

РЕШЕНИЕ

по делу № РНП-72-156/21 о проверке факта одностороннего отказа от исполнения контракта

22 октября 2021 года

г. Тюмень

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее – Комиссия, антимонопольный орган) в составе:

с участием представителя заказчика: Администрации Омутинского муниципального района Тюменской области (далее также – заказчик), Ю. по доверенности № б/н от 19.10.2021,

в отсутствие представителя ООО «С» (далее также – Общество, подрядчик), извещенного надлежащим образом о времени и месте рассмотрения дела,

рассмотрев посредством системы видеоконференции «True Conf» обращение Администрации Омутинского муниципального района Тюменской области о внесении в реестр недобросовестных поставщиков сведений в отношении ООО «С» (ИНН) и осуществив проверку факта одностороннего отказа от исполнения контракта, заключенного по итогам электронного аукциона на устройство уличного освещения к переходу через р.Вагай между ул.Садовая и ул.Островского с.Омутинское (реестровый номер закупки 0167300024121000037),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области (далее – Тюменское УФАС России) 18.10.2021 поступило обращение заказчика – Администрации Омутинского муниципального района Тюменской области о внесении в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей (далее также – РНП) сведений в отношении ООО «С» в связи с односторонним отказом от исполнения контракта, заключенного по итогам электронного аукциона на устройство уличного освещения к переходу через р.Вагай между ул.Садовая и ул.Островского с.Омутинское.

Заказчиком представлены все предусмотренные Федеральным законом от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее также - Законом о контрактной системе) документы и сведения.

В течение пяти рабочих дней с даты поступления документов и информации, указанных в частях 4 - 6 настоящей статьи, федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, осуществляет проверку содержащихся в указанных документах и информации фактов (часть 7 статьи 104 Закона о контрактной системе).

Порядок ведения реестра недобросовестных поставщиков определен Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденными Постановлением Правительства РФ от 30.06.2021 № 1078 (далее по тексту - Правила).

В соответствии с подпунктом «а» пункта 13 Правил, не позднее пяти рабочих дней со дня, следующего за днем поступления обращения, орган контроля 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, а также проводит внеплановую проверку предусмотренную пунктом 5 части 15 статьи 99 Закона о контрактной системе.

В соответствии с Письмом ФАС России № ИА/11604/14 от 28.03.2014 «По вопросам рассмотрения обращений о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений о недобросовестных поставщиках (подрядчиках, исполнителях), контракты с которыми расторгнуты в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта в связи с существенным нарушением ими условий контрактов» в случае отсутствия нарушений частей 9, 12, 13, 26 статьи 95 Закона о контрактной системе контролирующей орган осуществляет проверку правомерности принятия заказчиком решения об одностороннем отказе от исполнения контракта в части:

- неисполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств;
- ненадлежащего исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств по контракту;
- установления заказчиком в ходе исполнения контракта несоответствия поставщика (подрядчика, исполнителя) требованиям, установленным документацией о закупке;
- установления заказчиком в ходе исполнения контракта факта представления поставщиком (подрядчиком, исполнителем) недостоверной информации о своем соответствии установленным документацией о закупке требованиям.

В поступившем в антимонопольный орган обращении заказчика указывается, что 07.06.2021 между Администрацией Омутинского муниципального района Тюменской области и ООО «С» заключен муниципальный контракт № 0167300024121000037 на устройство уличного освещения к переходу через р.Вагай между ул.Садовая и ул.Островского с.Омутинское. Подрядчик должен был выполнить работы в срок не позднее 16.08.2021. По состоянию на 26.08.2021 подрядчик к работам не приступил, результат работ не принят заказчиком по акту приема-передачи. Заказчиком направлена претензия в адрес Общества об оплате пени за просрочку исполнения обязательств, которая не оплачена подрядчиком. В этой связи заказчиком 27.08.2021 принято решение № 03-13/3335 об одностороннем отказе от исполнения контракта.

ООО «С» извещено надлежащим образом о времени и месте рассмотрения дела, письменные пояснения в материалы дела не представлены.

Исследовав материалы дела и оценив в совокупности представленные документы, Комиссия по результатам проведенной проверки приходит к следующим

ВЫВОДАМ.

07.06.2021 между Администрацией Омутинского муниципального района Тюменской области и ООО «С» заключен муниципальный контракт № 0167300024121000037 на устройство уличного освещения к переходу через р.Вагай между ул.Садовая и ул.Островского с.Омутинское (реестровый номер контракта 3722000378621000042).

