

РЕШЕНИЕ № 003/06/104-140/2023

по результатам рассмотрения обращения о включении в реестр недобросовестных поставщиков

«14» марта 2023 года город 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 представителей ООО «Элиса» - (доверенность от 13.03.2023), (доверенность от 10.03.2023), (доверенность от 06.02.2023), при участии в режиме видеоконференцсвязи представителей Государственного бюджетного учреждения здравоохранения «Бурятский республиканский клинический онкологический диспансер» (далее – Заказчик) – (доверенность от 13.03.2023), (доверенность от 13.03.2023),

в присутствии представителя Союза «Торгово-промышленная палата Республики Бурятия» (доверенность от 11.01.2021),

рассмотрев обращение ГБУЗ «Бурятский республиканский клинический онкологический диспансер» (вх. от 06.03.2023 № 993) о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об ООО «Элиса» в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта, заключенного по итогам электронного аукциона: «Выполнение работ по техническому обслуживанию и ремонту лифтов в зданиях ГБУЗ БРКОД», номер извещения 0102200001622005274 (далее – Аукцион), и в результате осуществления проверки информации и документов на наличие фактов, подтверждающих недобросовестность подрядчика в соответствии с частью 7 статьи 104, а также проведения внеплановой проверки, предусмотренной пунктом 5 части 15 статьи 99 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), Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденными Постановлением Правительства РФ от 30.06.2021 N 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",

у с т а н о в и л а:

Из представленных документов Заказчика следует, что по результатам закупки с номером извещения 0102200001622005274 победителем признано ООО «Элиса», с которым 12.01.2023 заключен контракт № 01022000016220052740001 на выполнение работ по техническому обслуживанию и ремонту лифтов в зданиях ГБУЗ БРКОД на сумму 898 668,34 рублей.

Согласно руководства по эксплуатации лифтов, для проведения технического обслуживания лифт должен быть переведен в режим «Ревизии». На основании представленного Обществом журнала, обслуживание проводилось 26.01.2023 и 27.01.2023г.

При проведении объективного контроля диспетчерских комплексов «Обь», установленных в лифтах, в режим «Ревизии» были переведены только 27.01.2023 и только лифты №№ 3,4,5,6,7,8, информация по включению в ревизию по лифтам №№ 1,2,9,10,11,12,13,14 отсутствует.

На основании проведенного контроля и сведений из журнала, ГБУЗ БРКОД выявило нарушение в части исполнения обязательств по контракту, а именно ежемесячные работы по техническому обслуживанию лифтов проведены ненадлежащим образом. Учитывая специфику деятельности Заказчика, техническое состояние лифтов должно соответствовать всем требованиям безопасности для пациентов.

Заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Руководствуясь статьей 104 Закона о контрактной системе, Заказчик направил в антимонопольный орган настоящее обращение для рассмотрения.

Представители ООО «Элиса» считают действия Заказчика необоснованными. Требования к работам и перечень оборудования, подлежащего техническому обслуживанию, определен в Техническом задании (приложение №1 к контракту).

По результатам выполненных работ сотрудниками Общества сделаны отметки и поставлены подписи в журналах выполнения ТО, находящихся в шахтах каждого лифта. Представитель Заказчика расписался в журнале учета производства работ по проведению технических осмотров и ремонту лифтов и подъемников за январь 2023 года (копия Журнала производства работ по проведению технических осмотров и ремонту лифтов и подъемников электромеханика за январь 2023 представлена).

06.02.2023 Обществом подписан и направлен документ о приемке выполненных работ за январь 2023 года.

07.02.2023 от Заказчика получен отказ от приемки выполненных работ со ссылкой на данные диспетчерского комплекса «Обь», согласно которым по шести лифтам информация о проведении технического обслуживания подтверждается, а восемь лифтов не переводились в режим «Ревизии» для ТО.

При этом, в трех лифтах (№№ 1,4,11) диспетчерский комплекс «Обь» отсутствует, а в двух лифтах (№№ 2,3) комплекс не подключен к сети Интернет и не может передавать данные о состоянии лифта.

08.02.2023 Общество направило возражения на отказ от приемки выполненных работ, указав на несоответствия данных объективного контроля.

09.02.2023 Заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта.

13.02.2023 Заказчик запросил список специалистов, допущенных для выполнения работ.

16.02.2023 года запрошенная информация была представлена Заказчику.

В тот же день от Заказчика поступила заявка на обслуживание и ремонт лифтов. Специалистами Общества были проведены работы по отключению и обесточиванию лифтов в связи с аварийным затоплением шахт горячей водой.

Общество полагая что Заказчик отменил решение об одностороннем расторжении контракта, не вступившее в силу, продолжил исполнение контракта вплоть до получения информации о включении в реестр недобросовестных поставщиков.

