

Комиссия Ямало-Ненецкого УФАС России по контролю в сфере закупок, торгов, иных способов закупок и порядка заключения договоров на территории Ямало-Ненецкого автономного округа (далее – Комиссия, Управление) в составе:

Председателя Комиссии:

«...». – руководителя Управления,

Членов Комиссии:

«...».. – главного специалиста-эксперта Управления,

«...».– главного специалиста-эксперта Управления,

рассмотрев материалы дела, представленные МКУ «Салехардская ДЕЗ» (ИНН: 8901015840, ОГРН: 1048900004889) (далее - Заказчик) для включения сведений об ИП Вознюк В. В. (ИНН 860201525640, ОГРНИП 304860235700540) (далее – Подрядчик, Исполнитель) в Реестр недобросовестных исполнителей (подрядчиков, поставщиков) (далее - Реестр) в связи с односторонним отказом Заказчика от исполнения контракта от 03.09.2018 № 163/18Б на «Ликвидацию несанкционированных свалок» (реестровый номер контракта 3890101584018000058) (далее – Контракт),

в присутствии представителя Заказчика;

в отсутствие представителя Подрядчика надлежащим образом уведомленного о месте, дате и времени рассмотрения обращения,

УСТАНОВИЛА:

В Ямало-Ненецкое УФАС России в соответствии с [ч. 2](#) и [6 ст. 104](#) Федерального закона № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ и услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон о контрактной системе), были представлены материалы электронного аукциона и решение Заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта (вход. № 7085 от 03.12.2018).

Рассмотрев представленные Заказчиком материалы и пояснения предоставленные Обществом, в результате проверки содержащихся в указанных документах и информации фактах одностороннего отказа Заказчика от исполнения контракта на основании [части 7 статьи 104](#) Закона о контрактной системе, Комиссия считает, что сведения об Исполнителе не подлежат включению в Реестр, исходя из следующего.

Вопросы включения сведений о поставщиках в реестр недобросовестных поставщиков урегулированы статьей 104 Закона о контрактной системе. Частью 1 данной статьи предусмотрено, что ведение реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) осуществляется федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным на осуществление контроля в сфере закупок.

Согласно части 2 статьи 104 Федерального закона о контрактной системе в реестр 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 силу п. 16 статьи 95 Федерального 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.

Частью 1 статьи 2 Федерального закона о контрактной системе предусмотрено, что законодательство Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд основывается на положениях Конституции Российской Федерации, Гражданского кодекса Российской Федерации, Бюджетного кодекса Российской Федерации и состоит из настоящего Федерального закона и других федеральных законов, регулирующих отношения, указанные в части 1 статьи 1 настоящего Федерального закона. Нормы права, содержащиеся в других федеральных законах и регулирующие указанные отношения, должны соответствовать настоящему Федеральному закону.

В соответствии со статьей 2 Гражданского кодекса Российской Федерации предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность.

В силу пункта 1 статьи 450 Гражданского кодекса Российской Федерации изменение и расторжение договора возможны по соглашению сторон, если иное не предусмотрено настоящим Кодексом, другими законами или договором.

На основании пункта 2 статьи 450.1 Гражданского кодекса Российской Федерации в случае одностороннего отказа от договора (исполнения договора) полностью или частично, если такой отказ допускается,

договор считается расторгнутым или измененным.

03.09.2018г. на основании Протокола подведения итогов электронного аукциона от 20.08.2018 №0190300002118000362-3, между Заказчиком и Подрядчиком заключен контракт.

Согласно п. 1.1 Контракта в соответствии с техническим заданием (Приложение № 2) и условиями настоящего Контракта Заказчик поручает, а Подрядчик принимает на себя обязательство на выполнение работ по ликвидации несанкционированных свалок (далее по тексту - Работы).

Согласно п. 3.1 Контракта начало выполнения Сторонами обязательств по Контракту - с момента заключения Контракта.

Согласно п. 3.2 Контракта окончание выполнения Работ - до 20 сентября 2018 года.

04.10.2018 Заказчиком было направлено письмо № 01-06/2017 о том, что Подрядчиком нарушены сроки выполнения работ по контракту, а также по предварительным данным на 03.10.2018 вывезено 494 м3 несанкционированного мусора, остаток мусора в рамках контракта составляет 3 406 м3 и 6т. автомобильных покрышек и просит Подрядчика принять незамедлительные меры по выполнению Контракта в полном объеме.

Однако, в нарушении условий Контракта Исполнителем меры по выполнению Контракта в полном объеме не предприняты, что подтверждается Актами комиссионного обследования объектов от 01.11.2018 и от 16.10.2018.

Из материалов обращения Заказчика следует, что Подрядчиком ненадлежащим образом исполнены обязательства по указанному Контракту, тем самым нарушив условия Контракта, что явилось основанием для принятия Заказчиком решения от 31.10.2018 № 01-06/2315 об одностороннем отказе от исполнения Контракта.