Пунктом 1.1 контракта предусмотрено, что согласно настоящему контракту подрядчик обязуется выполнить в соответствии со сметной документацией (приложение 2) и техническим заданием (приложение 1), являющимися неотъемлемой частью контракта, подрядные работы, включающие строительно-монтажные работы, комплектацию материалами и оборудованием, по устройству уличного освещения к переходу через р. Вагай между ул. Садовая и ул. Островского с. Омутинское.

Пунктом 3.1 контракта предусмотрено, что подрядчик выполняет работы, предусмотренные разделом первым настоящего контракта, в следующие сроки: начало производства работ – с момента заключения контракта; окончание работ - 16.08.2021. Выполнение работ должно быть закончено в установленные сроки, включая подготовку, подписание и предоставление заказчику «Акта приемки законченного строительством (ремонт) объекта приемочной комиссии», актов о приемке выполненных работ (КС-2), справок о стоимости выполненных работ и затрат (КС-3), счетов и счет-фактур, исполнительной технической документации на выполненные работы.

Пунктом 6.1 контракта предусмотрена обязанность подрядчика выполнять работы с надлежащим качеством в соответствии с сметной документацией по объекту в объеме и в сроки, предусмотренном настоящим контрактом.

Пунктом 6.2 контракта предусмотрена обязанность подрядчика в срок не позднее 10 дней с момента заключения настоящего контракта назначить приказом своего представителя на ремонтируемом объекте, уполномоченного выступать от имени подрядчика при выполнении обязанностей, предусмотренных условиями настоящего контракта.

Пунктом 7.3 контракта предусмотрено, что приемка выполненных работ осуществляется приемочной комиссией, утвержденной распоряжением администрации Омутинского муниципального района.

Пунктом 12.1 контракта настоящий контракт вступает в силу с момента подписания контракта в порядке предусмотренном и действует до 31.12.2021 а части взаиморасчетов до полного выполнения обязательств сторонами.

В рамках утвержденных видов и объемов работ подрядчику надлежало выполнить бурения ям, установку железобетонных опор, установку светильников, подвеску изолированных проводов, устройство ответвлений.

В соответствии со статьёй 309 Гражданского кодекса РФ обязательства должны исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями обязательства и требованиями закона, иных правовых актов. Односторонний отказ от исполнения обязательства и одностороннее изменение его условий не

допускаются, за исключением случаев, предусмотренных законом (статья 310 Гражданского кодекса РФ).

В соответствии с пунктом 1 статьи 702 Гражданского кодекса РФ по договору подряда одна сторона (подрядчик) обязуется выполнить по заданию другой стороны (заказчика) определенную работу и сдать ее результат заказчику, а заказчик обязуется принять результат работы и оплатить его.

В соответствии с пунктом 1 статьи 708 Гражданского кодекса РФ в договоре подряда указываются начальный и конечный сроки выполнения работы. По согласованию между сторонами в договоре могут быть предусмотрены также сроки завершения отдельных этапов работы (промежуточные сроки). Если иное не установлено законом, иными правовыми актами или не предусмотрено договором, подрядчик несет ответственность за нарушение как начального и конечного, так и промежуточных сроков выполнения работы.

В соответствии с пунктом 1 статьи 407 Гражданского кодекса РФ обязательство прекращается полностью или частично по основаниям, предусмотренным данным кодексом, другими законами, иными правовыми актами или договором.

В соответствии с пунктом 1 статьи 450.1 Гражданского кодекса РФ предоставленное кодексом, другими законами, иными правовыми актами или договором право на односторонний отказ от договора (исполнения договора) может быть осуществлено стороной путем уведомления другой стороны об отказе от договора (исполнения договора). Договор прекращается с момента получения данного уведомления, если иное не предусмотрено кодексом, другими законами, иными правовыми актами или договором.

В соответствии с пунктом 2 статьи 450.1 Гражданского кодекса РФ в случае одностороннего отказа от договора (исполнения договора) полностью или частично, если такой отказ допускается, договор считается расторгнутым или измененным.

Из материалов дела следует, что в рамках срока исполнения обязательств по контракту Общество к исполнению обязательств не приступило, результат работ не принят заказчиком по акту приема-передачи.

