

РЕШЕНИЕ № 017/06/104-07/2023

13 февраля 2023 года

г. Кызыл

Резолютивная часть решения объявлена 08.02.2023 г.

Решение в полном объеме изготовлено 13.02.2023 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Тыва (далее – Тывинское УФАС России) по контролю в сфере закупок в составе:

Председатель Комиссии: «...» – руководитель Тывинского УФАС России,
Члены Комиссии:

«...» – ведущий специалист-эксперт отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти;

«...» – специалист I разряда отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти.

При участии в рассмотрении обращения:

от государственного заказчика – Федерального государственного бюджетного образовательного учреждения высшего образования «Тувинский государственный университет» (далее – государственный заказчик, ФГБОУ ВО «ТувГУ»):

- «...» действующая на основании доверенности от 02.03.2022 года № 4;

- «...» действующая на основании доверенности от 08.02.2023 года № 6;

от индивидуального предпринимателя «...» (далее – ИП «...» исполнитель),

- ИП «...» - представитель ИП «...» - «...» действующая на основании доверенности от 06.01.2023 года,

рассмотрев обращение (вх. № 379 от 02.02.2023 года) ФГБОУ ВО «ТувГУ» о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений в отношении ИП Куулар Д.В. (667003, Республика Тыва, г. Кызыл, ул. Островского, д. 10 кв. 2, ИНН: 170106371010, ОГРНИП: 320170000000752, дата присвоения ОГРНИП 15.12.2020 года), в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения государственного контракта № 19 от 17.08.2022 года, заключенного по итогам электронного аукциона № 0312100006322000013 «Оказание услуг по уборке помещений», Комиссия Тывинского УФАС России,

УСТАНОВИЛА:

Обращение подготовлено в соответствии с требованиями статьи 104 Федерального закона от 05.04.2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе) и Постановления Правительства Российской Федерации от 30.06.2021 года №

1078 "О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)", в связи с чем принято к рассмотрению.

Кроме того, на основании приказа Тывинского УФАС России от 03.02.2023 года № 30 и в соответствии с пунктом 5 части 15 статьи 99 Закона о контрактной системе назначено проведение внеплановой документарной проверки электронного аукциона № 0312100006322000013.

В ходе заседания Комиссии Тывинского УФАС России представители заказчика поддержали доводы, изложенные в обращении в полном объеме.

Согласно письменным (вх. № 433 от 07.02.2023 года) и устным пояснениям ИП «...» и представителя по доверенности «...» следует, что обязательства по государственному контракту исполнены более чем на 50% от общего объема оказания услуг по уборке помещений, не согласившись с принятым решением заказчика об одностороннем отказе от исполнения государственного контракта № 19 от 17.08.2022 года ИП «...» подано исковое заявление в Арбитражный суд Республики Тыва о признании недействительным решения от 19.01.2023 года, которое принято к производству суда (дело № А69-303/23), так же на указанное решение направлялось возражение с гарантией дальнейшего исполнения обязательств по государственному контракту, на замечания заказчика незамедлительно приняты меры по устранению выявленных нарушений, до вступления решения в силу услуги по уборке помещений оказывались в полном объеме.

Рассмотрев обращение и иные материалы дела № 017/06/104-07/2023, а также выслушав пояснения лиц, участвующих в рассмотрении дела, Комиссия Тывинского УФАС России приходит к следующему.

Заказчиком – ФГБОУ ВО «ТувГУ» в Единой информационной системе в сфере закупок в сети Интернет www.zakupki.gov.ru (далее – ЕИС) 27.07.2022 года размещено извещение о проведении аукциона в электронной форме № 0312100006322000013 «Оказание услуг по уборке помещений», начальная (максимальная) цена контракта: 9 705 291,67 рублей.

Согласно протоколу подачи ценовых предложений электронного аукциона № 0312100006322000013 от 04.08.2022 года до окончания срока подачи ценовых предложениях поступило 6 заявок со следующими ценовыми предложениями:

Идентификационный номер заявки	Предложенная цена	Вид аукциона
112375372	4 755 592,75 руб.	понижение
112354650	4 804 119,21 руб.	понижение
112368525	5 240 857,35 руб.	понижение
112378992	5 968 754,25 руб.	понижение
112368874	9 511 185, 82 руб.	понижение

112379922	9 705 291,67 руб.	понижение
-----------	-------------------	-----------

В соответствии с протоколом подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя) электронного аукциона № 0312100006322000013 от 05.08.2022 года заявки всех участников закупки признаны соответствующими требованиям законодательства о контрактной системе и извещению электронного аукциона № 0312100006322000013, победителем признан участник закупки № 112375372 (ИП «...»).

