



**ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА**

**УПРАВЛЕНИЕ
Федеральной антимонопольной службы
по Оренбургской области**

Адрес места нахождения: г. Оренбург, ул. Краснознаменная, 22
Почтовый адрес: 460046, г. Оренбург, ул. 9 Января, 64
тел. (3532) 78-66-17, факс (3532) 77-80-70
e-mail: to56@fas.gov.ru

12.09.2022 № 6868
На № _____ от _____

**РЕШЕНИЕ
по делу № РНП-56-08-06-168/2022**

«09» сентября 2022 года

г. Оренбург

В соответствии с п. 5 ч. 15 ст. 99 Федерального закона № 44-ФЗ от 05.04.2013 г. «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (здесь и далее по тексту в редакции, действующей на дату заключения государственного контракта (далее – Закон о контрактной системе), п. «б» ч.13 Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденных Постановлением Правительства РФ от 30.06.2021 № 1078 (далее – Правила) и на основании Приказа Оренбургского УФАС России № 253-п от 06.09.2022 г., Инспекцией Оренбургского УФАС России по осуществлению внеплановых проверок в составе:

Председателя Инспекции:, Членов Инспекции:

в присутствии посредством видеоконференцсвязи представителя индивидуального предпринимателя Тлегенова Рамазана Сарсенгалеевича – (на основании доверенности), представитель Государственного бюджетного учреждения социального обслуживания Оренбургской области «Соль-Илецкий психоневрологический интернат» на рассмотрение обращения не явился, о дате, времени и месте рассмотрения обращения извещен, направил ходатайство о рассмотрении дела в его отсутствие,

рассмотрев обращение Государственного бюджетного учреждения социального обслуживания Оренбургской области «Соль-Илецкий психоневрологический интернат» (вх. Оренбургского УФАС России № 8271 от 06.09.2022 г.) о включении в Реестр недобросовестных поставщиков сведений в отношении индивидуального предпринимателя Тлегенова Рамазана Сарсенгалеевича (ИНН: 564600215631) в связи с односторонним расторжением контракта на выполнение работ по устройству кровельного ограждения для нужд ГБУСО «Соль - Илецкий ПНИ» (номер извещения № 0853500000322001442),

УСТАНОВИЛА:

05.09.2022 года в Оренбургское УФАС России поступило обращение Государственного бюджетного учреждения социального обслуживания Оренбургской области «Соль-Илецкий психоневрологический интернат» (далее – Заказчик, ГБУСО «Соль - Илецкий ПНИ») о включении в Реестр недобросовестных поставщиков сведений в отношении индивидуального предпринимателя Тлегенова Рамазана Сарсенгалеевича (далее – Исполнитель, ИП Тлегенов Р.С.) в связи с односторонним расторжением контракта

на выполнение работ по устройству кровельного ограждения для нужд ГБУСО «Соль - Илецкий ПНИ» (номер извещения № 0853500000322001442) (далее – Аукцион, Закупка).

Уведомлением по делу № РНП-56-08-06-168/2022 от 06.09.2022 г. заседание Инспекции Оренбургского УФАС России по рассмотрению обращения было назначено на «09» сентября 2022 года 11 часов 30 минут.

«09» сентября 2022 года в заседании Инспекции принимал участие представитель индивидуального предпринимателя Тлегенова Рамазана Сарсенгалеевича. Представитель Исполнителя пояснил, что у ИП Тлегенова Р.С. не было умысла на уклонение от исполнения контракта, Исполнителем предприняты все возможные меры к его исполнению. Просил сведения в отношении индивидуального предпринимателя Тлегенова Рамазана Сарсенгалеевича в Реестр недобросовестных поставщиков не включать. Более подробно позиция ИП Тлегенова Р.С. изложена в письменных пояснениях.

