ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА

УПРАВЛЕНИЕ
Федеральной антимонопольной службы по Ямало-Ненецкому автономному округу

ул. Губкина, д.13, г. Салехард, 629001
тел. (34922) 3-41-26, факс (34922) 3-47-08
e-mail: to89@fas.gov.ru

08.10.18 № АП/3383

На № _____ от _____

Заказчик:
МБУ «Централизованная клубная система города Губкинского»
cks@mogub.yanao.ru

Исполнитель:
ООО «ЯмалКомСервис»
ilichev@consys.su
1501201089@mail.ru
pravosudierf@yandex.ru

Решение № РНП 89-117/2018
по факту одностороннего отказа Заказчика от исполнения контракта
(закупка №0190300001918000044)

08 июня 2018 года г. Салехард

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

Председателя Комиссии:

Рогожкина А.Г. – руководителя Управления,

Членов Комиссии:

Атавова Н.С. – главного специалиста-эксперта отдела контроля закупок и торгов Управления;

Горожеева Е.А. – ведущего специалиста-эксперта отдела контроля закупок и торгов Управления,

рассмотрев материалы дела, представленные МБУ «Централизованная клубная система города Губкинского» (ИНН 8911000641 КПП 891101001) (далее - Заказчик) для включения сведений об ООО «ЯмалКомСервис» (ИНН 8913010099) (далее – Общество, Исполнитель) в Реестр недобросовестных исполнителей (подрядчиков, поставщиков) (далее - Реестр) в связи с односторонним отказом Заказчика от исполнения контракта от 02.04.2018 № 06/2018 на санитарно-гигиеническое обслуживание помещений (реестровый номер контракта 2018039030007530010001), (далее - Контракт),

в отсутствие представителей Заказчика, надлежащим образом уведомленного о месте, дате и времени рассмотрения обращения;

в присутствии представителя Общества по доверенности № 3/2018 от 17.09.2018г. Быкова Д.М.,

002758

УСТАНОВИЛА:

В соответствии с частями 2 и 6 статьи 104 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ и услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон о контрактной системе) в Ямало-Ненецкое УФАС России были представлены (вход. № 5478 от 20.09.2018) материалы электронного аукциона и решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Рассмотрев представленные Заказчиком материалы, 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 Обществе не подлежат включению в Реестр, исходя из следующего.

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.

02.04.2018г. на основании протокола подведения итогов электронного аукциона от 21.03.2018 №0190300001918000044-3 между Заказчиком и Обществом заключен Контракт.

Согласно п. 1.1. Контракта на условиях настоящего контракта Заказчик поручает, а Исполнитель принимает на себя обязательства по санитарно-гигиеническому обслуживанию помещений (далее – услуги) на объектах Заказчика, находящихся по адресу:

- микрорайон 3, дом 4, часть здания дворца культуры «Нефтяник» (ДК «Нефтяник»);
- микрорайон 7, дом 3, часть здания культурного центра «Олимп» (ГДК «Олимп»);
- микрорайон 12, дом 43, пом. 1-24 (студия звукозаписи);
- промзона, панель 3, Художественная мастерская № 0015, строения 1, 2, 3 (Художественная мастерская),

(далее – объект), в соответствии с Техническим заданием (приложение № 1 к контракту), являющимся неотъемлемой частью настоящего контракта.

Согласно п. 1.2. Контракта срок оказания услуг: с момента заключения контракта, но не ранее чем с 01 апреля 2018 года по 31 декабря 2018 года.

Согласно п. 3.1. Контракта приемка оказанных услуг осуществляется Заказчиком ежемесячно на основании акта оказанных услуг, представленного Исполнителем.

Из заявления Заказчика следует, что в ходе исполнения контракта Заказчиком неоднократно выявлялись факты ненадлежащего исполнения контракта со стороны Исполнителя:

1) с 06 по 13 июля 2018 года не проводилась комплексная ежедневная уборка помещений ДК «Нефтяник» (помещения цокольного этажа, второго этажа, коридоры, кабинеты, санузлы, танцевальные залы правого крыла третьего этажа - 1995 м2);

2) с 10 по 25 июля 2018 года не проводилась комплексная ежедневная уборка помещений ДК «Нефтяник»:

- коридоры, кабинеты, санузлы левого крыла третьего этажа - 756 м2;
- фойе 1-2 этажей, входная группа, гардеробная, гримерные, санузлы зрительный зал и сцена - 3219 м2;
- коридоры и лестницы - 672м2;

3) с 10 июля 2018 года прекращены работы по химчистке зрительного зала ДК «Нефтяник» (работа по химчистке выполнена на 50%);

4) генеральная уборка всех помещений ДК «Нефтяник», запланированная с 01 июля 2018 года не проводилась;

5) с 01 по 24 августа 2018 года не проводилась комплексная уборка лестничных маршей и пролетов (с 1 по 3 этаж - 1022 м2);

6) с 01 по 24 августа 2018 года не проводилась уборка коврового покрытия в зрительном зале- 819,48 $м^2$;

