

## Решение № РНП 89-114/2016

по факту одностороннего отказа Заказчика от исполнения контракта

(закупка № [0190300000216000122](#))

24 октября 2016 года

г. Салехард

Комиссия по контролю в сфере закупок, торгов, иных способов закупок и порядка заключения договоров на территории Ямало-Ненецкого автономного округа, в составе:

<...>,

рассмотрев сведения об ООО «Строительная производственная фирма «БЕРЕЗАНЬ» (юридический адрес: 629001, г. Салехард, ул. Республики д.122-а, кв.6, фактический адрес: 629001, г. Салехард ул. Республики 58, ком. 17; ИНН: 8901009892; далее - ООО СПФ «БЕРЕЗАНЬ», Общество, Исполнитель), представленные МУ «Управление жилищно-коммунального хозяйства и транспорта Администрации г. Лабытнанги» (629400, ЯНАО, г. Лабытнанги, ул. Гагарина, д.28; ИНН 8902008394; далее - Заказчик) для включения сведений в Реестр недобросовестных исполнителя (подрядчиков, поставщиков) (далее - реестр) в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта от 26.05.2016г. №47-П на выполнение работ по замене емкости пожарного водоема, пришедшего в состояние непригодное к использованию по назначению (Речная,33а), заключенного по результатам осуществления закупки № [0190300000216000122](#) (реестровый номер контракта [3890200839416000036](#), цена контракта 1 258 112 рублей 78 копеек; далее - электронный аукцион, контракт),

в присутствии представителя заказчика – <...>;

в присутствии представителей ООО «Строительная производственная фирма «БЕРЕЗАНЬ» - <...>

УСТАНОВИЛА:

В соответствии с [частями 2 и 6 статьи 104](#) Федерального закона № 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 (вх. N 701-13/2787 от 07.10.2016) материалы электронного аукциона и решение заказчика МУ «УЖКХ Администрации г. Лабытнанги» об одностороннем отказе от исполнения контракта от 26.05.2016г. №47-П.

Из предоставленных материалов и информации следует, что по итогам осуществления закупки № [0190300000216000122](#) между МУ «Управление жилищно-коммунального хозяйства и транспорта Администрации г. Лабытнанги» и ООО

СПФ «БЕРЕЗАНЬ» заключен муниципальный контракт № 47-П на выполнение работ по замене емкости пожарного водоема, пришедшего в состояние непригодное к использованию по назначению (Речная,33а) на сумму 1 258 112 рублей 78 копеек.

Срок исполнения контракта – с даты подписания по 01.09.2016.

В связи с нарушением условий контракта от 26.05.2016г №№47-П заказчиком принято решение об одностороннем отказе от его исполнения (распоряжение от 05.10.2016 № 01 об отказе от исполнения муниципального контракта от 25.05.2016 № 47-П в одностороннем порядке).

Распоряжение об одностороннем отказе от исполнения контракта заказчиком было размещено в ЕИС 05.10.2016, направлено заказным почтовым отправлением в адрес Исполнителя 06.10.2016.

Ямало-Ненецким УФАС России было направлено в адрес ООО СПФ «БЕРЕЗАНЬ» Уведомление (исх. от 14.10.2016 № СП/4724) о предоставлении в срок не позднее 22.10.2016 обоснований причин неисполнения своих обязательств по контракту от 26.05.2016г. №47-П, в данном письме также содержалось уведомление о рассмотрении 24.10.2016 в 10:40 час. обращения заказчика.

Из пояснений, представленных Обществом, установлено.

1) Предметом контракта является выполнение работ по замене емкости пожарного водоема, пришедшего в состояние, непригодное к использованию по назначению.

В соответствии с пунктом 2.3.2 Контракта Заказчик обязуется принять и оплатить надлежащим образом выполненные работы, в соответствии с Контрактом, при наличии полного комплекта исполнительной документации, предусмотренной п. 4.1 настоящего Контракта. Очевидно, что Контракт является договором подряда, соответственно отношения между Подрядчиком и Заказчиком регулируются главой 37 Гражданского кодекса Российской Федерации.

Как установлено частью 5 статьи 720 Гражданского кодекса Российской Федерации, при возникновении между заказчиком и подрядчиком спора по поводу недостатков выполненной работы или их причин по требованию любой из сторон должна быть назначена экспертиза. Расходы на экспертизу несет подрядчик, за исключением случаев, когда экспертизой установлено отсутствие нарушений подрядчиком договора подряда или причинной связи между действиями подрядчика и обнаруженными недостатками. В указанных случаях расходы на экспертизу несет сторона, потребовавшая назначения экспертизы, а если она назначена по соглашению между сторонами, обе стороны поровну.

Следует вывод, что в случае, когда между Заказчиком и Подрядчиком возникает спор, касающийся тех или иных недостатков выполненных работ, его урегулирование возможно только с привлечением экспертов и в судебном порядке, так как, по мнению одной стороны контракта в выполненных работах имеются неустранимые недостатки, а другая сторона считает, что работы выполнены надлежащим образом.