Инспекция Оренбургского УФАС России, рассмотрев материалы внеплановой проверки, заслушав приведенные доводы, установила следующее:

21.03.2022 г. на официальном сайте Российской Федерации (единая информационная система) в сети Интернет www.zakupki.gov.ru и на электронной торговой площадке было размещено извещение и документация об аукционе в электронной форме на выполнение работ по устройству кровельного ограждения для нужд ГБУСО «Соль - Илецкий ПНИ» (номер извещения № 0853500000322001442).

Начальная (максимальная) цена контракта составляет 188 902,00 рублей.

В соответствии с протоколом подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя) от 31.03.2022 г. № ИЭА1 аукционной комиссией принято решение о заключении контракта с участником, подавшим единственную заявку на участие в аукционе - индивидуальным предпринимателем Тлегеновым Рамазаном Сарсенгалеевичем.

11.04.2022 г. между индивидуальным предпринимателем Тлегеновым Рамазаном Сарсенгалеевичем и Государственным бюджетным учреждением социального обслуживания Оренбургской области «Соль-Илецкий психоневрологический интернат» заключен гражданско-правовой договор № 0853500000322001442 на выполнение работ по устройству кровельного ограждения для нужд ГБУСО «Соль-Илецкий ПНИ» (далее - Контракт).

Согласно разделу 1 Договора «Предмет Контракта» установлено следующее:

«1.1. По настоящему Контракту Подрядчик обязуется выполнить работы по устройству кровельного ограждения для нужд ГБУСО «Соль – Илецкий ПНИ», в соответствии с условиями настоящего контракта.

1.2. Заказчик обязуется обеспечить приемку работ в установленные настоящим Контрактом сроки и оплатить выполненные Подрядчиком работы в соответствии с условиями Контракта.

1.3 Подрядчик обязан выполнить работы в соответствии с проектно-сметной документацией (локально-сметным расчетом) и Техническим заданием (Приложение № 1 к настоящему контракту).

1.4. Место выполнения работ: Оренбургская область, Соль – Илецкий городской округ, п. Шахтный, ул. Веселая, д.2.

1.5. Срок выполнения работ (срок исполнения контракта): с момента заключения контракта и до «01» августа 2022 г.

1.6. Источником финансирования по настоящему контракту являются субсидия на иные цели».

Пунктами 2.3.1, 2.3.2, 2.3.9, 2.3.12, 2.3.23 установлены следующие обязанности Исполнителя:

«2.3.1. Выполнить работы своими силами и средствами, в объеме и в сроки, предусмотренные контрактом и графиком производства работ, и сдать законченные работы Заказчику в порядке, установленном настоящим Контрактом.

2.3.2. Выполнить все работы по настоящему Контракту в соответствии с Техническим заданием и сметной документацией...

...2.3.9. Своевременно предоставлять Заказчику достоверную информацию о ходе

исполнения своих обязательств, в том числе о сложностях, возникающих при исполнении настоящего контракта, а также к установленному контрактом сроку обязан предоставить Заказчику результаты выполнения работы, предусмотренные настоящим контрактом...

...2.3.12. Немедленно известить Заказчика и до получения от него указаний приостановить работы при обнаружении:

- возможных неблагоприятных для Заказчика последствий выполнения его указаний о способе исполнения работ;

- иных, не зависящих от Подрядчика обстоятельств, угрожающих качеству результатов выполняемой работы либо создающих невозможность ее завершения в срок...

...2.3.23. Применяемые в Техническом задании, в проектно-сметной документации термины и названия товаров (работ, услуг) и отдельных позиций, на основании которых можно идентифицировать товар (работу, услугу) по конкретной марке и производителю (в том числе товарные знаки), носят описательный и не исключают возможности предложения иного (-ых) эквивалентного (-ых) товара (работ, услуг), их отдельных частей и позиций».

Согласно обращению Заказчика, по состоянию на 22.08.2022 г. Исполнителем работы по Контракту не выполнены.

В связи с вышеизложенным, на основании п. п. 1,2 ст. 523 ГК РФ, ч. 9 ст. 95 Закона о контрактной системе, п. 7.2 Контракта Заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта.