17.08.2022 года между ФГБОУ ВО «ТувГУ» и ИП «...» заключен государственный контракт № 19 «Оказание услуг по уборке помещений».

Частью 8 статьи 95 Закона о контрактной системе 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.

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 (далее – ГК РФ) для одностороннего отказа от исполнения отдельных видов обязательств, при условии, если это было предусмотрено контрактом.

В пункте 9.5 государственного контракта № 19 от 17.08.2022 года предусмотрено, что расторжение контракта допускается по соглашению сторон, по решению суда или в связи с односторонним отказом стороны от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством Российской Федерации в порядке, предусмотренном частями 9-23 статьи 95 Федерального закона от 05.04.2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

Порядок расторжения контракта предусмотрен статьей 95 Закона о контрактной системе.

В соответствии с частью 12. статьи 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.

Частью 13 статьи 95 Закона о контрактной системе предусмотрено, что 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.

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 (часть 14 статьи 95 Закона о контрактной системе).

Следовательно, у исполнителя в течение десяти дней с даты надлежащего уведомления о принятом решении есть возможность устранить нарушения условий по контракту и предпринять действия по его исполнению.

Как следует из представленных в материалы дела документов, решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения государственного контракта № 19 от 17.08.2022 года принято 19.01.2023 года и в соответствии с требованиями законодательства о контрактной системе размещено в ЕИС 19.01.2023 года, о чем ИП «...» извещена 19.01.2023 года.

Следовательно, датой вступления указанного решения в силу в соответствии с частью 13 статьи 95 Закона о контрактной системе, статьей 191 Гражданского кодекса Российской Федерации, является 31.01.2023 года, то есть день следующей за днем по истечении десятидневного срока со дня размещения в ЕИС решения заказчика от 19.01.2023 года об одностороннем отказе от исполнения государственного контракта № 19 от 17.08.2022 года в соответствии с пунктом 2 части 12.1 статьи 95 Закона о контрактной системе.

В соответствии с частью 1 статьи 104 Закона о контрактной системе ведение реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)

(далее также - реестр недобросовестных поставщиков) осуществляется в единой информационной системе путем размещения в ней федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным на осуществление контроля в сфере закупок, информации, предусмотренной настоящей статьей.

В силу части 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 части 4 статьи 104 Закона о контрактной системе заказчик либо уполномоченный орган или уполномоченное учреждение, наделенные полномочиями в соответствии со [статьей 26](#) настоящего Федерального закона, направляет в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, обращение о включении информации об участнике закупки или о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр недобросовестных поставщиков в срок, предусмотренный [подпунктом "б" пункта 2 части 6 статьи 51](#), [подпунктом "в" пункта 4 части 14 статьи 73](#), [частями 16 и 22.2 статьи 95](#) настоящего Федерального закона, или не позднее двух рабочих дней, следующих за днем поступления заказчику решения суда о расторжении контракта в связи с существенным нарушением поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта.

В соответствии с частью 7 статьи 104 Закона о контрактной системе в течение пяти рабочих дней с даты поступления обращения, указанного в [части 4](#) настоящей статьи, федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, осуществляет проверку содержащихся в таком обращении фактов, свидетельствующих об уклонении участника закупки от заключения контракта, о расторжении контракта по решению суда в связи с существенным нарушением поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта, об одностороннем отказе заказчика от исполнения контракта в связи с существенными нарушениями поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта или об отсутствии оснований для одностороннего отказа поставщика (подрядчика, исполнителя) от исполнения контракта. По результатам такой проверки принимается решение о включении в реестр недобросовестных поставщиков соответствующей информации или решение об отказе в ее включении в реестр недобросовестных поставщиков. В случае принятия решения о включении в реестр недобросовестных поставщиков информации о лицах, указанных в [части 2](#) настоящей статьи, такая информация включается в этот реестр не позднее трех рабочих дней с даты принятия данного решения.

Таким образом, включение хозяйствующего субъекта в реестр недобросовестных поставщиков является мерой государственного принуждения, применяемой к лицу, совершившему правонарушение, влекущей возложение на него неблагоприятных последствий (невозможность участвовать

в закупках), то есть, включение хозяйствующего субъекта в реестр недобросовестных поставщиков является, фактически, мерой юридической ответственности, влекущей за собой негативные последствия – наличие в свободном доступе информации о лице как о ненадежном поставщике (исполнителе, подрядчике), ненадлежащим образом исполнившим принятое на себя обязательство и, как следствие подрыв деловой репутации.

