



**ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА**

УПРАВЛЕНИЕ

**Федеральной антимонопольной службы
по Оренбургской области**

Адрес местонахождения: ул. Краснознаменная, д. 22,
г. Оренбург, 460046
Почтовый адрес: ул. 9 Января, 64, г. Оренбург, 460046
тел. (3532) 78-66-17, факс (3532) 77-80-70
e-mail: to56@fas.gov.ru

_____ № _____

На № _____ от _____

Главе администрации Южного округа г.
Оренбурга

460000, г. Оренбург,
ул. Чкалова, д. 32 а

Директору ООО «Самара шоу»

443004, г. Самара, ул. Лесная,
д. 23, к. 100, оф. 310

РЕШЕНИЕ
по делу № 056/10/104-69/2024

30 января 2023 года

г. Оренбург

В соответствии с п. 5 ч. 15 ст. 99 Федерального закона № 44-ФЗ от 05.04.2013 г. «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее по тексту – Закон о контрактной системе), п. «б» ч.13 Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденных Постановлением Правительства РФ от 30.06.2021 № 1078 (далее по тексту – Правила) и на основании Приказа Оренбургского УФАС России № 47/24 от 24.01.2024 г., Инспекцией Оренбургского УФАС России по осуществлению внеплановых проверок в составе:

Председателя Инспекции:, Членов Инспекции:

в присутствии посредством видеоконференцсвязи:

представителей Администрации Южного округа г. Оренбурга –

представителя ООО «Самара шоу» -

рассмотрев обращение Администрации Южного округа г. Оренбурга о включении в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) сведений в отношении ООО «Самара шоу» (ИНН: 6311156428, КПП: 631101001, ОГРН: 1156311000845), в связи с односторонним отказом Заказчика от исполнения муниципального контракта на выполнение работ по световому оформлению территории Южного округа к празднованию Нового 2024 года (номер извещения № 0153300066923000737, реестровый номер контракта № 3561005006523000074),

УСТАНОВИЛА:

23 января 2024 года в Оренбургское УФАС России посредством единой информационной системы в сфере закупок товаров, работ, услуг поступило обращение Администрации Южного округа г. Оренбурга (далее по тексту – Заказчик) о включении в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) (далее по тексту –

РНП) сведений в отношении общества с ограниченной ответственностью «Самара шоу» (ИНН: 6311156428, КПП: 631101001, ОГРН: 1156311000845) (далее по тексту – Общество, Подрядчик), в связи с односторонним отказом Заказчика от исполнения контракта выполнение работ по световому оформлению территории Южного округа к празднованию Нового 2024 года (номер извещения № 0153300066923000737, реестровый номер контракта № 3561005006523000074).

Представители Заказчика пояснили, что 20.11.2023 г. между Заказчиком и ООО «Самара шоу» заключен муниципальный контракт № 0153300066923000737, по условиям которого Подрядчик обязался выполнить работы по световому оформлению территории Южного округа к празднованию Нового 2024 года в соответствии с описанием объекта закупки. Вместе с тем, по состоянию на 08.12.2023 г. Обществом был выполнен незначительный объем работ. Заказчиком в адрес Подрядчика была направлена претензия с требованием принять направленные на исполнение контракта меры в срок до 11.12.2023 г. Поскольку Подрядчиком требования в установленный срок выполнены не были, Заказчиком 11.12.2023 г. было принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта. 18.12.2023 г. Заказчиком решение об одностороннем отказе от исполнения контракта от 11.12.2023 г. было отменено, в связи с тем, что Обществом были предприняты действия, направленные на исполнение контракта.

