

РЕШЕНИЕ

«14» декабря 2020 г.

Резолютивная часть решения оглашена «09» декабря 2020 г.

г. Кемерово

Решение в полном объеме изготовлено «14» декабря 2020 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по контролю в сфере закупок в составе:

Председателя
комиссии:

<...> заместителя руководителя управления;

начальника отдела контроля в сфере закупок;

<...>

ведущего специалиста-эксперта отдела контроля в
сфере закупок;

<...>

При участии: <...> – представителя заказчика (по доверенности),

рассмотрев материалы дела № 042/06/104-1955/2020, возбужденного на основании обращения ГБУЗ Кемеровской области «Кемеровский областной клинический фтизиопульмонологический медицинский центр» о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об ООО «Продукт XXI-век»,

УСТАНОВИЛА:

02.12.2020 в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступило обращение заказчика – ГБУЗ Кемеровской области «Кемеровский областной клинический фтизиопульмонологический медицинский центр» о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об ООО «Продукт XXI-век», в отношении которого применена процедура одностороннего отказа от исполнения обязательств по контракту № 78 от 10.03.2020 на оказание услуг по техническому обслуживанию и текущему ремонту лифтов.

В ходе рассмотрения материалов обращения Комиссией Кемеровского УФАС

России установлено следующее:

10.03.2020 между Заказчиком и ООО «Продукт XXI-век» был заключен контракт № 78 от 10.03.2020 на оказание услуг по техническому обслуживанию и текущему ремонту лифтов.

13.11.2020 на основании ч. 9 ст. 95 Федерального закона № 44-ФЗ и п. 8.1 контракта Заказчиком было принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Основанием для применения одностороннего отказа от исполнения обязательств по контракту послужило ненадлежащее исполнение ООО «Продукт XXI-век» условий контракта № 78 от 10.03.2020.

Срок исполнения контракта – по 31 декабря 2020 года.

В соответствии с п. 1.1 Контракта Исполнитель обязуется оказать услуги по техническому обслуживанию и текущему ремонту лифтов в порядке, на условиях и в сроки, установленные контрактом, в соответствии с заданием Заказчика (Приложение № 1 к контракту «Задание на оказание услуг» - далее Задание), являющимся неотъемлемой частью контракта.

Исходя из пояснений заказчика, а также материалов дела с момента заключения контракта (10 марта 2020 года) по август 2020 года Исполнитель производил техническое обслуживание и текущий ремонт лифтов в соответствии с условиями контракта без нареканий. Однако с сентября 2020 года ООО «Продукт XXI –век» перестал исполнять свои обязанности по Контракту.

В соответствии с Актом, составленным 05.10.2020 Заказчиком, Исполнитель не проводил техническое обслуживание лифтов (5 штук) в сентябре 2020 года по адресу: г. Кемерово, пр. Химиков, 5, о чем свидетельствует отсутствие записей в контрольных журналах, находящихся в лифтах. Ведение таких журналов предусмотрено п.4.11 Контракта (Исполнитель ежемесячно составляет Отчет о техническом состоянии Оборудования, в котором указывает мероприятия, проведенные по техническому обслуживанию в отношении каждой единицы Оборудования, техническое состояние Оборудования, выявленные неисправности и недостатки в его работе, примененные способы их устранения, использованные запасные части, детали, комплектующие и их стоимость, рекомендации по улучшению работы Оборудования, иную информацию по своему усмотрению. Отчет составляется в отношении каждой единицы Оборудования по состоянию на последнее число месяца и должен быть передан Заказчику не позднее 10 числа месяца, следующего за месяцем оказания услуг).

07.10.2020 из Анжеро-Судженского филиала ГБУЗ КО КОКФПМЦ в ГБУЗ КО КОКФПМЦ Кемерово поступила Служебная записка о том, что произошла поломка лифта, но Исполнитель (ООО «Продукт XXI-век») не отвечает на телефонные звонки, которые производились ежедневно с 28.09.2020г. по 01.10.2020г.

Так как лифты являются опасным производственным объектом, техническое обслуживание должно производиться ежемесячно, а необходимый ремонт Исполнитель должен проводить в соответствии с условиями контракта (Приложение № 2 к контракту) – по мере необходимости, по заявкам Заказчика в

течение 3 (трех) рабочих дней.

14.10.2020 года в адрес ООО «Продукт XXI –век» заказчиком было направлено по электронной почте, указанной в контракте, письмо (исх. № 1639 от 14.10.2020) о необходимости направления механика для проведения работ по подготовке лифта к освидетельствованию в течение трех рабочих дней, с даты получения настоящего письма. Ответа на письмо не поступило.

19.10.2020 в адрес ООО «Продукт XXI –век» заказчиком было направлено ещё одно письмо (исх. №1660 от 19.10.2020г.) о том, что оказание услуг по техническому обслуживанию лифтов в сентябре не проводилось, и постоянно, на протяжении полутора месяцев (сентябрь, октябрь 2020г) делались заявки на телефон менеджера Исполнителя о неисправности лифта, находящегося в Анжеро-Судженском филиале ГБУЗ КО КОКФПМЦ, находящегося по адресу: г. Анжеро-Судженск, ул. Молодогвардейцев, дом № 30.