Согласно части 8 статьи 95 Федерального закона о контрактной системе расторжение контракта допускается по соглашению сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа стороны контракта от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством.

[Частью 9 статьи 95](#) Закона о контрактной системе установлено, что 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, что такое право предусмотрено контрактом.

В части 11 Контракта, установлен порядок расторжения Контракта в одностороннем порядке.

В соответствии с [частью 12 статьи 95](#) Закона о контрактной системе решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта в течение трех рабочих дней, следующего за датой 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).

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.

31.10.2018г. решение Заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта размещено в единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее - ЕИС).

Решение об одностороннем отказе от 31.10.2018 № 01-06/2315 получено Исполнителем 24.10.2018 г.

Ямало-Ненецким УФАС России в адрес Заказчика и Исполнителя было направлено Уведомление (исх. № АР/4160 от 10.12.2018) о заседании комиссии по рассмотрению документов по факту одностороннего отказа от исполнения контракта, а также о необходимости в срок до 14.12.2018 г. Исполнителю предоставить письменное документально подтвержденное обоснование причин неисполнения своих обязательств по Контракту.

Подрядчиком в адрес Ямало-Ненецкого УФАС России на момент рассмотрения материалов дела не предоставило обоснование причин неисполнения своих обязательств по Контракту.

Основаниями включения сведений о недобросовестном поставщике (подрядчике, исполнителе) в Реестр при одностороннем отказе заказчика от исполнения обязательств по контракту, при условии соблюдения порядка, установленного статьей 95 Закона о контрактной системе, принятия соответствующего решения, являются документально подтвержденные следующие обстоятельства:

- неисполнение поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств по контракту;

- ненадлежащее исполнение поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств по контракту;

- установление заказчиком в ходе исполнения контракта несоответствия поставщика (подрядчика, исполнителя) требованиям, установленным документацией о закупке;

- установление заказчиком в ходе исполнения контракта факта представления поставщиком (подрядчиком, исполнителем) недостоверной информации о своем соответствии установленным документацией о закупке требованиям.

В соответствии с частью 10 статьи 104 Закона о контрактной системе Правительство Российской Федерации постановлением от 25.11.2013 № 1062 утвердило Правила ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) (далее - Правила).

Пунктом 12 данных Правил установлено, что по результатам рассмотрения представленных информации и документов и проведения проверки фактов, указанных в пункте 11 Правил, выносится решение. В случае подтверждения достоверности вышеуказанных 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.

Как следует из материалов дела, в срок, установленный Контрактом (пункт 3.2), услуги оказаны заказчику не в полном объеме Заказчику. Доказательств обратного Подрядчиком не предоставлено.

Необходимо отметить, что решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта было принято 31.10.2018 года, при этом в данный период времени, Исполнитель не устранил нарушения Контракта.

Таким образом, у Исполнителя имелось достаточно времени на устранение недостатков, однако им даже не предпринимались попытки

оказать услуги Заказчику.

В соответствии со статьей 2 ГК РФ, предпринимательской деятельностью является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке.

Таким образом, при принятии решения об участии в электронном аукционе участник должен осознавать возможность наступления неблагоприятных последствий при неисполнении им обязательств по контракту, в случае признания его победителем.

Заклучив контракт, Подрядчик принял на себя обязательства, по его надлежащему исполнению.

Из предоставленных материалов дела Комиссия контрольного органа пришла к выводу, что Подрядчиком нарушены п.п. 1.1, 3.2 Контракта, и что Заказчиком обоснованно принято решение об одностороннем отказе.

Размещение сведений об участнике размещения заказа в реестре недобросовестных поставщиков осуществляется лишь в случае, если антимонопольный орган в результате проведенной проверки установит факт уклонения участника размещения заказа от заключения контракта, выявит обстоятельства, свидетельствующие о намерении участника размещения заказа отказаться от заключения контракта, о направленности его действий на несоблюдение условий контракта или уклонение от его исполнения.

Исходя из [статьи 104](#) Закона о контрактной системе, реестр недобросовестных поставщиков с одной стороны является специальной мерой ответственности, установленной законодателем в целях обеспечения исполнения лицом принятых на себя в рамках процедуры размещения государственного или муниципального заказа обязательств. 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 течение установленного срока в торгах по размещению государственного и муниципального заказа ([часть 2 статьи 104](#) Закона о контрактной системе).

С другой стороны, реестр недобросовестных поставщиков служит инструментом, обеспечивающим реализацию целей регулирования отношений, определенных в общих положениях законодательства в сфере закупок, по добросовестной конкуренции и предотвращению

злоупотреблений в сфере размещения заказов, следовательно, является механизмом защиты государственных и муниципальных заказчиков от недобросовестных действий поставщиков (исполнителей, подрядчиков).