Таким образом, в связи с существенным нарушением подрядчиком условий контракта выраженных в нарушении срока выполнения работ, невыполнением утвержденного перечня работ, у заказчика имелись достаточные правовые основания для принятия решения от 27.08.2021 № 03-13/3335 об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Комиссией Тюменского УФАС России в рамках проведенной проверки исследован вопрос относительно наличия обоснованности принятия заказчиком решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, а также соблюдения процедуры (порядка) расторжения контракта, урегулированной положениями Закона о контрактной системе.

В соответствии с частью 14 статьи 34 Закона о контрактной системе в контракт может быть включено условие о возможности одностороннего отказа от исполнения контракта в соответствии с положениями частей 8 - 26 статьи 95 настоящего Федерального закона.

В соответствии с частью 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.

При этом, заказчик вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта по основаниям, предусмотренным Гражданским кодексом РФ для одностороннего отказа от исполнения отдельных видов обязательств, при условии, если это было предусмотрено контрактом (часть 9 статьи 95 Закона о контрактной системе).

Пунктом 13.1 контракта предусмотрено, что настоящий контракт, может быть, расторгнут по соглашению сторон, в соответствии с гражданским законодательством Российской Федерации, или в связи с односторонним отказом стороны контракта от исполнения контракта, или по решению суда по основаниям, предусмотренным гражданским законодательством.

Поскольку контракт по соглашению сторон не был расторгнут и стороны связаны соответствующими обязательствами, следовательно, его прекращение в силу одностороннего отказа должно быть мотивировано конкретными обстоятельствами, предусмотренными гражданским законодательством в качестве соответствующего основания.

В свою очередь, процедура расторжения контракта (договора) в одностороннем порядке регулируется соответствующими положениями статьи 95 Закона о контрактной системе.

В соответствии с частью 12 статьи 95 Закона о контрактной системе решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта в течение одного рабочего дня, следующего за датой 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.

В соответствии с частью 14 статьи 95 Закона о контрактной системе 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.

Из материалов дела следует, что решение об одностороннем отказе от исполнения контракта от 27.08.2021 № 03-13/3335 направлено 27.08.2021 заказным письмом с уведомлением о вручении (идентификатор почтового отправления 80082963666604), направлено 27.08.2021 посредством электронной почты sprescurs.sibay@gmail.com, а также размещено 27.08.2021 на официальном сайте ЕИС в сфере закупок.

В соответствии со статьёй 191 Гражданского кодекса РФ течение срока, определенного периодом времени, начинается на следующий день после календарной даты или наступления события, которыми определено его начало.

Статьёй 193 Гражданского кодекса РФ предусмотрено, что если последний день срока приходится на нерабочий день, днем окончания срока считается ближайший следующий за ним рабочий день.

В соответствии с письмом ФАС России от 14.03.2018 № РП/16764/18 «О рассмотрении обращения» если **первым днем начала исчисления срока, установленного частью 13 статьи 95 Закона о контрактной системе, будет день следующий за днем надлежащего уведомления поставщика об одностороннем отказе от исполнения контракта. Следовательно, на одиннадцатый день с даты надлежащего уведомления заказчиком поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта контракт считается расторгнутым.**

Сведения о получении ООО «С» решения об одностороннем отказе от исполнения контракта у заказчика отсутствовали. Следовательно, в соответствии с частью 12 статьи 95 Закона о контрактной системе **датой надлежащего уведомления признается дата по истечении тридцати дней с даты размещения решения заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта в ЕИС в сфере закупок.**

Следовательно, **27.09.2021** является датой надлежащего уведомления Общества об одностороннем отказе от исполнения контракта.

В соответствии с частью 13 статьи 95 Закона о контрактной системе **контракт считается расторгнутым через 10 (десять) дней с даты надлежащего уведомления исполнителя.**

Таким образом, от 27.09.2021 заказчику необходимо отсчитать десятидневный срок, который необходим подрядчику, чтобы устранить допущенные нарушения по контракту, а также для вступления в законную силу решения заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта (часть 13 статьи 95 Закона о контрактной системе).

В предусмотренный частью 13 статьи 95 Закона о контрактной системе десятидневный срок ООО «С» не устранил допущенные нарушения по контракту.

Десятый день срока предусмотренного частью 13 статьи 95 Закона о контрактной системе приходится на 07.10.2021 (четверг, рабочий день). Поскольку последний десятый день срока приходился на 07.10.2021 (четверг, рабочий день), то с учетом разъяснений содержащихся в письме ФАС России от 14.03.2018 № РП/16764/18 контракт считается расторгнутым на одиннадцатый день с даты надлежащего уведомления подрядчика, то есть **08.10.2021** (пятница, рабочий день).

