

РЕШЕНИЕ № 003/10/104-251/2023

по результатам рассмотрения обращения о включении в реестр недобросовестных поставщиков

«17» апреля 2023 года

г. Улан-Удэ

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Бурятия по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия) в составе:

<...>, председателя Комиссии,

<...>, члена Комиссии,

<...>, члена Комиссии,

при участии посредством видеоконференцсвязи представителя Государственного бюджетного общеобразовательного учреждения «Республиканская Мариинская школа-интернат» (далее – ГБОУ «Республиканская Мариинская школа-интернат», Заказчик) <...> (доверенность б/н от 17.04.2023), представителя Общества с ограниченной ответственностью Частная охранная организация «Легионер» ИНН 6658111085 (далее – ООО ЧОО «Легионер», Исполнитель) <...> (доверенность № 11 от 08.12.2022),

рассмотрев обращение ГБОУ «Республиканская Мариинская школа-интернат» (вх. № 563-ЭП/23 от 10.04.2023) о включении в реестр недобросовестных поставщиков ООО ЧОО «Легионер» в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта на оказание услуг по охране и обеспечению правопорядка, извещение 2032308839423000002, ИКЗ 232032308839403230100100010018010244, и в результате осуществления проверки информации и документов на наличие фактов, подтверждающих недобросовестность подрядчика в соответствии с частью 7 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 – Закона о контрактной системе), Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденными Постановлением Правительства РФ 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» (далее – Правила ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)),

**У С Т А Н О В И Л А:**

Заказчик сообщает, что 09.03.2023 между ГБОУ «Республиканская Мариинская школа-интернат» и ООО ЧОО «Легионер» заключен контракт № 0102200001623000408 на оказание услуг по охране и обеспечению правопорядка стоимостью 2 030 123,95 рублей (далее – Контракт).

27.03.2023 Заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта в соответствии с пунктом 1 части 15 статьи 95 Закона о контрактной системе по причине прекращения действия лицензии Исполнителя на осуществление частной охранной деятельности 25.03.2023.

Из пояснений ООО ЧОО «Легионер» следует, что 09.02.2023 Исполнитель обратился в Управление Федеральной службы войск национальной гвардии Российской Федерации по Свердловской области (далее – Управление Росгвардии по Свердловской области) для продления лицензии на осуществление частной охранной деятельности. На основании данного обращения инициировано проведение внеплановой проверки, о чем ООО ЧОО «Легионер», действуя добросовестно, сообщил Заказчику информационным письмом от

27.03.2023, также уведомил о существующей вероятности непродления лицензии, в связи с чем предложил решить вопрос о расторжении действующего контракта по соглашению сторон.

По результатам внеплановой проверки Управлением Росгвардии по Свердловской области принято решение об отказе в продлении лицензии № 623/9-454 от 24.03.2023. ООО ЧОО «Легионер», не согласившись с указанным решением, обратился в Арбитражный суд Свердловской области (дело № А60-17067/2023 от 31.03.2023).

Учитывая изложенное, представитель Исполнителя просит не включать ООО ЧОО «Легионер» в реестр недобросовестных поставщиков.

Комиссия, исследовав и оценив в совокупности представленные документы (информацию), пришла к следующим выводам.

10.02.2023 Заказчиком на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок (далее – ЕИС) в сети Интернет <http://zakupki.gov.ru> размещено извещение № 0102200001623000408 о проведении электронного аукциона на оказание услуг по охране и обеспечению правопорядка.

Начальная (максимальная) цена контракта – 2 301 609,60 рублей.

Оператор электронной площадки: ЭТП Газпромбанк (<https://etpgpb.ru/>).

Согласно протоколу подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя) от 22.02.2023 № 0102200001623000408-2 победителем аукциона признается участник закупки № 52 (ООО ЧОО «Легионер») с ценовым предложением 2 030 123,95 рублей.

09.03.2022 между Заказчиком и Исполнителем заключен контракт № 0102200001623000408.

В соответствии с пунктом 1.1 Контракта Исполнитель обязуется оказывать услуги физической охраны: по обеспечению правопорядка, охрана объектов и (или) имущества, а также обеспечение внутриобъектового и пропускного режимов на объектах, в отношении которых установлены обязательные для выполнения требования к антитеррористической защищенности, за исключением объектов, предусмотренных частью третьей статьи 11 Закона Российской Федерации от 11 марта 1992 г. № 2487-1 «О частной детективной и охранной деятельности в Российской Федерации» и охрана объектов и (или) имущества на объектах с осуществлением работ по проектированию, монтажу и эксплуатационному обслуживанию технических средств охраны, перечень видов которых устанавливается Правительством Российской Федерации, и (или) с принятием соответствующих мер реагирования на их сигнальную информацию (далее – услуги) в срок, предусмотренный настоящим контрактом, согласно Спецификации (приложение № 1 к настоящему контракту) и Техническому заданию (приложение № 2 к настоящему контракту), а Заказчик обязуется принять и оплатить оказанные услуги на условиях, предусмотренных настоящим контрактом.

