

Дело № РНП-29-63

029/06/104-293/2022

Заказчик:

ГБУЗ АО "Первая городская клиническая больница имени Е.Е. Волосевич"

163001, г. Архангельск, ул. Суворова, 1

E-mail: otdzak@list.ru, pravogkb@mail.ru

Участник закупки:

Индивидуальный предприниматель Жихарский Олег Васильевич

E-mail: oleg.ziharsky@yandex.ru

РЕШЕНИЕ

14 апреля 2022 года г. Архангельск

Руководствуясь Письмом ФАС России от 03.04.2020 N ИА/27903/20 "О дистанционном рассмотрении жалоб, проведения внеплановых проверок, рассмотрения обращений о включении сведений в отношении участников закупок, поставщиков (подрядчиков, исполнителей) в реестр недобросовестных поставщиков", Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Архангельской области по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия Архангельского УФАС России) в составе:

Председатель комиссии:

Малышева О.С. Заместитель руководителя Управления - начальник отдела контроля закупок,

Члены комиссии:

Титова О.Е. Заместитель начальника отдела контроля закупок;
Поддубная Ю.А. Ведущий специалист-эксперт отдела контроля закупок;

на основании статьи 104 Федерального закона от 05 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - ФЗ «О контрактной системе»), постановления 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», Постановления Правительства РФ от 26.08.2013 № 728 «Об определении полномочий федеральных органов исполнительной власти в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд и о внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации»,

в присутствии представителей от:

Заказчика: Дитяевой О.П. (доверенность от 19.11.2021 № 11392);

Участника закупки: Пьянковой Н.Н. (доверенность от 12.04.2022);

УСТАНОВИЛА:

07 апреля 2022 года в Архангельское УФАС России – уполномоченный федеральный орган исполнительной власти, осуществляющий контроль в сфере закупок, поступило обращение ГБУЗ АО "Первая городская клиническая больница имени Е.Е. Волосевич" (далее - Заказчик) о включении сведений об Индивидуальном предпринимателе Жихарском Олеге Васильевиче в Реестр недобросовестных поставщиков.

Содержание обращения:

Согласно обращению Заказчика, контракт от 21.12.2021 № 0124200000621008005 на оказание услуг по комплексной уборке и обустройству территорий больницы ГБУЗ Архангельской области «Первая ГКБ им. Е.Е. Волосевич» (извещение №0124200000621008005), заключенный с Индивидуальным предпринимателем Жихарским Олегом Васильевичем, расторгнут, в связи с принятием Заказчиком решения об одностороннем отказе от исполнения государственного контракта.

Комиссия Архангельского УФАС России осуществила проверку факта одностороннего расторжения от исполнения контракта и провела на основании пункта 5 части 15 статьи 99 ФЗ «О контрактной системе» внеплановую проверку осуществления закупки с учетом следующего.

18.11.2021 Уполномоченным органом – Контрактным агентством Архангельской области, на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок в сети Интернет <http://zakupki.gov.ru> (далее – официальный сайт) размещено извещение №0124200000621008005 о проведении электронного аукциона и документация об электронном аукционе на право заключения контракта на оказание услуг по комплексной уборке и обустройству территорий больницы ГБУЗ Архангельской области «Первая ГКБ им. Е.Е. Волосевич» (далее – документация об аукционе).

Начальная (максимальная) цена контракта – 13 116 666,60 рублей.

01.12.2021 по результатам проведенной процедуры аукциона победителем был признан участник закупки Индивидуальный предприниматель Жихарский Олег Васильевич, предложивший цену контракта 2 820 082,22 рублей, что является снижением более чем семидесяти пяти процентов от начальной (максимальной) цены контракта.

21.12.2021 между Заказчиком и Индивидуальным предпринимателем Жихарским Олегом Васильевичем (далее – Исполнитель, ИП Жихарский О.В., Индивидуальный предприниматель)) заключен контракт № 0124200000621008005 (далее – Контракт) на оказание услуг по комплексной уборке и обустройству территорий больницы ГБУЗ Архангельской области «Первая ГКБ им. Е.Е. Волосевич».

В соответствии с пунктом 1.3 Контракта срок оказания услуг: с 01 января 2022 года по 31 декабря 2022 года.