В ЕИС в сфере закупок заказчиком в разделе «Расторжение контракта» указана дата расторжения контракта 08.10.2021.

Таким образом, процедура расторжения контракта заказчиком соблюдена.

В соответствии с частью 2 статьи 104 Закона о контрактной системе в реестр недобросовестных поставщиков включается информация об участниках закупок, уклонившихся от заключения контрактов, а также о поставщиках (подрядчиках, исполнителях), с которыми контракты расторгнуты, в том числе в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта в связи с существенным нарушением ими условий контрактов.

Комиссия Тюменского УФАС России отмечает, что основанием для внесения сведений в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) является недобросовестное поведение участника закупки, свидетельствующее о его намерениях неисполнения контракта. Участник закупки, подавая заявку на участие в электронном аукционе, согласился со всеми изложенными в документации требованиями заказчика.

По общему правилу контракт прекращается полным и качественным исполнением обязательств каждой из сторон. Под полным исполнением обязательств понимается исполнение обязательств: в полном объеме, в установленный срок, надлежащими субъектами.

При этом, односторонний отказ от исполнения контракта возможен при наличии факта нарушения условий контракта одной из сторон, при этом нарушение должно иметь существенный характер.

В соответствии с пунктом 1 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 23.06.2015 № 25 «О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса РФ» **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. По общему правилу пункта 5 статьи 10 Гражданского кодекса РФ добросовестность участников гражданских правоотношений и разумность их действий предполагаются, пока не доказано иное.

Комиссия Тюменского УФАС России полагает необходимым отметить следующее.

Пунктом 3.1 контракта предусмотрен срок завершения работ по контракту - 16.08.2021.

По состоянию на 26.08.2021 подрядчик к работам не приступил, результат работ не принят заказчиком по акту приема-передачи, что в свою очередь, явилось основанием для принятия заказчиком решения от 27.08.2021 № 03-13/3335 об одностороннем отказе от исполнения контракта, ввиду существенного нарушения условий контракта (нарушен срок выполнения работ, работы не выполнялись, результат работ не передан заказчику по акту приема-передачи).

Какие-либо письма подрядчиком в адрес заказчика относительно хода выполнения работ по контракту не направлялись, равно как не направлялись письма обосновывающие нарушения срока производства работ по контракту.

14.10.2021 в адрес подрядчика направлена претензия № 03-13/3989 о нарушении срока выполнения работ, начислены пени за просрочку исполнения обязательств. На момент рассмотрения дела в антимонопольном органе, как пояснил представитель заказчика, начисленные пени подрядчиком не оплачены.

Комиссия Тюменского УФАС России отмечает, что ООО «С» не представлены в материалы дела какая-либо информация и документы, подтверждающие принятие ООО «С» необходимых мер для надлежащего выполнения всего объема работ по контракту. При этом, в материалы не представлены какие-либо доказательства подтверждающие, что надлежащее исполнение условий контракта оказалось невозможным вследствие обстоятельств непреодолимой силы, то есть чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств.

Таким образом, заказчик оказался лишен того результата, на который был вправе рассчитывать при проведении закупки.

В этой связи, Комиссия Тюменского УФАС России приходит к выводу о наличии достаточных правовых оснований для включения сведений в отношении ООО «С» в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

В связи с изложенным, руководствуясь частью 1 статьи 2, пунктом 2 части 15 статьи 99, статьи 104 Закона о контрактной системе и Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденных Постановлением Правительства РФ от 30.06.2021 № 1078, Комиссия Тюменского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Сведения, представленные заказчиком Администрацией Омутинского

муниципального района Тюменской области в отношении ООО «С» (ИНН , адрес:), генерального директора Общества: З (ИНН), единственного учредителя Общества: А (ИНН) по факту одностороннего отказа от исполнения контракта заключенного по результатам электронного аукциона на устройство уличного освещения к переходу через р.Вагай между ул.Садовая и ул.Островского с.Омутинское (реестровый номер закупки 0167300024121000037), в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) **включить сроком на два года.**

2. Датой включения сведений в отношении ООО «С» (ИНН) в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) считать дату размещения указанных сведений на официальном сайте ЕИС в сфере закупок: <http://zakupki.gov.ru>.

В соответствии с частью 11 статьи 104 Закона о контрактной системе, настоящее решение может быть обжаловано в арбитражном суде.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии