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 _____

ГКУ «Дирекция ОДОТСЗН г. Москвы»

dd@mos.ru

ООО «КРЫМСКИЙ ГОСТЬ»

ira.lantkevich@mail.ru,
crimea_guest@mail.ru

НКО «Союз добросовестных поставщиков»

info@souzdp.ru

РЕШЕНИЕ
по делу №077/10/104-9602/2023
о проведении проверки по факту одностороннего отказа от исполнения государственного контракта

24.07.2023 **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:

Д.А. Аносова — заместителя начальника отдела проверок государственных закупок;

Членов Комиссии Управления:

А.А. Белолипецкой — специалиста 1 разряда отдела проверок государственных закупок,

Н.А. Гришиной— специалиста 1 разряда отдела проверок государственных закупок,

в присутствии уполномоченных представителей ГКУ «Дирекция ОДОТСЗН г. Москвы»: А.В. Барамыков (доверенность № 22/73/112 от 07.06.2022), Я.М. Лапшина (доверенность № Д-ФАС/4/23 от 09.01.2023), А.И. Тиганов (Доверенность № Д-ФАС/5/23 от 09.01.2023), Т.С. Сигачева (доверенность № Д-ФАС/13/23 от 18.01.2023), Е.А. Круглова (доверенность № б/н от 25.01.2023), а также в присутствии уполномоченного представителя ООО «КРЫМСКИЙ ГОСТЬ»: Д.А. Филимонов (доверенность № б/н от 07.07.2023), а также в присутствии уполномоченного представителя НКО «Союз добросовестных поставщиков»: С.С. Яицкий (выписка из ЕГРЮЛ № ЮЭ9965-23-102343092),

рассмотрев обращение ГКУ «Дирекция ОДОТСЗН г. Москвы» о включении сведений в отношении ООО «КРЫМСКИЙ ГОСТЬ» 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 поступили обращения государственного заказчика – ГКУ «Дирекция ОДОТСЗН г. Москвы» (далее – Заказчик) о включении сведений в отношении ООО «КРЫМСКИЙ ГОСТЬ» (далее — Исполнитель) в реестр недобросовестных поставщиков в связи с односторонним расторжением Заказчиком государственных контрактов, заключенных по результатам открытых конкурсов в электронной форме на оказание услуг по предоставлению санаторно-курортного лечения (по путевкам) в 2023 году отдельным льготным категориям граждан, проживающим в городе Москва в санатории для лечения дорсопатии, спондилопатии, болезней мягких тканей, остеопатии и хондропатии, артропатии, артрозов, других поражений суставов, болезней органов дыхания, для лечения болезней, характеризующихся повышенным кровяным давлением, для лечения болезней органов дыхания, для лечения ишемической болезни сердца, болезней, характеризующихся повышенным кровяным давлением, болезней нервной системы, болезней органов дыхания, а также сопутствующих заболеваний, являющихся профильными для санатория (санатории Черноморского побережья Республика Крым) (реестровые № 0373200041522001283, 0373200041522001304, 0373200041522001300, 0373200041522001311, 0373200041522001312).

20.10.2022, 28.11.2022, 02.11.2022, 24.10.2022, 24.10.2022 между Заказчиком и ООО «КРЫМСКИЙ ГОСТЬ» заключены государственные контракты №0373200041522001283.4 (реестровый №2770182732022001921), №0373200041522001304.3 (реестровый № 2770182732022002140), № 0373200041522001300.3 (реестровый № 2770182732022001970), № 0373200041522001311.7 (реестровый № 2770182732022001922), № 0373200041522001312.5 (реестровый № 2770182732022002187) на оказание услуг по предоставлению санаторно-курортного лечения (по путевкам) в 2023 году отдельным льготным категориям граждан, проживающим в городе Москва в санатории для лечения дорсопатии, спондилопатии, болезней мягких тканей, остеопатии и хондропатии, артропатии, артрозов, других поражений суставов, болезней органов дыхания, для лечения болезней, характеризующихся повышенным кровяным давлением, для лечения болезней органов дыхания, для лечения ишемической болезни сердца, болезней, характеризующихся повышенным кровяным давлением, болезней нервной системы, болезней органов дыхания, а также сопутствующих заболеваний, являющихся профильными для санатория (санатории Черноморского побережья Республика Крым) (далее — Контракты).

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 30.06.2023 Заказчиком приняты решения об одностороннем отказе от исполнения Контрактов в связи с неисполнением ООО «КРЫМСКИЙ ГОСТЬ» существенных условий Контрактов (далее — Решения).