13.01.2022 в 08 ч.10 мин и в 16 ч.00 мин.; 20.01.2022 в 08 ч. 10 мин. и в 16 ч. 00 мин.; 24.01.2022 в 08 ч.10 мин. И в 16 ч. 00 мин. 01.02.2022 в 08 ч.00 мин.; 07.02.2022 в 08 ч.10 мин.; 14.02.2022 в 08 ч.10 мин.; 18.02.2022 в 15 ч. 00 мин Комиссией Заказчика составлены акты фиксации выявленных нарушений при осуществлении контроля объема, стоимости и качества предоставляемых услуг по Контракту, акты осмотра территории по Контракту с номерами 01, 02, 03, 04, 05, 06, 08, 09, 10, 11, соответственно, согласно которым зафиксированы факты неисполнения (ненадлежащего исполнения) обязательств, предусмотренных Контрактом.

31.01.2022 письмом № 937 в адрес Исполнителя направлено письмо с приложением актов №№ 1, 2, 3, 4, 5, 6, согласно которому Заказчик информирует о наличии нарушений выполнения обязательств по Контракту (пункты 4.2.9; 4.2.6; 4.2.10 Контракта) со стороны Исполнителя, просит обеспечить присутствие представителя Исполнителя ежедневно в 08.00 часов утра на объекту по адресу: г. Архангельск, Набережная Северной Двины, д.125.

11.02.2022 письмом №1321 в адрес Исполнителя направлена претензия с просьбой устранить выявленные нарушения в срок до 18 февраля 2022.

Согласно материалам дела, нарушения устранены не были.

18.02.2022 Заказчиком было принято решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта в связи с существенным нарушением исполнения обязательств со стороны Исполнителя «нарушение пунктов 1.1; 4.2.1; 5.2 Контракта».

Пунктом 3 части 6 статьи 8 Федерального закона от 02.07.2021 №360-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» (далее – Федеральный закон №360) установлено, что до 01 июля 2022 года в случае принятия заказчиком решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, заключенного по результатам проведения открытого конкурса в электронной форме, открытого аукциона в электронной форме, запроса котировок в электронной форме, закупки товара у единственного поставщика на сумму, предусмотренную частью 12 статьи 93 ФЗ «О контрактной системе», до 01 июля 2022 года заказчик направляет такое решение поставщику (подрядчику, исполнителю) в порядке, установленном частью 12.2 статьи 95 ФЗ «О контрактной системе».

Не позднее дня направления решения размещает такое решение в единой информационной системе в сфере закупок по правилам, действовавшим до дня вступления в силу Федерального закона №360 (то есть не позднее чем в течение трех рабочих дней с даты принятия указанного решения).

В случае неполучения заказчиком подтверждения о вручении поставщику (подрядчику, исполнителю) заказного письма об одностороннем расторжении либо информации об отсутствии поставщика (подрядчика, исполнителя) по адресу, указанному в контракте, датой надлежащего уведомления поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта считается день по истечении пятнадцати дней, считая с даты размещения в единой информационной системе в сфере закупок указанного решения.

Согласно информации с официального сайта решение от 18.02.2021 об одностороннем отказе от исполнения Контракта 21.02.2022 было размещено Заказчиком в разделе «Дополнительная информация о закупках, контрактах».

21.02.2022 решение об одностороннем отказе направлено Исполнителю по почте заказным письмом с уведомлением о вручении по адресу Исполнителя, указанному в Контракте (почтовый идентификатор 16300164012026), а также по электронной почте.

Согласно отчету об отслеживании отправления, размещенного на официальном сайте Почты России, решение от 18.02.2022 об одностороннем отказе от исполнения Контракта не было получено Исполнителем (25.02.2022 неудачная попытка вручения).

Отправление вернулось в адрес Заказчика 04.04.2022.

В заседании комиссии Архангельского УФАС России, представитель Заказчика сообщил, что Заказчик определил дату надлежащего уведомления заказчиком поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта – 04.04.2022.

В соответствии с частью 13 статьи 95 ФЗ «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. Исходя из вышеуказанного, решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта вступает в силу и Контракт считается расторгнутым с 15.04.2022

Изучив информацию, размещенную в единой информационной системе (информация о расторжении контракта (реестровый номер 2290104157421000622), Комиссия Архангельского УФАС приходит к выводу о том, что Заказчиком принято за дату вступления в законную силу решения об одностороннем отказе 05.04.2022 (именно эта дата указана в разделе Информация об исполнении (о расторжении) контракта с реестровым номером 3760409291321000006).