Следовательно, основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является его недобросовестное поведение, совершение им умышленных действий (бездействия), в том числе нарушающее права заказчика относительно условий (выявленных им как лучшие) и срока исполнения контракта, которые связаны, прежде всего, с эффективным использованием бюджетных средств в предусмотренном бюджетным законодательством порядке.

В свою очередь, ни Закон о контрактной системе, ни Правила, не содержат безусловной обязанности федерального органа исполнительной власти, уполномоченного на осуществление контроля в сфере закупок включать представленные заказчиком сведения о поставщике (исполнителе, подрядчике) в реестр недобросовестных поставщиков без оценки его действий в каждом конкретном случае.

Таким образом, при рассмотрении вопроса о включении в реестр недобросовестных поставщиков федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок не должен ограничиваться формальным установлением факта нарушения Закона о контрактной системе, а обязан всесторонне исследовать все обстоятельства дела, дав оценку существенности нарушения, степени вины участника, ущербу, нанесенному заказчику.

При этом, необходимо различать неисполнение контракта, как нарушение гражданско-правовых обязательств в результате обычной хозяйственной деятельности, от нарушений гражданско-правовых обязательств в результате недобросовестного поведения поставщика (подрядчика, исполнителя), злоупотребления им правами.

Кроме того, в силу пункта 15 Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 30.06.2021 года N 1078 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 настоящих Правил:

а) если при рассмотрении обращения, направленного в связи с расторжением контракта в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта в связи с существенным нарушением поставщиком

(подрядчиком, исполнителем) условий контракта, и при проведении проверок, предусмотренных подпунктом "а" пункта 13 настоящих Правил:

выявлены нарушения заказчиком установленных законодательством Российской Федерации и иными нормативными правовыми актами о контрактной системе в сфере закупок требований к порядку принятия заказчиком решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, направления его поставщику (подрядчику, исполнителю) и размещения в единой информационной системе;

заказчиком не подтверждены факты существенного нарушения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта;

поставщиком (подрядчиком, исполнителем) представлены информация и документы, подтверждающие:

принятие им мер для надлежащего исполнения условий контракта;

надлежащее исполнение оказалось невозможным вследствие обстоятельств непреодолимой силы, то есть чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств, в том числе в связи с мобилизацией в Российской Федерации, введением санкций и (или) мер ограничительного характера. К таким обстоятельствам не относится отказ поставщика (подрядчика, исполнителя) от исполнения контракта по причине введения санкций и (или) мер ограничительного характера в отношении заказчика;

б) если при рассмотрении обращения, направленного в связи с расторжением контракта в случае одностороннего отказа поставщика (подрядчика, исполнителя) от исполнения контракта, и при проведении проверок, предусмотренных подпунктом "а" пункта 13 настоящих Правил, заказчиком не представлены информация и документы, подтверждающие отсутствие оснований для одностороннего отказа поставщика (подрядчика, исполнителя) от исполнения контракта.

Как следует из материалов дела и установлено Комиссией Тывинского УФАС России, основанием для принятия заказчиком решения об одностороннем отказе от исполнения государственного контракта № 19 от 17.08.2022 года является не выполнение (не надлежащее выполнение) исполнителем своих обязательств по данному контракту.

Статьей 309 ГК РФ установлено, что обязательства должны исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями обязательства и требованиями закона, иных правовых актов, а при отсутствии таких условий и требований - в соответствии с обычаями или иными обычно предъявляемыми требованиями.

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.

Согласно пункту 1.1 государственного контракта № 19 от 17.08.2022 года исполнитель обязуется оказать услуги по уборке помещений (далее – Услуги),

а Заказчик обязуется принять и оплатить оказанные услуги в порядке и на условиях, предусмотренных настоящим контрактом.

Пунктом 1.5 государственного контракта № 19 от 17.08.2022 года предусмотрено, что: *«Услуги оказываются Исполнителем с 01 сентября 2022 года по 31 августа 2023 года в четком соответствии с условиями настоящего контракта и требованиями законодательства Российской Федерации».*