Согласно пункту 1.2. Контракта сроки оказания услуг: с даты заключения контракта по 31 декабря 2023 года, включительно.

На основании пункта 2.1.5. Контракта Исполнитель обязан незамедлительно предоставлять Заказчику информацию об обстоятельствах, возникающих при выполнении обязательств, предусмотренных настоящим контрактом, влияющих на их своевременное и надлежащее выполнение, в том числе о вынесении в адрес Исполнителя контролирующими и надзорными органами предписаний об устранении выявленных нарушений, возбуждении административного производства, привлечении к административной ответственности, приостановлении действия лицензии, аннулировании лицензии.

В силу пункта 2.2.5. Заказчик обязан принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта, если в ходе исполнения контракта установлено, что:

а) исполнитель и (или) поставляемый товар перестали соответствовать установленным извещением об осуществлении закупки и (или) документацией о закупке (если Федеральным законом предусмотрена документация о закупке) требованиям к участникам закупки (за исключением требования, предусмотренного частью 1.1 (при наличии такого требования) статьи 31 Федерального закона) и (или) поставляемому товару;

б) при определении Исполнителя, Исполнитель представил недостоверную информацию о своем соответствии и (или) соответствии поставляемого товара требованиям, указанным в подпункте «а» настоящего пункта, что позволило ему стать победителем определения исполнителя.

Также пунктом 11.4 Контракта предусмотрено, что расторжение контракта допускается по соглашению Сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа Стороны контракта от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством Российской Федерации и положениями частей 8-25 статьи 95 Закона о контрактной системе.

Согласно 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 для одностороннего отказа от исполнения отдельных видов обязательств, при условии, если это было предусмотрено контрактом.

Как следует из материалов дела, на основании подпункта «а» пункта 1 части 15 статьи 95 Закона о контрактной системе 27.03.2023 Заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта в связи с окончанием действия лицензии Исполнителя на осуществление частной охранной деятельности от 25.03.2003 (№ 212) 037594.

В соответствии с подпунктом «а» пункта 1 части 15 статьи 95 Закона о контрактной системе заказчик обязан принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта если в ходе исполнения контракта установлено, что поставщик (подрядчик, исполнитель) и (или) поставляемый товар перестали соответствовать установленным извещением об осуществлении закупки и (или) документацией о закупке (если Законом предусмотрена документация о закупке) требованиям к участникам закупки (за исключением требования, предусмотренного частью 1.1 (при наличии такого требования) статьи 31 Закона) и (или) поставляемому товар.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 31 Закона о контрактной системе при применении конкурентных способов закупки заказчик устанавливает требования к соответствию требованиям, установленным в соответствии с законодательством РФ к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки.

Согласно разделу 6 информационной карты аукционной документации установлено требование к участникам закупки о наличии лицензии на осуществление частной охранной деятельности со следующим видом услуг:

- охрана объектов и (или) имущества на объектах с осуществлением работ по проектированию, монтажу и эксплуатационному обслуживанию технических средств охраны, перечень видов которых устанавливается Правительством Российской Федерации, и (или) с принятием соответствующих мер реагирования на их сигнальную информацию;

- охрана объектов и (или) имущества, а также обеспечение внутриобъектового и пропускного режимов на объектах, в отношении которых установлены обязательные для выполнения требования к антитеррористической защищенности, за исключением объектов, предусмотренных частью третьей статьи 11 Закона РФ от 11.03.1992 № 2487-1 (ред. от 05.12.2017) «О частной детективной и охранной деятельности в Российской Федерации».

Согласно части 13 статьи 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.

В силу части 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 настоящей статьи.

27.03.2023 Заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта.

27.03.2023 в 08:32 (МСК) решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта размещено Заказчиком в ЕИС, что является датой надлежащего уведомления Исполнителя о принятом Заказчиком решении об одностороннем отказе от исполнения Контракта.

В течение десятидневного срока, установленного частью 14 статьи 95 Закона о контрактной системе, нарушение условий контракта Исполнителем не устранено.

Следовательно, с учетом части 13 статьи 95 Закона о контрактной системе решение вступило в законную силу, а указанный контракт расторгнут 07.04.2023.

Согласно части 16 статьи 95 Закона о контрактной системе заказчик не позднее двух рабочих дней, следующих за днем вступления в силу решения заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта в связи с неисполнением или ненадлежащим исполнением поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, направляет в соответствии с порядком, предусмотренным пунктом 1 части 10 статьи 104 настоящего Федерального закона, обращение о включении информации о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

В соответствии с вышеуказанной нормой Заказчиком 10.04.2023 в антимонопольный орган направлено обращение о включении информации об ООО ЧОО «Легионер» в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

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.

Согласно нормам законодательства о контрактной системе по результатам рассмотрения представленных информации и документов, и проведения проверки выносится решение. В случае подтверждения достоверности указанных фактов уполномоченный орган выносит решение о включении информации о недобросовестном поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр. В ином случае уполномоченный орган выносит решение об отказе во включении информации о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр (часть 7 статьи 104 Закона о контрактной системе, подпункт «б» пункта 13 Постановления Правительства РФ № 1078).

