**РЕШЕНИЕ**

*Резолютивная часть решения объявлена 16 января 2024 года.*
*Решение в полном объеме изготовлено 17 января 2024 года.*

Комиссия Иркутского УФАС России по контролю соблюдения законодательства о закупках, торгах, порядке заключения договоров, порядке осуществления процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии: <…>;

Члены Комиссии: <…>; <…>;

при участии представителя Индивидуального предпринимателя Меркуловой Надежды Викторовны (далее – ИП <…>, индивидуальный предприниматель) <…>,

при участии представителя Отделения фонда пенсионного и социального страхования РФ по Иркутской области (далее – Заказчик) – <…>;

рассмотрев обращение Заказчика о включении информации в отношении Индивидуального предпринимателя Индивидуального предпринимателя Меркуловой Надежды Викторовны в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) (далее – Реестр) в связи с принятием решения об одностороннем отказе от исполнения контракта по результатам проведения электронного аукциона «Оказание услуг по техническому обслуживанию и регламентно-профилактическому ремонту систем кондиционирования (кондиционеров) и вентиляции в зданиях ОСФР по Иркутской области», извещение №0234100000123000080, в соответствии со статьей 104 Федерального закона от 05 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Федеральный закона

№44-ФЗ), постановлением Правительства Российской Федерации Российской Федерации от 31 июня 2021 года № 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» (далее – Постановление Правительства РФ № 1078), и в результате проведения внеплановой проверки в соответствии пунктом 5 части 15 статьи 99 Федерального закона № 44-ФЗ,

**УСТАНОВИЛА:**

в Иркутское УФАС России 10 января 2024 года поступило обращение Заказчика о включении информации в отношении ИП Меркуловой Н.В. в Реестр.

В своем обращении Заказчик указывает, что ИП Меркуловой Н.В. допущены существенные нарушения условий по государственному контракту на оказание услуг по техническому обслуживанию и регламентно-профилактическому ремонту систем кондиционирования (кондиционеров) и вентиляции в зданиях ОСФР по Иркутской области от 24 апреля 2023 года, в связи с чем Заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта и направлено рассматриваемое обращение о включении информации об Обществе в Реестр.

ИП Меркуловой Н.В. представлены письменные объяснения, в которых указано, что Индивидуальным предпринимателем предпринимались все меры для исполнения контракта, указанные действия, по мнению ИП Меркуловой Н.В., подтверждают добросовестность при исполнении контракта.

В ходе рассмотрения обращения Комиссия установила, что Заказчиком 31 марта 2023 года на официальном сайте Российской Федерации в сети Интернет для размещения информации о размещении заказов на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг размещено Извещение №0234100000123000080 о проведении электронного аукциона «Оказание услуг по техническому обслуживанию и регламентно-профилактическому ремонту систем кондиционирования (кондиционеров) и вентиляции в зданиях ОСФР по Иркутской области» (далее – извещение).

Начальная (максимальная) цена контракта составила 1 420 850 рублей 88 копеек.

Протоколом подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя) от 12.04.2023 №ИЭА1 победителем данной закупки признана ИП Меркулова Н.В.

В соответствии со статьей 51 Федерального закона №44-ФЗ 24 апреля 2023 года между Заказчиком и ИП Меркуловой Н.В. заключен государственный контракт №490 оказание услуг по техническому обслуживанию и регламентно-профилактическому ремонту систем кондиционирования (кондиционеров) и вентиляции в зданиях ОСФР по Иркутской области (далее – Контракт).

В пункте 1.1 Контракта установлено, что Исполнитель по заданию Заказчика обязуется в установленный Контрактом срок оказать услуги (далее - услуги) по техническому обслуживанию и регламентно-профилактическому ремонту систем кондиционирования (кондиционеров) и вентиляции в зданиях ОСФР по Иркутской области в соответствии с Описанием объекта закупки (Приложение №1 к Контракту), а Заказчик

обязуется принять оказанные услуги и оплатить их.

Пунктом 2.2 Контракта установлено, следующие сроки оказания услуг: услуги по настоящему контракту оказываются поэтапно:

- 1 этап - с момента заключения контракта по 30.06.2023г.;
- 2 этап - с 01.08.2023 г. по 27.10.2023 г.

