или) видеофиксации и в течение 3 рабочих дней направляет акт региональному оператору с требованием устранить выявленные нарушения в течение разумного срока, определенного потребителем.

Региональный оператор в течение 3 рабочих дней со дня получения акта подписывает его и направляет потребителю. В случае несогласия с содержанием акта региональный оператор вправе написать возражение на акт с мотивированным указанием причин своего несогласия и направить такое возражение потребителю в течение 3 рабочих дней со дня получения акта.

В случае невозможности устранения нарушений в сроки, предложенные потребителем, региональный оператор предлагает иные сроки для устранения выявленных нарушений.

Аналогичные положения порядка фиксации и устранения допущенных региональным оператором нарушений условий Государственного контракта по обращению с твердыми коммунальными отходами

закреплены в разделе 5 государственного контракта № 705.20/113 от 30.12.2019 года.

В свою очередь, Государственным заказчиком в материалы дела не представлены документы, подтверждающие факт фиксации ненадлежащего исполнения ООО «СТ-ТБО» условий государственного контракта № 705.20/113 от 30.12.2019 года, предусмотренные разделом 5 указанного контракта.

Довод ООО «СТ-ТБО» в части наличия задолженности по оплате Государственного заказчика, не может быть принят Комиссией Тывинского УФАС России в связи с отсутствием в материалах дела подтверждающих документов.

Довод ООО «СТ-ТБО» в части нарушения Государственным заказчиком срока уведомления уполномоченного органа о расторжении контракта, не может быть принят Комиссией Тывинского УФАС России в связи с отсутствием в материалах дела документов, подтверждающих получение решения об одностороннем отказе от исполнения заказчика от 21.05.2020 года по средствам электронной почты. Также, согласно части 12 статьи 95 Закона о контрактной системе датой 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. Согласно материалам дела, подтверждением об отсутствии поставщика (подрядчика, исполнителя) по адресу, указанному в контракте является письмо АО «Почта России» от 07.08.2020 года, таким образом в действиях Государственного заказчика нарушение срока уведомления уполномоченного органа о расторжении контракта, предусмотренного частью 12 статьи 95 Закона о контрактной системе, содержащее признаки состава административного правонарушения, ответственность которого предусмотрена частью 6 статьи 7.32 КоАП РФ, не усматривается.

На основании вышеизложенного, Комиссия Тывинского УФАС России, руководствуясь статьями 99, 104 Федерального закона от 05.04.2013 года N 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 года № 1062,

РЕШИЛА:

Сведения, представленные Государственным учреждением – Отделением Пенсионного фонда Российской Федерации по Республике Тыва в отношении - Общества с ограниченной ответственностью «СТ-ТБО» его учредителей <…> (ИНН: <…>), <…> (ИНН: <…>) и генерального директора <…> (ИНН: <…>) в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта № 705.20/113 от 30.12.2019 года, в реестр недобросовестных поставщиков не включать.

Председатель Комиссии <…>

Члены Комиссии <…>

<…>

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.