Как следует из представленных в материалы дела документов, ненадлежащее оказание услуг подтверждается: актом о невыполнении услуг по уборке помещений клининговой компанией от 12.09.2022 года, претензией в связи с ненадлежащим исполнением условий контракта от 22.09.2022 года исх. № 2167, от 04.10.2022 года исх. № 2042, требованием (претензией) об уплате неустойки (штрафа) в связи с ненадлежащим исполнением обязательств, предусмотренных контрактом от 22.09.2022 года исх. № 2165, актами о невыполнении услуг по уборке помещений клининговой компанией от 07.10.2022 года, от 11.10.2022 года, требованием (претензией) об уплате неустойки (штрафа) в связи с ненадлежащим исполнением обязательств, предусмотренных контрактом от 13.10.2022 года исх. № 2376, от 17.10.2022 года исх. № 2354, актом о ненадлежащем исполнении обязательств, предусмотренных контрактом с фототаблицей и объяснительными от 25.10.2022 года, от 26.10.2022 года, актами о невыполнении услуг по уборке помещений клининговой компанией от 07, 08 и 09 ноября 2022 года, требованием (претензией) об уплате неустойки (штрафа) в связи с ненадлежащим исполнением обязательств, предусмотренных контрактом от 15.11.2022 года исх. № 2811, актами о невыполнении услуг по уборке помещений клининговой компанией от 31.12.2022 года, 02, 05, 09, 10, 11, 12, 13, 14, 16, 17, 18, 19, 20, 21, 24, 25, 26 и 27 января 2023 года, требованием (претензиями) об уплате неустойки (штрафа) в связи с ненадлежащим исполнением обязательств, предусмотренных контрактом от 13, 20, и 27 января 2023 года, скриншот переписки в личном кабинете ЕИС.

При этом, как следует из представленных в материалы дела документов (вх. № 433 от 07.02.2023 года), со стороны ИП «...» предпринимались меры по надлежащему исполнению условий контракта в период всего срока исполнения контракта, также в установленный десятидневный срок после принятия решения об одностороннем отказе от исполнения государственного контракта № 19 от 17.08.2022 года ИП «...» направлена в адрес ФГБОУ ВО «ТувГУ» возражение 26.01.2023 года и продолжила оказывать услуги вплоть до вступления в силу решения заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта. Факт продолжения исполнения условий контракта до вступления в силу решения от 19.01.2023 года об одностороннем отказе от исполнения государственного контракта № 19 от 17.08.2022 года подтвержден в ходе заседания комиссии представителями заказчика.

Кроме того, ИП «...» представила в материалы дела копию определения Арбитражного суда Республики Тыва от 31.01.2023 года по делу № А69-303/23 о принятии искового заявления о признании недействительным решения

заказчика от 19.01.2023 года об одностороннем отказе от исполнения государственного контракта № 19 от 17.08.2022 года.

С учетом изложенного, с момента заключения контракта и до вступления в силу решения заказчика об одностороннем отказе от его исполнения, ИП «...» не теряла интереса к его исполнению, принимала меры по его исполнению.

При таких обстоятельствах, с учетом имеющихся в материалах дела документов, действий сторон контракта, в том числе по принятию со стороны ИП «...» мер для надлежащего исполнения условий контракта, судебному обжалованию действий заказчика, специфики предмета контракта фактически не позволяющего устранить выявленные нарушения его условий за предыдущий период, Комиссия Тывинского УФАС России приходит к выводу, что несвоевременное исполнения обязательств по контракту в рассматриваемом случае не является безусловным основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков, также материалами дела не подтверждается факт совершения подрядчиком недобросовестных действий по умышленному уклонению от исполнения обязательств по контракту как то понимается в статье 10 Гражданского кодекса РФ, и которая запрещает осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, действия в обход закона с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом), поскольку материалы дела не содержат доказательств, что ИП «...» осуществляла свои гражданские права связанные с исполнением контракта исключительно с намерением причинить вред Заказчику, либо действовал в обход закона с противоправной целью, либо заведомо недобросовестно осуществлял гражданские права (злоупотребление правом).

На основании вышеизложенного, Комиссия Тывинского УФАС России, руководствуясь статьями 99, 104 Федерального закона от 05.04.2013 года N 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», постановлением Правительства Российской Федерации от 30.06.2021 года № 1078,

РЕШИЛА:

Сведения, представленные Федеральным государственным бюджетным образовательным учреждением высшего образования «Тувинский государственный университет» в отношении индивидуального предпринимателя «...» (667003, Республика Тыва, г. Кызыл, ул. Островского, д. 10 кв. 2, ИНН: 170106371010, ОГРНИП: 320170000000752, дата присвоения ОГРНИП 15.12.2020 года), в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения государственного контракта № 19 от 17.08.2022 года, заключенного по итогам электронного аукциона № 0312100006322000013 «Оказание услуг по уборке помещений», в реестр недобросовестных поставщиков не включать.

Председатель Комиссии «...»

Члены Комиссии «...»

«...»

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