Специалистами ООО «Элиса» 27 и 28 февраля 2023 проведено обследование лифтового оборудования и выполнены ежемесячные работы по перечню, о чем сделаны отметки и поставлены подписи во всех журналах (копия Журнала производства работ по проведению технических осмотров и ремонту лифтов и подъемников электромеханика за февраль 2023 представлена).

Просили учесть положительный опыт и не включать сведения в РНП.

Комиссия в результате осуществления проверки факта одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта, изучения материалов, представленных Заказчиком, Обществом, установила следующее.

13.12.2022 в Единой информационной системе (далее –ЕИС) размещено извещение о проведении Аукциона в электронной форме на выполнение работ по техническому обслуживанию и ремонту лифтов в зданиях ГБУЗ БРКОД, номер извещения - 0102200001622005274. Начальная (максимальная) цена контракта – 1 620 000,60 рублей.

Ценовые предложения поданы от 2 участников аукциона.

Согласно протоколу подведения итогов от 23.12.2022 № ИЭА1 заявка № 102 (ООО «Элиса»), с ценовым предложением 898 668,34 рублей признана соответствующей требованиям извещения о закупке.

12.01.2023 между Заказчиком и ООО «Элиса» заключен государственный контракт на выполнение работ по техническому обслуживанию и ремонту лифтов в зданиях ГБУЗ БРКОД.

Реестровый номер контракта – 2032305414823 000044.

Срок начала выполнения работ: ежемесячно с даты заключения контракта по 31 декабря 2023 г. включительно.

График исполнения контракта - Приложение №2 к контракту.

Объем работ, оказываемых Подрядчиком, требования к выполняемым работам, требования к результатам работ определены в Техническом задании, являющимся неотъемлемой частью настоящего контракта (Приложение №1).

В Техническом задании (приложение №1 к Контракту) определено, что в состав работ входит техническое обслуживание всего лифтового оборудования заказчика (смазка, чистка наладка, регулировка, ремонт и т.д.), в том числе замена вышедшего из строя оборудования в целях восстановления его работоспособности и обеспечение безопасных условий эксплуатации лифтов (в соответствии с согласованным перечнем регламентных работ).

Текущий ремонт лифтов включает проведение ежемесячных, ежеквартальных, полугодовых и ежегодных ремонтов с целью восстановления их исправности (работоспособности), а также поддержания эксплуатационных показателей. Ремонт включает в себя устранение поломок и восстановление работоспособности лифта, поддержание его эксплуатационных показателей, включая замену узлов, деталей и агрегатов лифтового оборудования.

Аварийно-техническое обслуживание лифтов включает в себя:

- Проведение работ по освобождению пассажиров из остановившихся лифтов и пуск остановившихся лифтов в работу, в том числе в выходные и праздничные дни;
- Освобождения пассажира (ров) сразу после получения информации Исполнителем от заказчика или по звонку по аварийно-диспетчерской связи о заблокированных в лифте пассажирах;
- Ремонт и пуск остановившихся по техническим причинам лифта (ов) **в течение 3 (трех) часов** после получения информации Исполнителем от Заказчика.

Заказчик полагая что ежемесячные работы по техническому обслуживанию лифтов проведены ненадлежащим образом 09.02.2023 принял решение об одностороннем отказе от исполнения контракта (решение размещено в ЕИС).

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

Как следует из части 16 статьи 95 Закона о контрактной системе, информация о поставщике (подрядчике, исполнителе), с которым контракт был расторгнут в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта, включается в установленном настоящим Федеральным законом порядке в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

Частью 2 статьи 104 Закона о контрактной системе установлено, что 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.

В соответствии со ст. 450 Гражданского кодекса РФ существенным признается нарушение договора одной из сторон, которое влечет для другой стороны такой ущерб, что она в значительной степени лишается того, на что была вправе рассчитывать при заключении договора.

В соответствии с пунктом 12.2 Контракта, расторжение контракта допускается по соглашению сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа стороны контракта от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством РФ.

Заказчиком в соответствии с частью 12.1 статьи 95 Закона о контрактной системе решение об одностороннем отказе от исполнения контракта размещено в ЕИС 02.03.2023 в 11.47 часов (МСК).

Решение об одностороннем отказе от исполнения контракта не позднее одного часа с момента его размещения в единой информационной системе в соответствии с пунктом 1 настоящей части 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 настоящим пунктом такого решения в единой информационной системе в соответствии с часовой зоной, в которой расположен поставщик (подрядчик, исполнитель);

Поступление решения об одностороннем отказе от исполнения контракта в соответствии с пунктом 2 настоящей части считается надлежащим уведомлением поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта, от 02.03.2023.

В соответствии с частью 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, то есть 14.03.2023 года (с учетом выходных дней).

В соответствии с частью 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 обращение о включении информации о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), то есть по 16.03.2023 года.