Информация о расторжении Контракта на официальном сайте в карточке контракта с реестровой записью № 2290104157421000622 размещена 07.04.2021. Реестровая запись Контракта в реестре контрактов переведена на статус «Исполнение прекращено 07.04.2022.

Следовательно, Заказчиком неверно определена дата расторжения контракта.

Таким образом, Заказчик нарушил часть 13 статьи 95 ФЗ «О контрактной системе».

В указанных действиях Заказчика содержатся признаки состава административного правонарушения, предусмотренного частью 6 статьи 7.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Частью 4 статьи 104 ФЗ «О контрактной системе» определено, что Заказчик либо уполномоченный орган или уполномоченное учреждение, наделенные полномочиями в соответствии со статьей 26 указанного Федерального закона, направляет в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на

осуществление контроля в сфере закупок, обращение о включении информации об участнике закупки или о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр недобросовестных поставщиков не позднее чем через три рабочих дня с даты признания в соответствии с указанным Федеральным законом участника закупки уклонившимся от заключения контракта, расторжения контракта по основаниям, указанным в части 2 указанной статьи.

Информация, предусмотренная частью 4 статьи 104 ФЗ «О контрактной системе», направлена Заказчиком в адрес Архангельского УФАС России в установленный законом срок – 07.04.2022.

Согласно пояснению представителя Индивидуального предпринимателя, услуги перестали оказываться с 22.02.2022. Решение Заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта было получено 25.02.2022 по электронной почте. 28.02.2022 в адрес Заказчика направлен ответ (почтовый идентификатор 16306067016383), который был получен Заказчиком 02.03.2022. В своем ответе Исполнитель указал, что не согласен с уведомлением о расторжении контракта в одностороннем порядке.

В заседании Комиссии Архангельского УФАС представитель Заказчика пояснил, что с 01.01.2022 по 15.02.2022 Исполнителем указывались услуги в неполном объеме, ненадлежащего качества, в связи с чем были составлены акты фиксации нарушений, также произведена фотофиксация. В период с 16.02.2022 по 18.02.2022 услуги Исполнителем не оказывались в полном объеме, в связи с чем Заказчиком составлен акт фиксации и приняты меры к срочной (аварийной) уборке территории. Кроме того, в нарушение пункта 4.2.4 Контракта с Заказчиком не были согласованы списки работников для оформления пропусков на территорию Заказчика, в нарушение пункта 4.2.5 Исполнителем не предоставлены документы, подтверждающие прохождение проверок знаний требований охраны труда. Также были нарушены пункты 4.2.6; 4.2.9; 4.2.10 Контракта.

Согласно пункту 1 статьи 401 Гражданского кодекса Российской Федерации лицо, не исполнившее обязательства либо исполнившее его ненадлежащим образом, несет ответственность при наличии вины (умысла или неосторожности), кроме случаев, когда законом или договором предусмотрены иные основания ответственности.

Согласно пункту 3 статьи 401 Гражданского кодекса Российской Федерации, 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. К таким обстоятельствам не относятся, в частности, нарушение обязанностей со стороны контрагентов должника, отсутствие на рынке нужных для исполнения товаров, отсутствие у должника необходимых денежных средств.

Сложившаяся правоприменительная практика относит к непреодолимой силе такие чрезвычайные события, как землетрясение, извержение вулкана, наводнение, засуха, ураган, цунами, сель, а также военные действия, эпидемии, крупномасштабные забастовки, техногенные аварии и другие обстоятельства, при наличии которых нормальный ход развития экономических и правовых отношений

невозможен.

Они характеризуются внезапностью (непредсказуемостью или неопределенностью во времени наступления) и неоднозначностью последствий, могут вызвать человеческие жертвы и нанести материальный ущерб.

Доказательств возникновения у Исполнителя каких-либо обстоятельств, возникших вследствие непреодолимой силы и не позволивших ему исполнить надлежащим образом требования законодательства, в установленном порядке исполнить Контракт, в Архангельское УФАС России не представлено.

Действуя в рамках исполнения контракта, Исполнитель должен осознавать то обстоятельство, что он вступил в правоотношения по расходованию публичных финансов, что требует от него большей заботливости и осмотрительности при исполнении своих обязанностей.

Соответственно, принимая решение об участии в процедуре осуществления закупки и подавая заявку, участник закупки должен осознавать возможность наступления для него неблагоприятных последствий в случае признания его победителем и неисполнения контракта в дальнейшем.