Вместе с тем, по состоянию на 29.12.2023 г. после монтажа светового оформления не обеспечена работа всех световых элементов. Перебои (частично отсутствует или отсутствует) освещение световой елки на Неженском шоссе, елки на Нежинском шоссе возле моста, световых подарков на пр. Гагарина, елки на кольце по ул. Гаранькина, гирлянд «Звезда» и «Сосульки» на деревьях на разделительной полосе на ул. Чкалова. Кроме того, в период праздничных выходных с 30.12.2023 г. по 08.01.2024 г. не была обеспечена работа всех световых элементов, были постоянные перебои освещения световых элементов. Заказчиком 29.12.2023 г., 04.01.2024 г., 11.01.2024 г. были направлены претензии в адрес Общества. Таким образом, Подрядчиком обязательства по контракту не исполнены, в связи с чем, 11.01.2024 г. Заказчиком было принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Представитель Подрядчика просил сведения об Обществе в РНП не включать, пояснил, что 11.12.2023 Администрацией Южного округа города Оренбурга принято решение об одностороннем отказе от исполнения Муниципального контракта № 1 в соответствии с ч. 9, ст. 95 Закона о контрактной системе, п. 2 ст. 715 Гражданского кодекса и п. 8.2 Контракта. В рамках данного решения об одностороннем отказе от исполнения Контракта Заказчик привел следующие доводы в обоснование своего решения: по состоянию на 08.12.2023 выполнен незначительный объем работ по монтажу светового оформления, что может привести к нарушению сроков. Учитывая необходимость монтажа светового оформления в преддверии наступления Нового года, подобное бездействие со стороны Подрядчика является недопустимым.

Согласно претензии Подрядчику был дан срок до 11.12.2023 г. принять все необходимые и достаточные меры для того, чтобы ускорить процесс монтажа светового оформления. 18.12.2023 было отменено решение об одностороннем отказе от исполнения Муниципального контракта № 1.

Представитель Общества пояснил, что световое оборудование, необходимое для выполнения работ предоставляется Заказчиком. По факту предоставления Заказчиком оборудования был составлен акт несоответствий оборудования требованиям, установленным к данному виду оборудования для нормального функционирования № 35 от 29.01.2023, а также технических условий работоспособности оборудования, а именно, оборудование Елки на Нежинском шоссе после проливных дождей стало замыкать и коротить, а Звезды и сосульки на разделительной полосе, частично не горели, ввиду

отсутствия питания на автоматы. После чего, в адрес Заказчика была направлена Претензия № 36 от «29» декабря 2023 г.

По первому этапу выполнения работ, Подрядчиком выполнены все работы, предусмотренные Контрактом для данного этапа, что подтверждается актом об оказании услуг № 21 от 19 декабря 2023 г. (Приложение № 2), счетом на оплату № 22 от 19 декабря 2023 г. (Приложение № 3). Документ о приемке № 21 от 19.12.2023, размещенный в ЕИС Подрядчиком, 21.12.2023 Заказчиком не принят. В соответствии с пунктом 4.3 и пунктом 4.4 Заказчик формирует и размещает мотивированный отказ и экспертизу соответствия работ в ЕИС. Данных документов предоставлено не было.

11.12.2023 г. и 12.12.2023 г. Подрядчик направил уведомления, сформированные с использованием ЕИС, о необходимости направления ответственного сотрудника Заказчика для оперативного согласования места выполнения работ и решения вопросов. Заказчик не направил своего представителя, уведомления были проигнорированы.

23.12.2023 Подрядчик направил Документ о приемке № 21 от 19.12.2023 (испр. № 1 от 23.12.2023), Заказчик данный документ 27.12.2023 не принял, мотивированного отказа и экспертизы, также предоставлено не было.

27.12.2023 Подрядчик направил Документ о приемке № 21 от 19.12.2023 (испр. № 2 от 27.12.2023), Заказчик данный документ 28.12.2023 не принял, мотивированного отказа и экспертизы, также предоставлено не было.

