ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА

УПРАВЛЕНИЕ

по г. Москве

Мясницкий проезд, д.4, стр. 1
107078, г. Москва,
тел. (495) 784-75-05, факс (495) 607-49-29
факс (495) 607-42-92, e-mail: to77@fas.gov.ru

_____ № _____

На № _____ от _____

ГБУЗ г. Москвы «Городская поликлиника
№ 191 ДЗМ»

ул. Алтайская, д. 13,
г. Москва, 107065

ООО «ФСК МОДУЛЬ»

мкр. Никольско-Архангельский, 11-я линия, д. 58,
г. Балашиха, обл. Московская, 143916

РЕШЕНИЕ
по делу № 077/10/104-171/2023
о проведении проверки по факту одностороннего отказа от исполнения государственного контракта

13.01.2023 **г. Москва**

Комиссия по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг Управления Федеральной антимонопольной службы по г. Москве (далее – Комиссия Управления) в составе:

Председательствующего Комиссии Управления:

А.С. Алексеевой — ведущего специалиста-эксперта отдела проверок государственных закупок;

Членов Комиссии Управления:

И.А. Полякова — специалиста-эксперта отдела проверок государственных закупок,

А.А. Луневича — специалиста 1 разряда отдела проверок государственных закупок;

при проведении проверки посредством видеоконференцсвязи в присутствии уполномоченного представителя ГБУЗ г. Москвы «Городская поликлиника № 191 ДЗМ»: Бушунова О.В. (доверенность №2/23 от 11.01.2023), а также в присутствии уполномоченных представителей ООО «ФСК МОДУЛЬ»: Филимонов Д.А., Максимов А.П. (доверенность №б/н от 11.01.2023),

рассмотрев обращение Московской административной дорожной инспекция о включении сведений об ООО «ФСК МОДУЛЬ» в реестр недобросовестных поставщиков в соответствии со ст. 104 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),

УСТАНОВИЛА:

В Московское УФАС России поступило обращение государственного заказчика – ГБУЗ г. Москвы «Городская поликлиника № 191 ДЗМ» (далее – Заказчик) о включении

сведений в отношении ООО «ФСК МОДУЛЬ» (далее — Исполнитель) в реестр недобросовестных поставщиков в связи с односторонним расторжением Заказчиком государственного контракта, заключенного по результатам электронного аукциона на выполнение работ по текущему ремонту в здании ГБУЗ «ГП № 191 ДЗМ» по адресу: г. Москва, ул. Алтайская д. 13, 4 этаж (реестровый №0373200141922000082).

19.09.2022 между Заказчиком и Исполнителем заключен государственный контракт №82А/22 (реестровый №2771811085222000085) на выполнение работ по текущему ремонту в здании ГБУЗ «ГП № 191 ДЗМ» по адресу: г. Москва, ул. Алтайская д. 13, 4 этаж (далее — Контракт).

В ч. 9 ст. 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, если это было предусмотрено контрактом.

На основании ч. 9 ст. 95 Закона о контрактной системе 20.12.2022 Заказчиком принято Решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта (далее — Решение) по причине неисполнения Исполнителем существенных условий Контракта.

В ч. 12.1 ст. 95 Закон о контрактной системе установлено, что в случае принятия заказчиком предусмотренного ч. 9 ст. 95 Закона о контрактной системе 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 ч. 5 ст. 103 Закона о контрактной системе, 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 п. 1 ст. 95 Закона о контрактной системе 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 п. 1 ст. 95 Закона о контрактной системе 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 п. 2 ч. 12.1 ст. 95 Закона о контрактной системе считается надлежащим уведомлением поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта.

В соответствии с ч. 12.1 ст. 95 Закона о контрактной системе 20.12.2022 Заказчик разместил в Единой информационной системе Решение.

Таким образом, Комиссия Управления приходит к выводу о надлежащем уведомлении Заказчика о принятом Заказчиком решении об одностороннем отказе от исполнения Контракта.