В определении Верховного Суда Российской Федерации от 07.08.2015 № 305-КГ15-9489 разъяснено, что недобросовестность может выражаться как в совершении целенаправленных (умышленных) действий или бездействия, так и в их совершении по неосторожности, когда участник закупки по небрежности не принимает необходимых мер по соблюдению соответствующих норм и правил.

В соответствии с частью 2 статьи 104 ФЗ «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.

Из пункта 13 Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 30.06.2021 №1078 (далее – Правила ведения реестра), следует, что антимонопольный орган проводит проверку, содержащихся в обращении фактов.

В реестр недобросовестных поставщиков включаются только проверенные сведения. Необходимым условием является наличие в представленных материалах фактов, подтверждающих недобросовестность поставщика (подрядчика, исполнителя). Размещение сведений об участнике закупки в реестре недобросовестных поставщиков осуществляется лишь в случае, если антимонопольный орган в результате проведенной проверки установит факт недобросовестного поведения поставщика при исполнении контракта, выявит обстоятельства, свидетельствующие о намерении участника закупки отказаться от заключения контракта, о направленности его действий на несоблюдение условий контракта.

Исходя из положений статьи 104 ФЗ «О контрактной системе», реестр

недобросовестных поставщиков с одной стороны является специальной мерой ответственности, установленной законодателем в целях обеспечения исполнения лицом обязательств, принятых в рамках осуществления закупки. 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 закупках в течение установленного срока (часть 9 статьи 104 ФЗ «О контрактной системе»).

Под пунктом б) пункта 13 Правил ведения реестра, в том числе установлено, что орган контроля по результатам рассмотрения обращения и проведения проверок, указанных в подпункте "а" данного пункта, принимает решение о включении информации об участнике закупки, о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр либо в случаях, предусмотренных пунктами 14 и 15 указанных Правил, об отказе во включении участника закупки, поставщика (подрядчика, исполнителя) в реестр.

Административный процесс рассмотрения обращений Заказчиков о включении сведений в реестр недобросовестных поставщиков не обязывает Комиссию Архангельского УФАС России устанавливать те факты, которые умалчиваются участниками процесса.

Доказательств принятия им мер для надлежащего исполнения условий контракта либо доказательств наличия объективных причин (не зависящих от Исполнителя), повлекших за собой невозможность выполнения требуемых заказчику услуг, Исполнитель Комиссии не представил, соответственно, указанные в решении фактические обстоятельства дела, безусловно, свидетельствуют о недобросовестном и виновном поведении Индивидуального предпринимателя при исполнении контракта, что в данном случае привело к неблагоприятным последствиям для заказчика, выразившимся в расторжении контракта.

Основанием для отказа во включении информации о поставщике (подрядчике, исполнителе) (если основанием для направления обращения является расторжение контракта в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта в связи с существенным нарушением поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта) в реестр является закрытый перечень случаев, установленный пунктом 15 Правил. В данном случае заказчиком подтвержден факт существенного нарушения исполнителем условий контракта; исполнителем не представлены информация и документы, подтверждающие принятие им мер для надлежащего исполнения условий контракта, а также подтверждающие то обстоятельство, что надлежащее исполнение оказалось невозможным вследствие обстоятельств непреодолимой силы, то есть чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств.

Выявленное Комиссией нарушение Заказчиком установленных законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок требований к порядку определения заказчиком даты расторжения контракта, в рассматриваемой ситуации не может являться основанием для отказа во включении сведений об ИП Жихарском О.В. в реестр недобросовестных поставщиков, поскольку даже в случае, если бы такая дата была определена Заказчиком верно, это не повлияло бы на возможность устранения нарушений условий контракта в десятидневный срок, установленный частью 14 статьи 95 Федерального закона от 05.04.2013 ФЗ «О контрактной системе», так как с

22.02.2022 Исполнитель прекратил оказывать услуги.

Характер допущенного Исполнителем нарушения существенных условий контракта, наличие в его действиях вины, тяжесть наступивших последствий, учитывая наличие в законодательстве о контрактной системе специальной меры ответственности, установленной законодательством в целях обеспечения исполнения лицом принятых на себя в рамках процедуры проведения закупки обязательств (включение в реестр недобросовестных поставщиков), свидетельствует о необходимости применения данной меры ответственности в отношении ИП Жихарского О.В. Применение в указанном случае данной санкции отвечает требованиям справедливости, соразмерно характеру совершенного деяния.