Таким образом, с учетом вышеназванных положений Контракта ИП Меркуловой Н.В. необходимо было оказывать услуги **с 30 июня 2023 года по 27 октября 2023 года.**

Комиссия Иркутского УФАС России исследовав представленные документы, установила следующее.

14 июля 2023 года Заказчик в адрес ИП Меркуловой Н.В. направляет письмо исх. №ЕД-38-65/62358 в котором указывает по состоянию на 12 июля 2023 года техническое обслуживание и регламентно-профилактический ремонт систем кондиционирования (кондиционеров) и вентиляции не произведен и не предоставлены Акты о проведении технического обслуживания по следующим адресам:

1) по Контракту от 24.04.2023г. №490:

- Иркутская область, г. Слюдянка, пер. Базовый, д. 5;
- Иркутская область, г. Ангарск, 212/219 квартал, д. 15;
- Иркутская область, г. Ангарск, ул. Коминтерна, д. 46А;
- Иркутская область, г. Ангарск, квартал 96, д.7;
- Иркутская область, г. Черемхово, ул. Ленина, д. 5;
- Иркутская обл., г. Киренск, ул. Коммунистическая, д. 40;
- Иркутская обл., п. Усть-Уда, ул. 50 лет Октября, д. 51;
- Иркутская область, п. Куйтун ул. Ленина, д. 35 п.1;
- Иркутская область, г. Тайшет, ул. 8 марта, д. 1А-2Ы;
-Иркутская область, г. Тайшет, ул. Автозаводская, ЗАН;
-Иркутская область, Ольхонский район, с. Еланцы, ул. Пионерская, д. 2;
-Иркутская область, Баяндаевский район, п. Баяндай, ул. Бутунаева, д. 1;
-Иркутская область, Боханский район, п. Бохан, ул. Лесная, д. 5;
-Иркутская область, Осинский район, с. Оса, ул. Свердлова, д. 83;
-Иркутская обл., р.п. Жигалово, ул. Советская, д. 46;
-Иркутская обл., р.п. Качуг, пер. Первомайский, д. 2.

18 июля 2023 года и 04 августа 2023 года Заказчик в адрес ИП Меркуловой Н.В. направляет требования об уплате неустойки (пени) за ненадлежащее исполнение обязательств по государственному контракту от 24.04.2023г. №490.

В силу части 8 статьи 95 Федерального закона №44-ФЗ расторжение контракта допускается по соглашению сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа стороны контракта от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством.

Пунктом 12.6 Контракта предусмотрено, что расторжение Контракта допускается по соглашению Сторон, по решению суда или в связи с односторонним отказом Стороны от исполнения Контракта в соответствии с действующим законодательством.

Согласно части 9 статьи 95 Федерального закона №44-ФЗ заказчик вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта по основаниям, предусмот-

ренным Гражданским кодексом Российской Федерации для одностороннего отказа от исполнения отдельных видов обязательств, при условии, если это было предусмотрено контрактом.

Исходя из положений части 9 статьи 95 Федерального закона №44-ФЗ 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 части 1 статьи 2 Федерального закона № 44-ФЗ, законодательство Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд основывается, в том числе на положениях Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ).

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.

В соответствии со статьей 310 ГК РФ односторонний отказ от исполнения обязательства и одностороннее изменение его условий не допускается, за исключением случаев, предусмотренных законодательством.

Существенными являются условия о предмете договора, условия, которые названы в законе или иных правовых актах как существенные или необходимые для договоров данного вида, а также все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение.

18 декабря года в связи с тем, что по состоянию на эту дату ИП Меркуловой Н.В. в полном объёме не исполнены обязательства по Контракту, Заказчиком принято решение об одностороннем отказе Заказчика от исполнения контракта.

Порядок расторжения контракта в одностороннем порядке урегулирован частью 12.1 статьи 95 Федерального закона № 44-ФЗ.

Так, согласно части 12.1 статьи 95 Федерального закона № 44-ФЗ 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 кон-

тракта **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.

Комиссией установлено, что решение о расторжении контракта размещено Заказчиком в ЕИС **18 декабря 2023 года**, что считается надлежащим уведомлением Общества о расторжении с ним Контракта в одностороннем порядке.

Согласно части 13 статьи 95 Федерального закона №44-ФЗ 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.

Таким образом, с учетом положений части 13 статьи 95 Федерального закона №44-ФЗ решение Заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта вступило в силу **28 декабря 2023 года**.