27.12.2023 Подрядчик направил Документ о приемке № 21 от 19.12.2023 (испр. № 3 от 28.12.2023). Однако, Заказчик отказался принимать работы целиком, т.к. не осуществлена иллюминация елки на Нежинском шоссе. Подрядчик сообщил, что дело в технической неисправности и все работы, требуемые от Подрядчика, были выполнены. Несмотря на отсутствие вины Подрядчика, им уменьшена стоимость работ с 1 167 953,60 рублей до суммы 900 000 (девяти ста тысяч) рублей 00 копеек. Приемка работ на сумму 900 000 рублей осуществлена Заказчиком 28.12.2023 (Приложение № 4). Осуществление сдачи работ на таких условиях было вызвано необходимостью Подрядчика выплачивать заработную плату работникам.

Представитель Общества отметил, что исходя из вышеизложенного, Подрядчик со своей стороны добросовестно осуществил все возможные действия для исполнения Контракта, Подрядчик осуществил выполнение всех работ, предусмотренных Муниципальным контрактом. Подрядчик до последнего пытался всеми разумными средствами решить сложившуюся проблему, однако положительного отклика от Заказчика не получил. Следовательно, умысла уклоняться от исполнения договора Подрядчик не имел.

Инспекция Оренбургского УФАС России, рассмотрев материалы внеплановой проверки, заслушав приведенные доводы, установила следующее:

31.10.2023 г. на официальном сайте Российской Федерации (единая информационная система) в сети Интернет www.zakupki.gov.ru и на электронной торговой площадке было размещено извещение о проведении запроса котировок на выполнение работ по световому оформлению территории Южного округа к празднованию Нового 2024 года (номер извещения № 0153300066923000737).

Начальная цена контракта составляет 1 648 508,38 рублей.

В соответствии с Протоколом подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя) от 09.11.2023 г. № ИЭА1, по результатам подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя) Победителем электронного аукциона признано ООО «Самара шоу» с предложением о цене контракта 1 640 265,84 рублей.

20.11.2023 г. между Заказчиком и ООО «Самара шоу» заключен муниципальный контракт № 0153300066923000737 на выполнение работ по световому оформлению территории Южного округа к празднованию Нового 2024 года на сумму 1 640 265,84 рублей

(далее – Контракт).

В соответствии с п. 1 Контракта, Подрядчик принимает на оговоренных ниже условиях, на себя обязательства выполнить работы по световому оформлению территории Южного округа к празднованию Нового 2024 года (далее – Работы) в соответствии с Описанием объекта закупки на выполнение работ по световому оформлению территории Южного округа к празднованию Нового 2024 года (Приложение №1 к Контракту), являющимся неотъемлемой частью настоящего Контракта.

В соответствии с п. 1.4 Контракта, срок выполнения работ:

- 1 этап – монтаж светового оформления- с момента заключения Контракта по 20.12.2023г.;

- 2 этап – демонтаж светового оформления - с 14.01.2024 г. по 30.01.2024 г.

Материалами дела установлено, что по состоянию на 08.12.2023 г. Обществом был выполнен незначительный объем работ. Заказчиком в адрес Подрядчика была направлена претензия с требованием принять направленные на исполнение контракта меры в срок до 11.12.2023 г.

Как указали представители Заказчика, Подрядчиком требования в установленный срок выполнены не были, в связи с чем, 11.12.2024. Заказчиком было принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта № 1.

Частью 14 статьи 95 Закона о контрактной системе установлено 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.

В связи с тем, что Общество предприняло действия, направленные на исполнение контракта, Заказчиком 18.12.2024 г. решение об одностороннем отказе от исполнения контракта, принятое 11.12.2024 г., было отменено.

28.12.2023 г. сторонами ко Контракту посредством единой информационной системы подписан счет-фактура № 21 от 19.12.2023 г. на сумму 900 000, 00 рублей.

29.12.2023 г. Заказчиком оплачены выполненные Обществом работы, что подтверждается платежным поручением № 824525 от 29.12.2023 г.

Из пояснения сторон следует, что световое оборудование, необходимое для выполнения работ предоставляется Заказчиком.