Включение в реестр недобросовестных поставщиков представляет собой один из видов юридической ответственности, поскольку такое включение является санкцией за недобросовестное поведение поставщика в регулируемой сфере правоотношений и влечет за собой негативные последствия в виде лишения возможности в течение двух лет участвовать в государственных (муниципальных) торгах. Как мера публичной ответственности такое

включение общества в реестр недобросовестных поставщиков должно отвечать принципам справедливости, соразмерности, пропорциональности государственного принуждения характеру совершенного правонарушения.

Вместе с тем, отказ Заказчика от исполнения контракта имеет значение не как такового основания для включения сведений в реестр недобросовестных поставщиков, а выступает поводом для передачи сведений о допущенных нарушениях уполномоченному органу, для проведения проверки этих сведений в соответствии с частью 7 статьи 104 Закона о контрактной системе.

Верховный Суд Российской Федерации также неоднократно разъяснял, что при рассмотрении вопроса о законности решения уполномоченного органа 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. Антимонопольный орган при принятии решения о включении в реестр недобросовестных поставщиков не должен ограничиваться формальной проверкой, а должен устанавливать по делу обстоятельства недобросовестного поведения поставщика.

Как разъяснено в постановлении Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 23.06.2015 № 25 «О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации», оценивая действия сторон как добросовестные или недобросовестные, следует исходить из поведения, ожидаемого от любого участника гражданского оборота, учитывающего права и законные интересы другой стороны, содействующего ей, в том числе в получении необходимой информации. Поведение одной из сторон может быть признано недобросовестным, если усматривается очевидное отклонение действий участника гражданского оборота от добросовестного поведения. По общему правилу части 5 статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации добросовестность участников гражданских правоотношений и разумность их действий предполагаются, пока не доказано иное.

Антимонопольный орган при осуществлении проверки информации и документов, представленных Заказчиком, не разрешает гражданско-правовой спор между участниками сделки и оценивает не правомерность расторжения контракта с позиции гражданского законодательства, а соблюдение Заказчиком процедуры одностороннего отказа от исполнения Контракта, предусмотренной Законом о контрактной системе и оценивает поведение поставщика (подрядчика, исполнителя) на предмет его добросовестности и направленности действий на фактическое исполнение контракта.

Включение сведений об участнике закупки в реестр недобросовестных поставщиков осуществляется лишь в случае, если антимонопольный орган в результате проведенной проверки установит факт направленности его действий на несоблюдение условий контракта или уклонение от его исполнения.

В соответствии с пунктом 15 Правил, орган контроля принимает решение об отказе 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, если в результате проведения проверок, предусмотренных подпунктом «а» пункта 13 Правил поставщиком (подрядчиком, исполнителем) представлены информация и документы, подтверждающие принятие им мер для надлежащего исполнения условий контракта.

Комиссия Бурятское УФАС России, изучив представленные сторонами документы (информацию), пришла к выводу, что в действиях ООО ЧОО «Легионер» отсутствует недобросовестное поведение, выраженное в умышленном неисполнении условий заключенного контракта.

Обязательства Исполнителя перед Заказчиком возникли до принятия решения Управлением Росгвардии по Свердловской области о не продлении лицензии. Следовательно, усматривается намерение Исполнителя предоставить Заказчику услуги по охране и обеспечению правопорядка.

Заказчиком также не оспаривается факт того, что ООО ЧОО «Легионер» приступил к исполнению Контракта и в дальнейшем предпринимал меры для устранения последствий непродления лицензии.

В материалах дела содержатся информация и документы, подтверждающие принятие ООО ЧОО «Легионер» мер для надлежащего исполнения условий контракта:

- 09.02.2023 направлено заявление в Управление Росгвардии по Свердловской области для продления лицензии на осуществление частной охранной деятельности;

- 06.03.2023 получена банковская гарантия № 1212423-ТТ от АО «Банк СОЮЗ»;

- 27.03.2023 направлено Заказчику письмо с информацией о существующей вероятности непродления лицензии;

- 31.03.2023 направлено заявление в Арбитражный суд Свердловской области с целью оспорить решение Управления Росгвардии по Свердловской области от 24.03.2023 № 623/9-454.

Принимая во внимание вышеуказанное, исходя из имеющихся на дату рассмотрения дела сведений, фактов и доказательств, Комиссия Бурятского УФАС России считает, что в рассматриваемом случае включение сведений об ООО ЧОО «Легионер» в реестр недобросовестных поставщиков не может рассматриваться в качестве необходимой меры ответственности, поскольку не усматривается намерение в неисполнении заключенного Контракта.

На основании изложенного и руководствуясь пунктом 5 части 15 статьи 99, статьей 104 Закона о контрактной системе и подпунктом «в» пункта 15 Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), Комиссия Бурятского УФАС России,

**р е ш и л а:**

Отказать во включении информации об Обществе с ограниченной ответственностью Частная охранная организация «Легионер» ИНН 6658111085 (адрес: 620014, Свердловская область, г. Екатеринбург, ул. Юмашева, д. 20) в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

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