Вместе с тем, основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является только такое уклонение лица от заключения контракта или от исполнения условий контракта, которое предполагает его недобросовестное поведение, совершение им умышленных действий (бездействия) в противоречие требованиям Закона о контрактной системе, в том числе приведшее к невозможности заключения контракта с этим лицом как признанного победителем конкурса и нарушающее права заказчика относительно условий (выявленных им как лучшие) и срока исполнения контракта, которые связаны, прежде всего, с эффективным использованием бюджетных средств и в предусмотренном бюджетным законодательством порядке.

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](#) 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.

С учетом характера правовых последствий включения хозяйствующего субъекта в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) - юридической ответственности в виде невозможности в течение двух лет участвовать в закупках товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, установлению подлежит субъективная сторона действий исполнителя, предполагающая наличие вины (умысла, неосторожности).

Недобросовестное поведение поставщика (подрядчика, исполнителя) заключается в неоднократном нарушении сроков выполнения работ (оказания услуг, поставки товаров), отказе поставщика (подрядчика, исполнителя) от выполнения условий контракта, введения заказчика в заблуждение относительно соответствия выполняемых работ (услуг) условиям документации и требованиям контракта.

Принимая участие в закупке, Индивидуальный предприниматель осуществляет предпринимательскую деятельность, которая в

соответствии со ст. 2 Гражданского кодекса Российской Федерации, является самостоятельной, осуществляемой на свой риск деятельностью, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами.

При этом, в любом случае, действия хозяйствующего субъекта при осуществлении им предпринимательской деятельности должны осуществляться в установленном законом порядке.

Поскольку хозяйствующий субъект ИП Вознюк В. В., обязанный соблюдать действующее законодательство, допустил невнимательное отношение к условиям Контракта, имея при этом возможность соблюдения требований законодательства, Комиссия контрольного органа приходит к выводу, что в действиях вышеуказанного субъекта есть умысел на уклонение от исполнения заключенного контракта по вышеуказанной закупке.

Вместе с тем Комиссия отмечает, что сведения об Подрядчике не подлежат включению в Реестр, на основании следующего.

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.

Датой надлежащего уведомления поставщика (подрядчика, исполнителя) о принятии заказчиком решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, в соответствии с [частью 12 статьи 95](#) Закона о контрактной системе, признается:

- дата получения заказчиком подтверждения о вручении поставщику (подрядчику, исполнителю) решения (уведомления) об одностороннем отказе от исполнения контракта, либо;
- дата получения заказчиком информации об отсутствии поставщика (подрядчика, исполнителя) по его адресу, указанному в контракте, либо;
- дата по истечении тридцати дней с даты размещения решения заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта в единой информационной системе, в случае невозможности получения указанных подтверждения либо информации.

Подрядчик не получил решение Заказчика об одностороннем отказе согласно почтовой корреспонденции предоставленной Заказчиком

(трек номер <...>).

Таким образом Подрядчик считается надлежаще уведомлен по истечении тридцати дней с даты размещения решения заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта в ЕИС, то есть 01.12.2018г.

Контракт считается расторгнутым через десять дней с даты надлежащего уведомления заказчиком поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта (11.12.2018).

Следовательно, решение об одностороннем отказе от исполнения контракта вступает в законную силу, и контракт считается расторгнутым с 12.12.2018г.

Однако согласно информации указанной в ЕИС в разделе «Документы» подраздел «Информация об исполнении (о расторжении) контракта»: Дата расторжения контракта: 31.10.2018г.

Таким образом, в действиях Заказчика усматривается нарушение ч. 13 ст. 95 Закона о контрактной системе в части сокращения десятидневного срока, предназначенного для устранения нарушений условий контракта, что образует состав административного правонарушения предусмотренного ч. 6 ст. 7.32 «Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях» от 30.12.2001 № 195-ФЗ.

На основании изложенного, сокращение десятидневного срока, предназначенного для устранения нарушений условий контракта, послуживших основанием для принятия решения об одностороннем отказе Заказчика от исполнения контракта, влечет невозможность включения сведений об Обществе в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьей 104 Закона о контрактной системе, Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденными Постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 года № 1062, приказом ФАС России от 27.08.2007 года № 267, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Сведения об ИП Вознюк В. В. (ИНН 860201525640, ОГРНИП 304860235700540), представленные МКУ «Салехардская ДЕЗ» (ИНН: 8901015840, ОГРН: 1048900004889) по факту одностороннего отказа от исполнения контракта от 03.09.2018 № 163/18Б на «Ликвидацию несанкционированных свалок» (реестровый номер контракта 3890101584018000058), в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) не включать.
2. Признать в действиях Заказчика нарушение ч. 13 ст. 95 Закона о контрактной системе.
3. Передать материалы дела соответствующему должностному лицу Управления Федеральной антимонопольной службы по Ямало-Ненецкому автономному округу для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

Председатель комиссии

«...».

Члены комиссии

«...».

«...».

В соответствии с [ч. 11 ст. 104](#) Закона о контрактной системе, включение в реестр недобросовестных поставщиков информации об участии закупки может быть обжаловано заинтересованным лицом в судебном порядке.