В соответствии с ч. 12.1 ст. 95 Закона о контрактной системе в случае принятия заказчиком 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 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 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 требованиями ч. 12.1 ст. 95 Закона о контрактной системе Заказчиком 30.06.2023 Решения об одностороннем отказе от исполнения Контрактов размещено в единой информационной системе.

Таким образом, датой надлежащего уведомления признается дата размещения Решений Заказчиком в единой информационной системе.

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 Исполнителя об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Исходя из вышеизложенного, на момент проведения заседания Комиссии Управления Решения Заказчика вступили в законную силу и Контракты считаются расторгнутым в соответствии с требованиями ч. 13 ст. 95 Закона о контрактной системе.

Согласно ст. 3.1. Контрактов сроки оказания услуг по Контрактам установлены в соответствии с техническими заданиями: с «15» января 2023 г. по «12» декабря 2023 г. Количество путевок с заездами в июне, июле, августе 2023 года должно быть не менее 20% от общего количества путевок.

На заседании Комиссии Управления представитель Заказчика пояснил, что начиная с 22.02.2023 Заказчиком в адрес Исполнителя были направлены претензионные письма (исх. № Д23/51/510 от 22.02.2023, исх. № Д23/51/509 от 22.02.2023, исх. № Д23/51/513 от 22.02.2023, исх. № Д23/51/512 от 22.02.2023, исх. № Д23/51/511 от 22.02.2023, исх. № Д/23/51/866 от 27.03.2023, исх. № Д23/51/868 от 27.03.2023, исх. № Д23/51/864 от 27.03.2023, исх. № Д23/51/867 от 27.03.2023, исх. № Д23/51/865 от 27.03.2023) с требованиями устранить выявленные недостатки, а также оплатить неустойку, предусмотренную Контрактами. В связи с ненадлежащим исполнением условий Контрактов, Заказчик принял Решение об одностороннем отказе от исполнения Контрактов.

На заседании Комиссии Управления представитель Исполнителя пояснил, что согласно п. 5.3.3 Контрактов Исполнитель вправе привлечь к исполнению своих обязательств по Контракту других лиц - соисполнителей, обладающих специальными знаниями, навыками, специальным оборудованием и т. п., по видам (содержанию) услуг, предусмотренных в технических заданиях. В целях исполнения обязательств по Контрактам, а также руководствуясь п. 5.3.3 Контрактов, Исполнитель привлек соисполнителей в лице АО «Туристско-оздоровительный комплекс «Судак» и ООО «ПАНСИОНАТ «СОЛНЕЧНЫЙ», что подтверждается договорами на оказание санаторно-курортных услуг (с юридическим лицом) № 03/10-22 от 03.10.2022 и № 30/09/22 от 30.09.2022, представленными в материалы дела. «09» января 2023 Исполнитель направил письмо (исх. № б/н от 09.01.2023) в адрес Заказчика с просьбой заключить дополнительные соглашения к Контрактам, однако письмом (исх. № 51-02-4/23 от 26.01.2023) Исполнителю было отказано в заключении дополнительных соглашений. Вместе с тем, между Заказчиком и Исполнителем был составлен график оказания услуг, Исполнитель, в свою очередь, оплатил услуги привлеченных лиц в качестве соисполнителей, что подтверждается платежными поручениями № 12 от 19.01.2023, № 39 от 14.02.2023, № 11 от 19.01.2023, № 10 от 18.01.2023). По результатам оказанных услуг Исполнителем были направлены документы о приемке (№ 4 от 21.06.2023, № 2 от 21.06.2023, № 4 от 2106.2023, № 3 от 21.06.2023, № 2 от 21.06.2023, № 5 от 21.06.2023, № 1 от 21.06.2023, № 4 от 21.06.2023), однако 30.06.2023 Заказчик принял Решение об одностороннем отказе от исполнения Контрактов, в связи с чем, Исполнитель был вынужден обратиться в Арбитражный суд города Москвы.

На заседании Комиссии Управления представитель НКО «Союз добросовестных поставщиков» представил заключение № ЗФК19/0723 от 19.07.2023, которое указывает на добросовестные действия Исполнителя, при исполнении Контрактов. При этом представитель Исполнителя оспаривал действия государственного Заказчика в части принятия незаконных, по его мнению, Решений.

На основании вышеизложенного, Комиссия Управления отмечает, что Исполнителем совершались активные действия, направленные на соблюдение условий Контракта, тем самым явно выражая намерение к его исполнению.

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.

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.

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.

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 ГКУ «Дирекция ОДОТСЗН г. Москвы» во включении сведений в отношении ООО «КРЫМСКИЙ ГОСТЬ» 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:

Д.А. Аносов

Члены Комиссии Управления:

А.А. Белолипецкая

Н.А. Гришина

Исп.Гришина Н.А.

2023-35540