Разделом 8 Контракта «Порядок разрешения споров» установлено следующее:

«8.1. Споры и разногласия, которые могут возникнуть при исполнении настоящего Контракта между сторонами разрешаются путем переговоров или рассматриваются в претензионном порядке. Претензия направляется в письменном виде. К претензии прилагаются копии документов, подтверждающие предъявленные заявителем требования. Претензия рассматривается в течение 5 (пяти) рабочих дней со дня получения. Ответ на претензию дается в письменном виде.

8.2. Неурегулированные споры между сторонами рассматриваются в соответствующем суде Оренбургской области в установленном Законодательством РФ порядке».

Согласно п. 7.2 Контракта «Расторжение Контракта допускается по соглашению сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа стороны Контракта от исполнения Контракта в соответствии с гражданским законодательством.

Заказчик вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта в случаях, предусмотренных законодательством Российской Федерации, а также в случае неисполнения, просрочки исполнения, либо ненадлежащего исполнения Подрядчиком условий Контракта, в том числе:

- в случае нарушения Подрядчиком сроков выполнения работ более чем на 5 (пять) рабочих дней,

- в случае выполнения Подрядчиком работ ненадлежащего качества,

- в случае установления факта проведения ликвидации Подрядчика - юридического лица или наличия решения арбитражного суда о признании Подрядчика банкротом и открытии в отношении него конкурсного производства,

- в случае неустранения Подрядчиком недостатков, выявленных в ходе исполнения контракта или невозможность их устранить из-за существенности,

- по основаниям, предусмотренным ст. 451 Гражданского кодекса Российской Федерации,

- по иным основаниям, предусмотренным действующим законодательством Российской Федерации».

Частью 8 статьи 95 Закона о контрактной системе 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 ч. 9 ст. 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.

Согласно ч. 12.1 ст. 95 Закона о контрактной системе, в случае принятия заказчиком предусмотренного частью 9 настоящей статьи решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, заключенного по результатам проведения электронных процедур, закрытых электронных процедур:

1) заказчик с использованием единой информационной системы формирует решение об одностороннем отказе от исполнения контракта, подписывает его усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени заказчика, и размещает такое решение в единой информационной системе. В случаях, предусмотренных частью 5 статьи 103 настоящего Федерального закона, такое решение не размещается на официальном сайте;

2) 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);

3) 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.

С учетом требований ч. 13 ст. 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.

Частью 14 статьи 95 Закона о контрактной системе установлено 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. Данное правило не применяется в случае повторного нарушения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта, которые в соответствии с гражданским законодательством являются основанием для одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта.

22.08.2022 г. в связи с тем, что индивидуальным предпринимателем Тлегиновым Рамазаном Сарсенгалеевичем не исполнены обязательства по Контракту, Заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения гражданско-правового договора № 085350000322001442 от 11.04.2022 г. на основании п. п. 1,2 ст. 523 ГК РФ, ч. 9 ст. 95 Закона о контрактной системе, п. 7.2 Контракта.

23.08.2022 г. 14:08 (МСК) решение об одностороннем отказе от исполнения контракта было размещено Заказчиком в Единой информационной системе (**Решение об одностороннем отказе № 1 от 23.08.2022 г.: Поставщик Получено 23.08.2022 г. 14:08 (МСК); Заказчик Подписано 23.08.2022 г. 14:08 (МСК).**

При расторжении контракта заказчиком соблюдена процедура, предусмотренная положениями ст. 95 Закона о контрактной системе.

Таким образом, учитывая положения ч. 12.1, ч. 13 ст. 95 Закона о контрактной системе, односторонний отказ Заказчика от исполнения Договора вступил в силу 03.09.2022 г.

Следовательно, на дату заседания Инспекции Оренбургского УФАС России решение

Заказчика об одностороннем отказе от исполнения Контракта считается вступившим в силу.

Согласно ч. 16 ст. 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).