Следовательно, решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта вступило в силу и контракт считается расторгнутым с **28 декабря 2023 года.**

Комиссией Иркутского УФАС России исходя из представленных материалов установлено, что между Заказчиком и Исполнителем велась переписка, из которой также следует, что Индивидуальным предпринимателем услуги велись и исполнялись.

Так, ИП Меркулова Н.В. письмом исх. 19-12/23 от 12.12.2023г. уведомило Заказчика о том, что в связи неисправностью вентиляции столкнулась со сложностями приобретения и вынужденным ожиданием доставки некоторых запчастей для ремонта, требуемых для обслуживания вытяжных систем вентиляции по адресу: г. Иркутск, ул. Тимирязева, д.35. Также в указанном письме, Индивидуальный предприниматель проинформировал Заказчика о том, что в связи с погодными условиями не представляется возможным выполнить работы по обслуживанию внешнего (наружного) блока сплит - системы по адресу: г. Иркутск ул. Советская, д.109б. Отрицательная температура негативно отразится на дальнейшей работе систем кондиционирования.

Также, Комиссией установлено, что оказанные услуги по рассматриваемому Контракту частично выполнены, о чем свидетельствуют документы об приемки №79 от 14.07.2023г. на сумму 710 425 рублей 44 копейки, №109 от 31.10.2023г., №118 от 18.11.2023г., на общую сумму 1 101 666 рублей 55 копеек.

Комиссия Иркутского УФАС России приходит к выводу, что ИП Меркуловой Н.В. при исполнении своих обязательств допущены нарушения условий Контракта, однако Комиссия полагает, что ИП Меркуловой Н.В. оказаны услуги на сумму 1 101 666 рублей 55 копеек, что не может свидетельствовать о недобросовестности Индивидуального предпринимателя.

Комиссией исследован вопрос о добросовестности ИП Меркуловой Н.В. в частности исследован реестр контрактов единой информационной системы, согласно которому ИП Меркуловой Н.В. исполнено более 200 контрактов, заключенных в рамках Федерального закона №44-ФЗ, что безусловно свидетельствует о добросовестности ИП Меркуловой Н.В., как лица исполняющего обязательства по контракту в сфере государственных

закупок.

Анализ материалов данного дела показал, что Индивидуальным предпринимателем были предприняты все возможные меры для исполнения условий Контракта в срок, однако поставка некоторых запчастей для ремонта, требуемых для обслуживания вытяжных систем вентиляции в установленные Контрактом сроки не была осуществлена, в связи со сложностями приобретения.

Учитывая вышеизложенное, представленные в материалы дела информация и сведения свидетельствуют о направленности действий Индивидуального предпринимателя на соблюдение условий Контракта, что не позволяет сделать вывод о наличии в действиях ИП Меркуловой Н.В. недобросовестного поведения или злонамеренного уклонения от исполнения Контракта или несоблюдения его условий.

Часть 7 статьи 104 Федерального закона №44-ФЗ устанавливает, что в течение пяти рабочих дней с даты поступления документов и информации, указанных в статье 104 Федерального закона №44-ФЗ, федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, осуществляет проверку содержащихся в указанных документах и информации фактов.

Пункт 13 Постановления Правительства РФ от 30.06.2021г. №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» (далее – Постановление Правительства РФ №1078) определяет, что орган контроля не позднее пяти рабочих дней со дня, следующего за днем поступления обращения, рассматривает обращение, проводит проверку содержащихся в обращении фактов, свидетельствующих об уклонении участника закупки от заключения контракта либо о расторжении контракта по решению суда или об одностороннем отказе заказчика от исполнения контракта в связи с существенными нарушениями поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта, а также внеплановую проверку, предусмотренную пунктом 5 части 15 статьи 99 Федерального закона.

Федеральный закон №44-ФЗ и Постановление Правительства РФ от 30.06.2021г. №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» не позволяют продлевать сроки рассмотрения таких обращений.

Из толкования, данного Высшим Арбитражным Судом Российской Федерации и Конституционным судом Российской Федерации, следует, что при рассмотрении вопроса о включении сведений в реестр недобросовестных поставщиков уполномоченному органу фактически необходимо исследовать текущее состояние и историю гражданских правоотношений между заказчиком и участником закупки, дать правовую оценку не только их действиям (бездействию), выявить последствия таких действий (бездействия), но также проанализировать качество результатов исполнения своих обязательств и влияние внешних факторов на процесс исполнения контракта.