7) с 01 августа не проводилась комплексная ежедневная уборка помещений 2 этажа(приемная, кабинет директора, переговорная, кабинет худ. руководителя) - 506,98 $м^2$;

8) С 01 августа 2018 года по настоящее время не проводилась комплексная ежедневная уборка помещений цокольного этажа ДК «Нефтяник» (костюмерные, санузлы, коридоры, складские и технические помещения) - 1621 $м^2$;

9) с 14 августа 2018 года не проводится комплексная ежедневная уборка

помещений ДК «Нефтяник»: коридоры, кабинеты, санузлы левого крыла третьего этажа - 756 м2;

10) уборка помещений первого этажа проводится некачественно: входная группа, фойе 1 этажа, гардеробная, кабинеты диспетчерской и администраторов, кассовые вестибюли, санузлы и лестницы цокольного этажа - 1359,71 м2 (сантехническое оборудование не подвергаются санитарной обработке специальными средствами, пол фойе имеет грязные разводы, белые мраморные лестницы ведущие в зрительный зал и санузлы покрыты черными полосами, в санузлах отсутствует туалетная бумага, жидкое мыло и освежители воздуха. Мусорные корзины не укомплектованы соответствующими мусорными пакетами, образовавшийся мусор выносится не ежедневно;

11) не соблюдаются санитарно-эпидемиологические нормы и правила. Уборочный инвентарь не промаркирован и не закреплен за определенными помещениями. Нет закрепленного уборочного инвентаря для уборки санитарных узлов (ведра, швабры, ветошь) с сигнальной маркировкой. Не проводится дезинфекция соответствующим методом использованного уборочного инвентаря (протирочных материалов, швабр, щеток и др.), в соответствии с требованиями технологического процесса, согласно санитарных норм и правил. На емкостях для хранения дезинфицирующих и моющих средств для обработки санитарного оборудования и инвентаря отсутствуют бирки с указанием даты изготовления растворов и сроков хранения рабочего раствора.

Из материалов обращения Заказчика следует, что Общество ненадлежащим образом исполнило обязательства по контракту, тем самым нарушив условия контракта, что явилось основанием для принятия Заказчиком решения об одностороннем отказе от исполнения государственного контракта № 06/2018 от 02.04.2018.

Согласно части 8 статьи 95 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.

Согласно ч. 9 ст. 95 Закона о контрактной системе, заказчик вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта по основаниям, предусмотренным Гражданским кодексом РФ для одностороннего отказ от исполнения отдельных видов обязательств, при условии, если это было предусмотрено контрактом.

Согласно п. 4.3.3 контракта Заказчик вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта по основаниям, предусмотренным Гражданским кодексом Российской Федерации.

Проанализировав имеющиеся материалы, Комиссия контрольного органа приходит к следующим выводам.

Согласно ч. 12 ст. 95 Закона о контрактной системе решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта не позднее чем в течение трех рабочих дней с даты 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). Выполнение заказчиком требований настоящей части считается надлежащим уведомлением поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта. Датой такого надлежащего уведомления признается дата получения заказчиком подтверждения о вручении поставщику (подрядчику, исполнителю) указанного уведомления либо дата получения заказчиком информации об отсутствии поставщика (подрядчика, исполнителя) по его адресу, указанному в контракте. При невозможности получения указанных подтверждения либо информации датой такого надлежащего уведомления признается дата по истечении тридцати дней с даты размещения решения заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта в единой информационной системе.

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.

Согласно части 26 указанной статьи информация об изменении контракта или о расторжении контракта, за исключением сведений, составляющих государственную тайну, размещается заказчиком в единой информационной системе в течение одного рабочего дня, следующего за датой изменения контракта или расторжения контракта.

Решение Заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта принято 28.08.2018г..

Комиссией установлено, что Во исполнение требования ч. 12 ст. 95 Закона о контрактной системе 28.08.2018г. решение об одностороннем отказе от исполнения контракта было размещено в единой информационной системе и вручено Исполнителю 28.08.2018г., что подтверждается штампом Общества (вход. № 414 от 28.08.2018г.) Контракт считается расторгнутым через десять дней с даты надлежащего уведомления заказчиком поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Согласно части 26 ст. 95 Закона о контрактной системе информация об изменении контракта или о расторжении контракта, за исключением сведений, составляющих государственную тайну, размещается заказчиком в единой информационной системе в течение одного рабочего дня, следующего за датой изменения контракта или расторжения контракта.

Решение об одностороннем отказе от исполнения контракта вступает в законную силу, и контракт считается расторгнутым с 08.09.2018г.

Заказчиком порядок расторжения контракта не нарушен.

Ямало-Ненецким УФАС России в адрес Заказчика и Общества было направлено Уведомления (исх. № Ад/3249 от 24.09.2018) о заседании комиссии по рассмотрению документов по факту одностороннего отказа от исполнения контракта, а также о необходимости в срок до 01.10.2018 г. Обществу предоставить письменное

документально подтвержденное обоснование причин неисполнения своих обязательств по контракту.