Заслушав доводы представителей Исполнителя и Заказчика, изучив представленные материалы, проведя оценку действий Индивидуального предпринимателя Жихарского Олега Васильевича, Комиссия Архангельского УФАС России, приходит к выводу о недобросовестных действиях Индивидуального предпринимателя, выразившихся в ненадлежащем исполнении требований законодательства о контрактной системе в части исполнения обязательств по Контракту, и сведения в отношении Индивидуального предпринимателя Жихарского Олега Васильевича подлежат включению в реестр недобросовестных поставщиков.

При проведении внеплановой проверки на основании пункта 1 части 15 статьи 99 ФЗ «О контрактной системе» данной закупки было установлено следующее.

Частью 1 статьи 103 ФЗ «О контрактной системе» установлено, что федеральный орган исполнительной власти, осуществляющий правоприменительные функции по кассовому обслуживанию исполнения бюджетов бюджетной системы Российской Федерации, ведет реестр контрактов, заключенных заказчиками (далее - реестр контрактов).

В соответствии с частью 2 статьи 103 ФЗ «О контрактной системе» в указанный реестр включаются, информация об исполнении контракта, в том числе информация об оплате контракта, о начислении неустоек (штрафов, пеней) в связи с ненадлежащим исполнением обязательств, предусмотренных контрактом, стороной контракта, информация об изменении, информация о расторжении контракта с указанием оснований его расторжения.

В соответствии с частью 3 статьи 103 ФЗ «О контрактной системе» указанная информация направляется в порядке, установленном в соответствии с частью 6 настоящей статьи, в указанный орган в течение пяти рабочих дней с даты соответственно исполнения контракта (отдельного этапа исполнения контракта), расторжения контракта.

Согласно части 6 статьи 103 ФЗ «О контрактной системе» порядок ведения реестра контрактов устанавливается Правительством Российской Федерации.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 28.11.2013 № 1084 утверждены Правила ведения реестра контрактов, заключенных заказчиками (далее - Правила), информация о которых подлежит размещению в единой информационной системе в сфере закупок, представления заказчиками

информации и документов для включения в реестр контрактов.

Согласно сведениям, размещенным на официальном сайте, претензии № 1321 от 11.02.2022; № 1898 от 01.03.2022 размещены Заказчиком 18.03.2022, что превышает установленный законом срок.

Таким образом, действия Заказчика, выразившиеся в несвоевременном направлении в орган, уполномоченный на ведение реестра контрактов, сведений об исполнении Контракта, нарушают часть 3 статьи 103 ФЗ «О контрактной системе».

В указанных действиях Заказчика содержатся признаки состава административного правонарушения, предусмотренного частью 2 статьи 7.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Руководствуясь пунктом 2 части 15, пунктом 1 части 22 статьи 99 и статьей 104 ФЗ «О контрактной системе» Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Архангельской области по контролю в сфере закупок,

РЕШИЛА:

1. Включить сведения, представленные Заказчиком - ГБУЗ АО «Первая городская клиническая больница имени Е.Е. Волосевич» в отношении Индивидуального предпринимателя Жихарского Олега Васильевича (ИНН <...>) в Реестр недобросовестных поставщиков сроком на два года в связи с решением Заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта от 18.02.2022 № 1621 на оказание услуг по комплексной уборке и обустройству территорий больницы ГБУЗ Архангельской области «Первая ГКБ им. Е.Е. Волосевич» (извещение № 0124200000621008005).
2. Датой включения сведений в отношении Индивидуального предпринимателя Жихарского Олега Васильевича в Реестр недобросовестных поставщиков считать дату размещения указанных сведений в единой информационной системе в сфере закупок в информационно - телекоммуникационной сети «Интернет».
3. Признать Заказчика нарушившим часть 13 статьи 95, часть 3 статьи 103 ФЗ «О контрактной системе».
4. Передать материалы дела должностному лицу Архангельского УФАС России для принятия решения о возбуждении дела об административном правонарушении.

Примечание: Решение может быть обжаловано заинтересованным лицом в арбитражный суд в течение трех месяцев в порядке, установленном законодательством Российской Федерации.

Председатель Комиссии О.С. Малышева

Члены Комиссии О.Е. Титова

Ю.А. Поддубная