На основании 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 об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Исходя из вышеизложенного, на момент проведения заседания Комиссии Управления

Решение Заказчика вступило в законную силу и Контракт считается расторгнутыми в соответствии с требованиями ч. 13 ст. 95 Закона о контрактной системе.

В соответствии с п. 3.1 Контракта сроки выполнения работ по Контракту установлены в соответствии с Техническим заданием, являющимся неотъемлемой частью Контракта: с 01-го по 90-й календарный день с даты заключения Контракта.

Представитель Заказчика пояснил, что 21.09.2022 Заказчик в адрес Исполнителя направил заявку на выполнение работ по ремонту нежилых помещений. Также 21.09.2022 сторонами подписан Акт приема-передачи строительной площадки Исполнителю.

14.12.2022 Заказчик в адрес Исполнителя направил письмо от 14.12.2022 №3720 с уведомлением об истечении срока выполнения работ и перечнем невыполненных по графику работ. 16.12.2022 Заказчиком в ответ на вышеуказанное письмо со стороны Исполнителя получено письмо от 16.12.2022 №784-2022 с указанием сроков выполнения работ, которые выходили за раки срока действия Контракта.

После принятия Заказчиком Решения об одностороннем отказе от исполнения Контракта 26.12.2022 Заказчиком со стороны Исполнителя получено письмо от 26.12.2022 №728-2022 о проведении ремонтных работ в выходные и праздничные дни. 26.12.2022 Заказчик в ответ на вышеуказанное обращение Исполнителя направил письмо от 26.12.2022 №728-2022 о прекращении ремонтных работ с целью обеспечения противодиверсионной и антитеррорестической защищенности объектов Заказчика в соответствии с Приказом Департамента здравоохранения г. Москвы от 16.12.2022 №1183.

29.12.2022 Заказчик в адрес Исполнителя направил уведомление о необходимости прекращения ремонтных работ к 12:00 30.12.2022 и вывоза с территории объекта Заказчика строительных материалов и оборудования.

Представитель Исполнителя пояснил, что Исполнителю не удалось исполнить принятые обязательства в том или ином объеме, не взирая на приложенные Исполнителем организационно-экономические усилия в силу причин объективного происхождения. Выполнение работ по текущему ремонту согласно заключенному Контракту предполагали использование товара, который для целей выполнения работ Исполнитель собирался приобретать у иных лиц.

В ходе исполнения Контракта Исполнитель установил, что указанные в смете определенные материалы отсутствуют на территории в Российской Федерации и не являются доступными к поставке на территорию Российской Федерации ввиду геополитической обстановки и введением санкционной политики недружественными странами в отношении Российской Федерации.

В связи с вышеуказанными обстоятельствами Исполнителем проводился поиск новых материалов и их согласование с Заказчиком, поскольку без согласования использование других материалов является существенным нарушением условий выполнения Контракта и Закона о контрактной системе.

Исполнителем велись работы вплоть до срока истечения действия договора, после чего Исполнителю в допуске на объект было отказано.

К материалам заседания Комиссии Управления представлены письма К материалам заседания Комиссии Управления представлены письма за период от 29.09.2022 по 30.12.2022 о согласовании работ, материалов и сотрудников для доступа на объект Заказчика для выполнения работ, что указывает на направленные на выполнение условий Контракта действия Исполнителя. Также Исполнителем представлены копии Акт приемки помещений для последующего опломбирования от 30.12.2022 №б/н, указывающий на подготовку Исполнителем помещений на сдачу Заказчику.

Также дополнительно Исполнителем к материалам заседания Комиссии представлена

копия письма от 28.11.2022 исх.№28/11-1 от ООО «Армстронг Ворлд Индастриз», согласно которому в связи со сложившейся экономической ситуацией вышеуказанное общество приостанавливает поставки материалов, производимых в Европе.

Представитель Исполнителя пояснил, что по состоянию на 29.12.2022 Исполнителем было завершено более 90% от всего объёма работ по условиям Контракта.