Заказчиком обращение о включении в РНП направлено через ЕИС 06.03.2023, до вступления в

силу Решения об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Изучив представленные документы и сведения Комиссия Бурятского УФАС России установила следующее:

На заседание Комиссии Бурятского УФАС России Заказчиком не представлены документы и сведения, свидетельствующие о ненадлежащем исполнении контракта ООО «Элиса».

Кроме того, ООО «Элиса» представлено решение об одностороннем отказе от исполнения контракта Заказчиком от 09.02.2023, подписанное председателем и членами Комиссии Заказчика. При этом после проведенных работ представителем Заказчика 28.02.2023 поставлены подписи в Журнале производства работ по проведению технических осмотров и ремонту лифтов и подъемников электромеханика за февраль 2023 год. Документов и сведений, кроме решения об одностороннем отказе от исполнения контракта от 22.02.2023 о ненадлежащем исполнении контракта Заказчиком не представлено.

Решение об одностороннем отказе от исполнения контракта размещено в ЕИС 02.03.2023 и уже 06.03.2023 направлено в адрес Бурятского УФАС России (до вступления в силу).

Комиссия Бурятского УФАС России приходит к следующему выводу:

Как указано в Определениях Конституционного Суда Российской Федерации от 21 декабря 2011 года N 1811-О-О и от 24 сентября 2012 года N 1807-О, статья 19 Закона о размещении заказов направлена на обеспечение добросовестной конкуренции среди участников размещения государственного заказа.

Информация об участниках закупок, уклонившихся от заключения контрактов, является в соответствии со статьей 104 Закона о размещении заказов одним из оснований для включения сведений о таком участнике в реестр недобросовестных поставщиков.

Данная санкция влечет для участника закупки неблагоприятные последствия, в том числе экономического характера, поскольку может ограничить права такого участника на участие в течение установленного срока в аукционах по размещению государственных и муниципальных заказов (часть 1.1 статьи 31 Закона о контрактной системе).

Как указано в Определении Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 17 сентября 2012 года N ВАС-11617/12, включение сведений в реестр недобросовестных поставщиков является санкцией за недобросовестное поведение участника размещения заказа, выражающееся в намеренном и умышленном нарушении положений Закона о размещении заказов.

В соответствии с правовой позицией, выраженной в Постановлениях Конституционного Суда Российской Федерации от 30 июля 2001 года N 13-П и от 21 ноября 2002 года N 15-П, меры государственного понуждения должны применяться с учетом характера совершенного правонарушения, размера причиненного вреда, степени вины правонарушителя, его имущественного положения и иных существенных обстоятельств. 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.

Таким образом, для целей исключения возможности необоснованного ограничения прав лица на дальнейшее участие в аукционах, антимонопольному органу следует установить факт недобросовестности и вины участника заказа.

Из материалов дела усматривается отсутствие недобросовестного поведения ООО «Элиса», выраженного в умышленном неисполнении условий контракта.

Также Комиссией Бурятского УФАС России учтен положительный опыт Общества, в течение которого обращение о включении в Реестр недобросовестных поставщиков поступило впервые.

Принимая во внимание вышесказанное, Комиссия Бурятского УФАС России считает, что в рассмотренном случае включение сведений об ООО «Элиса» в реестр недобросовестных поставщиков не может рассматриваться в качестве необходимой меры ответственности, поскольку не усматривается умышленное неисполнение условий контракта.

В соответствии с пунктом 14 Постановления № 1078, Орган контроля принимает решение об отказе во включении информации об участнике закупки (если основанием для направления обращения является уклонение участника закупки от заключения контракта) в реестр, если в результате проведения проверок, предусмотренных подпунктом "а" пункта 13 настоящих Правил:

а) выявлены нарушения заказчиком установленных законодательством Российской Федерации и иными нормативными правовыми актами о контрактной системе в сфере закупок требований:

к определению такого участника закупки лицом, с которым заключается контракт;

к направлению такому участнику закупки проекта контракта, заключению контракта, признанию участника закупки уклонившимся от заключения контракта;

б) участником закупки в срок до признания его в соответствии с Федеральным законом уклонившимся от заключения контракта осуществлены действия, свидетельствующие об отсутствии намерения уклониться от заключения контракта

Поскольку ООО «Элиса» осуществлены действия, свидетельствующие об отсутствии умышленного неисполнения контракта, то принимая во внимание вышесказанное, Комиссия Бурятского УФАС России считает, что в рассмотренном случае включение сведений об ООО «Элиса» в реестр недобросовестных поставщиков не может рассматриваться в качестве необходимой меры ответственности.

На основании изложенного и руководствуясь пунктом 5 части 15 статьи 99, статьей 104 Закона о контрактной системе и подпунктом "б" пункта 13 Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) № 1078, Комиссия Бурятского УФАС России,

р е ш и л а:

Отказать во включении информации об ООО «Элиса» (ИНН), адрес (местонахождение):) в реестр недобросовестных поставщиков.

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