29.12.2023 г. по факту предоставления Заказчиком оборудования был составлен акт № 35 о несоответствии оборудования требованиям, установленным к данному виду оборудования для нормального функционирования, а также техническим условиям работоспособности оборудования, а именно, оборудование Елки на Нежинском шоссе после проливных дождей стало замыкать и коротить, а Звезды и сосульки на разделительной полосе, частично не горели, ввиду отсутствия питания на автоматы.

29.12.2023 г. Обществом в адрес Заказчика направлена претензия исх. № 36.

29.12.2023 г. Заказчиком в адрес Общества направлена претензия исх. № 0110/4250 о выставлении штрафа за неисполнение условий контракта, а также с указанием на необходимость ежедневного принятия мер для работы световых элементов.

04.01.2024 г. Заказчиком в адрес Общества направлена претензия исх. № 01-10/01 о выставлении штрафа за неисполнение условий контракта, а также с указанием на необходимость ежедневного принятия мер для работы световых элементов.

10.01.2024 г. Заказчиком в адрес Общества направлена претензия исх. № 01-10/06 о выставлении штрафа за неисполнение условий контракта, а также с указанием на

необходимость ежедневного принятия мер для работы световых элементов. Также, в претензии Заказчиком указано, что в случае отсутствия активных действий Общества, направленных на исполнения контракта, Заказчиком контракт будет расторгнут в одностороннем порядке.

Частью 8 статьи 95 Закона о контрактной системе установлено, 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 соответствии с ч. 9 ст. 95 Закона о контрактной системе 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 ч. 12.1 ст. 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.

С учетом требований 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 (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Частью 14 статьи 95 Закона о контрактной системе установлено 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.

В соответствии с п. 8.2 Контракта, Расторжение настоящего Контракта допускается исключительно по соглашению сторон, по решению суда по основаниям, предусмотренным гражданским законодательством Российской Федерации или в связи с односторонним отказом Заказчика от исполнения Контракта по основаниям, предусмотренным Гражданским кодексом Российской Федерации для одностороннего отказа от исполнения Контракта, в порядке, предусмотренном статьей 95 Федерального закона № 44-ФЗ.

11.01.2024 г. Заказчиком было принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта № 2.

11.01.2024 15:43 (МСК) решение об одностороннем отказе от исполнения контракта было размещено Заказчиком в Единой информационной системе.

Подрядчиком данное решение получено 11.01.2024 15:43 (МСК).

12.01.2024 г. Заказчиком в адрес Общества направлено письмо исх. № 01-10/52 о принятом решении об одностороннем отказе от исполнения контракта и просьбой не приступать ко второму этапу по демонтажу светового оборудования.

15.01.2024 г. Заказчиком в адрес Общества направлено письмо исх. № 01-10/53 о принятом решении об одностороннем отказе от исполнения контракта и просьбой не приступать ко второму этапу по демонтажу светового оборудования.

Учитывая положения ч. 12.1 Закона о контрактной системе, односторонний отказ Заказчика от исполнения Контракта вступил в силу 22.01.2024 г.

При расторжении контракта заказчиком соблюдена процедура, предусмотренная положениями ст. 95 Закона о контрактной системе.

Следовательно, на дату заседания Инспекции Оренбургского УФАС России решение Заказчика об одностороннем отказе от исполнения Контракта считается вступившим в силу.

Согласно ч. 16 ст. 95 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 недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

В соответствии с ч. 2 ст. 104 Закона о контрактной системе в реестр недобросовестных поставщиков включается информация об участниках закупок, в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта в связи с существенным нарушением ими условий контрактов.

Порядок рассмотрения обращения о включении информации об участнике закупки в реестр недобросовестных поставщиков и ведения реестра такого реестра определен Постановлением Правительства Российской Федерации от 30.06.2021 № 1078 (далее - Постановление № 1078).

Согласно ч. 7 ст. 104 Закона о контрактной системе, а также п.13 Постановления № 1078, уполномоченный орган осуществляет проверку информации и документов, указанных в пунктах 6 - 8 настоящих Правил, на наличие фактов, подтверждающих недобросовестность поставщика (подрядчика, исполнителя), не позднее 5 рабочих дней с даты их поступления.