На вопрос Комиссии Управления о подготовке и направлении Заказчиком претензий в адрес Исполнителя и составлении Актов выполненных работ и выявленных недостатков Заказчик пояснил, что вышеуказанные документы и действия Заказчиком не осуществлялись.

Исходя из представленных материалов к заседанию Комиссия Управления делает вывод, что Исполнителем предпринимались действия, направленные на исполнение Контракта, что указывает на отсутствие у него намерений уклониться от исполнения Контракта.

Согласно постановлению Пленума Верховного Суда РФ от 23.06.2015 №25 «О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации», оценивая действия сторон как добросовестные или недобросовестные, следует исходить из поведения, ожидаемого от любого участника гражданского оборота, учитывающего права и законные интересы другой стороны, содействующего ей, в том числе в получении необходимой информации. Поведение одной из сторон может быть признано недобросовестным, если усматривается очевидное отклонение действий участника гражданского оборота от добросовестного поведения.

По смыслу ст. 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. Ни Закон о контрактной системе, ни Правила ведения реестра не содержат безусловной обязанности уполномоченного органа включать представленные заказчиком сведения о поставщике в соответствующий реестр без оценки его действий в каждом конкретном случае. При рассмотрении вопроса о включении или не включении лица в реестр недобросовестных поставщиков недопустимо ограничиваться только формальной констатацией ненадлежащего исполнения хозяйствующим субъектом тех или иных нормативных требований без выяснения и оценки всех фактических обстоятельств дела в совокупности и взаимосвязи.

Комиссия Управления отмечает, что согласно сведениям из единой информационной системы Исполнителем заключено и исполнено 414 государственных контрактов.

По мнению Комиссии Управления, Подрядчиком были совершены все необходимые действия, направленные на исполнение контракта, на достижение тех целей и результатов, которые установлены в контракте.

При принятии решения о включении либо не включении сведений об организации в реестр недобросовестных поставщиков антимонопольный орган не вправе ограничиться только формальной констатацией ненадлежащего исполнения участником закупки тех или иных нормативных требований без выяснения и оценки всех фактических обстоятельств дела в совокупности и взаимосвязи.

Исполнителем совершались активные действия, направленные на соблюдение требований Закона о контрактной системе, тем самым явно выражая намерение к исполнению контракта.

Следует отметить, что при рассмотрении вопроса о наличии у Заказчика оснований для включения хозяйствующего субъекта 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 исполнить контракт надлежащим образом и в установленные сроки.

В рассматриваемом случае Комиссия Управления полагает, что обстоятельства дела в совокупности с представленными доказательствами не свидетельствуют о том, что действия Исполнителя направлены на умышленное несоблюдение условий Контракта.

По общему правилу при привлечении лица к публично-правовой ответственности государственным органом должна быть установлена вина этого лица в нарушении закона. В то же время такая вина не установлена.

Включение сведений о лице в реестр недобросовестных поставщиков по существу является санкцией за недобросовестное поведение данного лица, выразившееся в намеренном ненадлежащем исполнении контракта.

Обстоятельств, подтверждающих намеренное ненадлежащее исполнение Поставщиком условий Контракта, Комиссией Управления не установлены.

Оценка контрольным органом обстоятельств одностороннего расторжения контракта государственным заказчиком в целях применения положений ст. 104 Закона о контрактной системе не подменяет собой оценку правомерности расторжения контракта, которая осуществляется в судебном порядке.

Руководствуясь ст. 104 Закона о контрактной системе, Комиссия Московского УФАС России

Р Е Ш И Л А :

Отказать ГБУЗ г. Москвы «Городская поликлиника № 191 ДЗМ» во включении сведений в отношении ООО «ФСК МОДУЛЬ» в реестр недобросовестных поставщиков.

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев с даты его принятия в порядке, установленном главой 24 АПК Российской Федерации.

Председательствующий
Комиссии Управления: А.С. Алексеева

Члены Комиссии Управления: И.А. Поляков

А.А. Луневич

Исп. Поляков И.А.

2023-2186