Помимо этого, в силу Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный

на осуществление контроля в сфере закупок, осуществляет проверку только представленных заказчиком документов и информации.

По смыслу статьи 104 Федерального закона №44-ФЗ, 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 Федерального закона № 44-ФЗ).

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).

При этом, ни Федеральный закон №44-ФЗ, ни Постановление Правительства РФ №1078 не содержат безусловной обязанности уполномоченного органа включать представленные заказчиком сведения о поставщике в соответствующий реестр без оценки его действий в каждом конкретном случае.

Как указывает Арбитражный суд Московского округа в своем Постановлении от 08.06.2017 №Ф05-4878/2017 по делу №А40-157217/2016 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.

Аналогичные признаки недобросовестности отражены в Постановлении ФАС Московского округа от 23.08.2011г. по делу №А40-6025/11-147-67, Постановлении Девятого Арбитражного апелляционного суда от 23.04.2015г. по делу №А40-174348/14, Постановлении Арбитражного суда Поволжского округа от 22.04.2016г. по делу №А49-6535/2015, Постановлении Девятого Арбитражного апелляционного суда от 25.07.2016г. по делу №А40-228354/15, Постановлении Четвертого Арбитражного апелляционного суда от 22.02.2018г. по делу №А58-8083/2017.

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 от 30.07.2001 №13-П, от 21.11.2002 №15-П, Определения от 07.06.2001 №139-О, от 07.02.2002 №16-О). Такой правовой подход подлежит применению и в данном случае, учитывая, что последствия по

применению санкции в виде включения сведений о лице в реестр недобросовестных поставщиков могут иметь более негативный экономический характер, чем наложение штрафа.

Одним из последствий такого включения (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 заказов.

В частности, на основании части 1.1 статьи 31 Федерального закона № 44-ФЗ заказчик вправе установить требование об отсутствии в реестре недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) информации об участнике закупки, в том числе информации об учредителях, о членах коллегиального исполнительного органа, лице, исполняющем функции единоличного исполнительного органа участника закупки - юридического лица.

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 целями охраняемым законным интересам, а также характеру совершенного деяния.

Следовательно, при рассмотрении вопроса о признании участника закупки уклонившимся от исполнения условий контракта антимонопольный орган не должен ограничиваться формальным установлением факта нарушения Закона о контрактной системе либо наличием решения заказчика об одностороннем расторжении контракта, а обязан всесторонне исследовать все обстоятельства дела, дав оценку существенности нарушения, степени вины поставщика (подрядчика, исполнителя), правомерности принятия заказчиком решения об одностороннем расторжении контракта.

Необходимым условием является наличие в представленных материалах фактов, подтверждающих недобросовестность поставщика (подрядчика, исполнителя), то есть размещение сведений об участнике размещения закупки в реестре недобросовестных поставщиков осуществляется лишь в случае, если антимонопольный орган в результате проведенной проверки выявит обстоятельства, свидетельствующие о направленности действий участника на несоблюдение условий контракта.

Таким образом, в рамках рассмотрения обращения о включении в реестр недобросовестных поставщиков, подрядчиков, исполнителей ИП Меркуловой Н.В. при исполнении своих обязательств, предусмотренных контрактом, ввиду отсутствия достаточного количества доказательств, подтверждающих недобросовестность ИП Меркуловой Н.В., объективно оценить достоверность доводов Заказчика без дополнительного исследования обстоятельств, приведших к ненадлежащему исполнению контракта невозможно в виду наличия многочисленных вопросов, связанных с исполнением обязательств по контракту.

Комиссия Иркутского УФАС России приходит к выводу об отсутствии оснований для включения сведений в отношении ИП Меркуловой Н.В.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 104 Федерального закона от 05.04.2013г. №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», Постановлением Прави-

тельства РФ от 25.11.2013 №1062 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)», Комиссия Иркутского УФАС России,

**РЕШИЛА:**

1. Сведения, представленные заказчиком в отношении <…> (<…>) в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) не включать;

2. Копии решения направить сторонам по обращению.

Решение, принятое по результатам рассмотрения обращения заказчика, может быть обжаловано в судебном порядке в течение трёх месяцев со дня его принятия.

Председатель Комиссии <…>

Члены Комиссии <…>

<…>