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 закупок, следовательно, является механизмом защиты государственных и муниципальных заказчиков от недобросовестных действий поставщиков (исполнителей, подрядчиков).

Основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является *только такое действие лица, которое предполагает его недобросовестное поведение, совершение им действий (бездействия) в противоречие требованиям Закона о контрактной системе.*

Согласно правовой позиции Верховного Суда Российской Федерации, сформированной Определением от 19.02.2015 № 301-КГ15-632 по делу № А29-3152/2014, при рассмотрении вопроса о законности решения о включении или невключении лица в реестр недобросовестных поставщиков нельзя ограничиться только формальной констатацией ненадлежащего исполнения хозяйствующим субъектом тех или иных нормативных требований без выяснения и оценки всех фактических обстоятельств дела в совокупности и взаимосвязи. При принятии решения о включении в реестр недобросовестных поставщиков нельзя ограничиваться формальной позицией, поэтому по делу подлежат установлению обстоятельства недобросовестного поведения поставщика.

Включение лица в реестр невозможно без установления его вины, выраженной в сознательном уклонении от исполнения контракта.

Инспекцией Оренбургского УФАС России приняты во внимание следующие обстоятельства.

Согласно пояснениям представителей Общества, у Подрядчика не было умысла на уклонение от исполнения Контракта, Подрядчиком предпринимались все возможные меры к его исполнению, по контракту выполнены все работы, принты Заказчиком на 900 000,00 рублей.

Между тем, у Заказчика имелись правовые основания для принятия решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, поскольку товар надлежащего качества не был поставлен в установленные Контрактом сроки.

При привлечении лица к публично-правовой ответственности государственным органом должна быть установлена вина этого лица в нарушении закона.

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 Конституционного Суда Российской Федерации от 30.07.2001 № 13-П, от 21.11.2002 № 15-П).

Как следует из документов, представленных на заседание Инспекции, ООО «Самара шоу» предпринимал меры, направленные на исполнение контракта.

При рассмотрении вопроса о наличии оснований для включения ООО «Самара шоу» 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 заключить и исполнить контракт надлежащим образом и в согласованные сроки.

Отказ заказчика от договора, в том числе по мотиву существенного нарушения подрядчиком условия договора, может являться как следствием недобросовестного поведения поставщика, принимавшего участие в торгах номинально и не имеющего намерения реально выполнять работы по контракту, так и не являться таковым (в том случае, если нарушение условий договора не вызвано злонамеренными действиями поставщика, а связано с обстоятельствами, находящимися вне его сферы контроля).

Таким образом, из имеющихся материалов дела следует, что в действиях Подрядчика - ООО «Самара шоу» не усматриваются признаки недобросовестного поведения, направленного на уклонение от исполнения условий Контракта.

При таких обстоятельствах, на основании исследования имеющихся в материалах дела доказательств, а также в связи с тем, что Инспекция Оренбургского УФАС России обстоятельств, объективно свидетельствующих о наличии недобросовестных действий Исполнителя не выявила, сведения в отношении ООО «Самара шоу» не подлежат включению в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

На основании вышеизложенного, Инспекция Оренбургского УФАС России, руководствуясь Постановлением Правительства РФ от 30.06.2021 № 1078 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)», ч. 2 ст. 104 Закона о контрактной системе,

РЕШИЛА:

В удовлетворении требований Администрации Южного округа г. Оренбурга о включении в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) сведений в отношении

ООО «Самара шоу» (ИНН: 6311156428, КПП: 631101001, ОГРН: 1156311000845), в связи с односторонним отказом Заказчика от исполнения муниципального контракта на выполнение работ по световому оформлению территории Южного округа к празднованию Нового 2024 года (номер извещения № 0153300066923000737, реестровый номер контракта № 3561005006523000074), отказать.

Решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение 3-х месяцев со дня его вынесения.

Председатель Инспекции

Члены Инспекции