В соответствии с ч. 2 ст. 104 Закона о контрактной системе в реестр недобросовестных поставщиков включается информация об участниках закупок, в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта в связи с существенным нарушением ими условий контрактов.

Порядок рассмотрения обращения о включении информации об участнике закупки в реестр недобросовестных поставщиков и ведения реестра такого реестра определен Постановлением Правительства Российской Федерации от 30.06.2021 № 1078 (далее - Постановление № 1078).

Согласно ч. 7 ст. 104 Закона о контрактной системе, а также п.13 Постановления № 1078, уполномоченный орган осуществляет проверку информации и документов, указанных в пунктах 6 - 8 настоящих Правил, на наличие фактов, подтверждающих недобросовестность поставщика (подрядчика, исполнителя), не позднее 5 рабочих дней с даты их поступления.

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 закупок, следовательно, является механизмом защиты государственных и муниципальных заказчиков от недобросовестных действий поставщиков (исполнителей, подрядчиков).

Основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является *только такое действие лица, которое предполагает его недобросовестное поведение, совершение им действий (бездействия) в противоречие требованиям Закона о контрактной системе.*

Согласно правовой позиции Верховного Суда Российской Федерации, сформированной Определением от 19.02.2015 № 301-КГ15-632 по делу № А29-3152/2014, при рассмотрении вопроса о законности решения 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. При принятии решения о включении в реестр недобросовестных поставщиков нельзя ограничиваться формальной позицией, поэтому по делу подлежат установлению обстоятельства недобросовестного поведения поставщика.

Включение лица в реестр невозможно без установления его вины, выраженной в сознательном уклонении от исполнения контракта.

Инспекцией Оренбургского УФАС России приняты во внимание следующие обстоятельства.

Согласно пояснениям представителя Исполнителя, ИП Тлегенов Р.С. обращался к нескольким контрагентам с целью изготовления кровельного ограждения для нужд ГБУСО «Соль-Илецкий ПНИ», а также для закупки других материалов для исполнения гражданско-правового договора № 085350000322001442 от 11.04.2022 г.

27.07.2022 г. один из контрагентов - ООО «Современные технологии строительства» - уведомил ИП Тлегенова Р.С. (письмо исх. № 7 от 27.07.2022 г.), что кровельного ограждения, согласно листу № 3 проекта № 68/08-202-КР с наименованием: «КО-30.6Р» и заводским обозначением: «1.100.2-5.1-29» не существует и предложил исполнителю аналогичное решение, а именно: «КО/СТС/У/600».

27.07.2022 г. ИП Тлегенов Р.С. направил вышеуказанное письмо в адрес Заказчика для согласования замены кровельного ограждения для нужд ГБУСО «Соль-Илецкий ПНИ».

Согласно письму от Заказчика (исх. № 1047 от 01.08.2022 г.) аналог («КО/СТС/У/600») кровельного ограждения был согласован.

В письменных пояснениях представитель ИП Тлегенова Р.С. отмечает, что ИП Томина С.А. (региональный представитель ООО «Современные технологии строительства») выставил счёт на оплату, а также направил подписанный Договор поставки № 27/7-2022 со своей стороны в адрес Исполнителя.

Впоследствии ИП Тлегенов Р.С. подписал Договор поставки № 27/7-2022, а также планировал оплатить счёт, но столкнулся с финансовыми трудностями, а именно с отсутствием нужной суммы для оплаты вышеуказанному контрагенту.

Согласно пояснениям представителя Исполнителя, ИП Тлегенов Р.С. предпринимал все возможные действия, чтобы изыскать нужную сумму для оплаты кровельного ограждения для исполнения Контракта, обратившись в несколько банков для получения кредитной линии. Впоследствии от банков, куда обращался ИП Тлегенов Р.С., поступил отказ в предоставлении денежных средств. В материалы дела представлены доказательства данных обстоятельств.