23.10.2020 в адрес заказчика поступило письмо от ООО «Продукт XXI –век» о том, что Исполнитель готов исполнять взятые на себя обязательства по контракту № 78 от 10.03.2020г. И ремонт лифта, находящегося в Анжеро-Судженском филиале ГБУЗ КО КОКФПМЦ, город Анжеро-Судженск, улица Молодогвардейцев, дом № 30, будет произведен 27.10.2020, а ТО лифтов (5 штук) находящихся по адресу: г. Кемерово, пр. Химиков,5, будет произведено 29.10.2020г.

Однако после ремонта лифта специалистом не была произведена запись в журнал, и согласно Акта от 29.10.2020г., составленного работниками ГБУЗ КО КОКФПМЦ с участием специалиста по техническому освидетельствованию лифтов ООО «ИКЦ «Экспертиза Кузбасса», представители ООО «Продукт XXI –век» для проведения ТО лифтов в Кемерово не явились.

В связи с вышеизложенным и на основании ст. 782 ГК РФ, ч. 9 ст. 95 Закона N 44-ФЗ, п. 3.3.5. Контракта Заказчиком 13 ноября 2020 года было принято решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта с ООО «Продукт XXI–век» в связи с существенным нарушением Исполнителя условий контракта

В соответствии с п. 12 ст. 95 44-ФЗ Исполнитель был уведомлен отправкой письма - посредством почтой России 13.11.2020 и по электронной почте 17.11.2020, в связи с тем, что по отслеживанию на сайте Почта России письмо не было получено Исполнителем 16.11.2020 года.

По мнению Заказчика, решение вступило в силу, и Контракт считается расторгнутым через 10 дней с даты неудачной попытки вручения ООО «Продукт XXI –век» решения об одностороннем отказе от исполнения Контракта по почте России.

Таким образом, Заказчик считает, что датой истечения десятидневного срока является 27.11.2020.

Частью 8 статьи 95 ФЗ № 44-ФЗ установлено, что расторжение контракта допускается по соглашению сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа стороны контракта от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством.

В соответствии с пунктом 7.5 контракта Заказчик вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта в соответствии с гражданским

законодательством.

В соответствии с частью 9 статьи 95 ФЗ № 44-ФЗ 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 12 статьи 95 ФЗ № 44-ФЗ установлено, 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.

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.

Комиссией Кемеровского УФАС России проверено соблюдение процедуры одностороннего отказа, предусмотренной указанными выше правовыми нормами и установлено, что решение об одностороннем отказе не опубликовано на официальном сайте в установленные сроки, информация о расторжении контракта в ЕИС в сфере закупок отсутствует.

Материалами дела подтверждается направление Заказчиком в адрес ООО «Продукт XXI –век» решения об одностороннем отказе от исполнения обязательств по контракту заказным письмом от 13.11.2020. Однако 16.11.2020 была неудачная попытка вручения, что не является подтверждением надлежащего уведомления исполнителя.

Следовательно, процедура одностороннего отказа от исполнения контракта, предусмотренная Законом о контрактной системе, Заказчиком не была соблюдена.

Основанием для невключения сведений в реестр недобросовестных

поставщиком является то, что заказчиком не был соблюден порядок одностороннего отказа от исполнения контракта, предусмотренный частью 13 статьи 95 ФЗ № 44-ФЗ.

Комиссия Кемеровского УФАС России отмечает, что внесение сведений об ООО «Продукт XXI –век» в реестр недобросовестных поставщиков представляет собой специальную принудительную меру, при осуществлении которой затрагиваются конституционные права и свободы, а также права и законные интересы, как самого Общества, так и других лиц. Данная мера должна отвечать требованиям справедливости, быть адекватной, пропорциональной, соразмерной и необходимой для защиты экономических интересов Российской Федерации, прав и законных интересов лиц, размещающих заявки на заключение контрактов.

Из анализа положений статьи 104 ФЗ № 44-ФЗ следует, что включение сведений о лице в реестр недобросовестных поставщиков по существу является санкцией за недобросовестное поведение данного лица, выразившееся в уклонении от заключения контракта. Одним из последствий такого включения (в качестве санкции за допущенное нарушение) является ограничение прав такого лица на участие в течение установленного срока в процедурах закупки по размещению государственных и муниципальных закупок.

В судебных актах Конституционного Суда Российской Федерации (постановления от 30.07.2001 г. № 13-П, от 21.11.2002 г. № 15-П, определения от 07.06.2001 г. № 139-О, от 07.02.2002 г. № 16-О) отражено, что применяемые государственными органами санкции должны отвечать требованиям Конституции Российской Федерации, соответствовать принципу юридического равенства, быть соразмерными конституционно защищаемым целям и ценностям, исключать возможность их произвольного истолкования и применения.

По смыслу статьи 55 (часть 3) 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.

На основании вышеизложенного Комиссия Кемеровского УФАС России, приходит к выводу, что сведения в отношении ООО «Продукт XXI –век» в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) включению не подлежат.

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» и Постановлением Правительства РФ от 25.11.2013 № 1062 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)», комиссия Кемеровского УФАС России,

РЕШИЛА:

Обращение ГБУЗ Кемеровской области «Кемеровский областной клинический фтизиопульмонологический медицинский центр» о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об ООО «Продукт XXI –век» оставить без удовлетворения.

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

Председатель комиссии

<...>

Члены комиссии

<...>

<...>