Обществом были предоставлены письменные пояснения (вход. 5712 от 04.10.2018), в которых он сообщает следующее:

Заказчиком неоднократно направлялись в адрес Исполнителя Акты об оказании услуг ненадлежащего качества, а именно:

11.07.2018г. в ходе ВИЗУАЛЬНОГО осмотра помещений МБУ «ЦКС г. Губкинский» установлен факт не надлежащего исполнения работниками Исполнителя.

Экспертизы по данному факту не проводились.

13.07.2018г. Заказчик утверждает, что была проведена частичная уборка помещений ДК «Нефтяник», данное заявление не соответствует действительности.

Платёжным поручением №638052 07.08.2018 г. Заказчик произвел оплату в полном объеме за июль 2018 года, не выставляя штрафных санкций.

Больше претензий от Заказчика по электронной почте не поступало до момента 28.08.2018 г.

28.08.2018г. Заказчик нарочно передал исполнителю Уведомление об одностороннем отказе от исполнения Контракта, а так же свое решение об одностороннем отказе и Акты об оказании услуг ненадлежащего качества от 16 августа 2018 г.; 22 августа 2018 года; 23 августа 2018 года; 24 августа 2018 года.

Однако, данные акты Исполнитель до 28.08.2018 г. не видел.

Так же в данном решение Заказчик отмечает о нарушения 11 и 13 июля, хотя оплатив работы в полном объеме и подписав акт приема передачи услуг претензий по качеству выполняемым услугам у него не возникло.

Принять участия в составлении Актов об оказании услуг ненадлежащего качества за август месяц от Заказчика не поступало, а так же Исполнитель не получал своевременно претензии, что бы проверить и устранить данные ошибки, если они имели место быть.

Работы на протяжение всего времени проводились в полном объеме и те ошибки на которые указывает Заказчик не соответствуют действительности.

Также Заказчик препятствовал попаданию на объект 11 сентября 2018 года. По данному факту составлен Акт от 11 сентября 2018г.

Также Исполнитель сообщает, что по данной закупке Исполнитель взял на себя обязательство по обслуживание не только ДК «Нефтяник», но и ГДК «Олимп», студию звукозаписи, художественную мастерскую.

Однако, претензии поступали только от ДК «Нефтяник».

Исполнитель в адрес Заказчика направлял Акт приемки сдачи услуг, однако, в свою очередь от Заказчика, ни оплату ни мотивированный отказ не получил.

Заказчик препятствовал исполнению контракта, а именно во время уборки ходил за работниками Исполнителя и указывал на места которые еще не были помыты, говоря о том, что работники Исполнителя безалаберно относятся к своим рабочим обязанностям, Заказчик указывал в тех местах где еще не было помыто.

Для данного Контракта Исполнитель закупал моющие средства, а так же купил пылесос, что так же подтверждает намерения на Исполнение данного Контракта.

Также, Исполнитель писал письма Заказчику с просьбой отозвать свое решения, однако, Заказчик отказался это делать.

В соответствии со статьей 309 Гражданского кодекса РФ, обязательства должны исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями обязательства и требования закона, иных правовых актов, а при отсутствии таких условий и требований - в соответствиями с обычаями или иными обычно предъявляемыми требованиями.

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 неисполнение им обязательств по контракту, в случае признания его победителем.

Заключив контракт, Общество приняло на себя обязательств, по его надлежащему исполнению.

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.

Из предоставленных материалов дела Комиссия контрольного органа пришла к выводу, что Обществом нарушены частично условия Контракта.

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.

Проанализировав материалы дела, документы (письма), и доводы сторон, Комиссией контрольного органа установлено следующее.

ООО «ЯмалКомСервис» (ИНН 8913010099) ранее не уклонялось от заключения и исполнения контрактов.

В Ямало-Ненецкое УФАС ранее сведений в отношении ООО «ЯмалКомСервис» (ИНН 8913010099) о включении в реестр недобросовестных поставщиков не поступало.

Также установлено, что Общество не намеревалось умышленно не исполнить Контракт.

Заказчиком в Ямало-Ненецкое УФАС не предоставлено достаточных доказательств, свидетельствующих о намерении Общества целенаправленно уклониться от исполнения Контракта.

Рассмотрев представленные документы и материалы, оценив приведенные доводы, Комиссия контрольного органа приходит к выводу об отсутствии в рассматриваемом случае достаточных правовых оснований для включения в реестр недобросовестных поставщиков сведений об Обществе.

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:

Сведения об ООО «ЯмалКомСервис» (ИНН 8913010099) представленные МБУ «Централизованная клубная система города Губкинского» (ИНН 8911000641 КПП 891101001) по факту одностороннего отказа от исполнения государственного контракта от 02.04.2018 № 06/2018 на санитарно-гигиеническое обслуживание помещений (реестровый номер контракта 2018039030007530010001), в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) не включать.

Председатель Комиссии: А.Г. Рогожкин

Члены Комиссии: Н.С. Атавов

Е.А. Горожеев

Решение может быть обжаловано заинтересованным лицом в арбитражный суд в течение трех месяцев в порядке, установленном законодательством Российской Федерации.

Горожеев Е.А.
(34922) 3-42-59