Кроме того, Инспекцией Оренбургского УФАС России отмечается, что в процессе исполнения Контракта было обнаружено, что в составе проектной документации не был опубликован лист № 4 (спецификация крепления ограждений кровли КО-30.6Р). Данный лист был получен ИП Тлегиновым Р.С. уже в ходе исполнения Контракта.

Вместе с тем, согласно листу № 4 данной рабочей документации на устройство кровельного ограждения для нужд ГБУСО «Соль-Илецкий ПНИ» усложняется установка закладных деталей ограждения кровли перилами, а именно установка стального листового проката (пластика 100 x 4, 150 x 4) к асбестоцементными волновым листам. Так, согласно п. 6 локально сметного расчёта, все крепления деталей конструкции производятся шурупами с потайной головкой (черные 8.0 x 180 мм).

Также локальным сметным расчётом не предусмотрено проведение сварочных работ. Однако рабочей документацией на устройство кровельного ограждения для нужд ГБУСО «Соль-Илецкий ПНИ» установлена необходимость соблюдения ГОСТа 14098-85-К1-Кг, который регламентирует сварные соединения.

Материалами дела также установлено, что ИП Тлегиновым Р.С. ранее в рамках Закона о контрактной системе заключались и успешно исполнялись контракты.

При привлечении лица к публично-правовой ответственности государственным органом должна быть установлена вина этого лица в нарушении закона.

Конституционный Суд Российской Федерации в своих судебных актах неоднократно указывал, что применяемые государственными органами санкции, в том числе штрафного характера, должны отвечать требованиям Конституции Российской Федерации, в том числе соответствовать принципу юридического равенства, быть соразмерными конституционно защищаемым целям и ценностям, исключать возможность их произвольного истолкования и применения (Постановления Конституционного Суда Российской Федерации от 30.07.2001 N 13-П, от 21.11.2002 N 15-П).

Как следует из документов, представленных на заседание Комиссии, ИП Тлегенов Р.С. предпринимал меры, направленные на исполнение контракта, что подтверждается представленными документами.

При рассмотрении вопроса о наличии оснований для включения ИП Тлегенова Р.С. в реестр недобросовестных поставщиков, с которым контракт был расторгнут в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта, антимонопольный орган обязан не только убедиться в наличии оснований для расторжения контракта и соблюдении порядка его расторжения заказчиком, но и установить недобросовестный характер действий поставщика (подрядчика, исполнителя), что предполагает отсутствие у последнего реального намерения заключить и исполнить контракт надлежащим образом и в согласованные сроки.

Отказ заказчика от договора, в том числе по мотиву существенного нарушения подрядчиком условия договора, может являться как следствием недобросовестного поведения поставщика, принимавшего участие в торгах номинально и не имеющего намерения реально выполнять работы по контракту, так и не являться таковым (в том случае,

если нарушение условий договора не вызвано злонамеренными действиями поставщика, а связано с обстоятельствами, находящимися вне его сферы контроля).

Таким образом, из имеющихся материалов дела следует, что в действиях Исполнителя - ИП Тлегенова Р.С.- не усматриваются признаки недобросовестного поведения, направленного на уклонение от исполнения условий контракта и на срыв вышеуказанной закупки.

При таких обстоятельствах, на основании исследования имеющихся в материалах дела доказательств, а также в связи с тем, что Инспекция Оренбургского УФАС России обстоятельств, объективно свидетельствующих о наличии недобросовестных действий Исполнителя не выявила, сведения в отношении ИП Тлегенов Р.С. не подлежат включению в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

На основании вышеизложенного, Инспекция Оренбургского УФАС России, руководствуясь Постановлением Правительства РФ от 30.06.2021 № 1078 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)», ч. 2 ст. 104 Закона о контрактной системе,

РЕШИЛА:

Сведения в отношении индивидуального предпринимателя (ИНН: 564600215631) в Реестр недобросовестных поставщиков не включать.

Решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение 3-х месяцев со дня его вынесения.

Председатель Инспекции

Члены Инспекции