Аналогичное требование установлено пунктом 4.2 Контракта, который гласит, что

для проверки предоставленных Подрядчиком результатов работ, предусмотренных Contractом, в части их соответствия условиям Contractа Заказчик проводит экспертизу. Экспертиза результатов, предусмотренных настоящим Contractом, может проводиться Заказчиком своими силами или к ее проведению могут привлекаться эксперты, экспертные организации.

Пунктом 1 части 1 статьи 94 Закона о контрактной системе установлено, что заказчик осуществляет приемку поставленного товара, выполненной работы (ее результатов), оказанной услуги, а также отдельных этапов поставки товара, выполнения работы, оказания услуги (далее - отдельный этап исполнения контракта), предусмотренных контрактом, включая проведение в соответствии с настоящим Федеральным законом экспертизы поставленного товара, результатов выполненной работы, оказанной услуги, а также отдельных этапов исполнения контракта.

В соответствии с частью 3 статьи 94 Закон о контрактной системе, для проверки предоставленных поставщиком (подрядчиком, исполнителем) результатов, предусмотренных контрактом, в части их соответствия условиям контракта заказчик обязан провести экспертизу.

Экспертиза результатов, предусмотренных контрактом, может проводиться заказчиком своими силами или к ее проведению могут привлекаться эксперты, экспертные организации на основании контрактов, заключенных в соответствии с настоящим Законом.

Частью 6 статьи 94 Закона о контрактной системе предусмотрено, что по решению заказчика для приемки поставленного товара, выполненной работы или оказанной услуги, результатов отдельного этапа исполнения контракта может создаваться приемочная комиссия, которая состоит не менее чем из пяти человек.

Однако Заказчиком, в нарушение вышеназванных требований действующего законодательства, экспертиза выполненных по контракту работ не проведена, что говорит о существенных нарушениях со стороны последнего при принятии решения о расторжении контракта, так как компетентное, независимое, экспертное заключение, которое бы подтвердило доводы Заказчика о несоответствии выполненных работ требованиям контракта и действующих норм, в материалах дела отсутствует.

Заказчиком предоставлены только составленные в одностороннем порядке с его стороны и подписанные руководителем документы, из содержания которых следует, что, Подрядчик не справился с предусмотренными контрактом работами.

Вместе с тем, по мнению Общества, представитель Заказчика - заместитель начальника МУ «Управление жилищно-коммунального хозяйства и транспорта Администрации города Лабытнанги» не является экспертом, что ставит под сомнение правомерность и обоснованность сделанных им выводов.

Из содержания Актов комиссии по приемке выполненных работ по замене пожарной емкости пожарного водоема, пришедшего в состояние непригодное к использованию по назначению (ул. Речная, 33 А) от 01.09.2016 и 03.10.2016 следует, что данные Акты подписаны только 3 (тремя) и 4 (четырьмя) членами комиссии соответственно.

Общество обращает внимание Комиссии контрольного органа на тот факт, что ООО «СПФ «БЕРЕЗАНЬ» выполняло принятые на себя обязательства по Контракту надлежащим образом, что подтверждается Актом о приемке выполненных работ от 01.09.2016 (по форме КС-2).

2) Заказчик обязан удостовериться в получении Подрядчиком его решения о расторжении контракта.

Однако, ООО «СПФ «БЕРЕЗАНЬ» по почте оспариваемое решение не получено, соответственно у Заказчика отсутствует подтверждение о вручении решения о расторжении контракта либо информация об отсутствии законного представителя Исполнителя по адресу, указанному в Контракте.

Таким образом, учитывая отсутствие у Заказчика данной информации датой надлежащего уведомления признается дата по истечении тридцати дней с даты размещения решения Заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта в единой информационной системе.

В единой информационной системе Заказчик разместил решение 05.10.2016, соответственно дата надлежащего уведомления о расторжении контракта - 04.11.2016.

При этом согласно требованиям части 13 статьи 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.

То есть, на момент заседания Комиссии контрольного органа, контракт не является расторгнутым, так как 10 (десять) дней с 04.11.2016 еще не истекло.

3) Согласно ч. 1 ст. 407 Гражданского кодекса Российской Федерации обязательство прекращается полностью или частично по основаниям, предусмотренным настоящим Кодексом, другими законами, иными правовыми актами или договором.

В соответствии с ч. 3 ст. 425 Гражданского кодекса Российской Федерации законом или договором может быть предусмотрено, что окончание срока действия договора влечет прекращение обязательств сторон по договору. Договор, в котором отсутствует такое условие, признается действующим до определенного в нем момента окончания исполнения сторонами обязательства.

Вместе с тем, при исполнении государственного контракта стороны должны руководствоваться Законом о контрактной системе.

Так, в соответствии с частями 12 и 13 статьи 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 указанного 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.

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, Заказчик, принявший решение о расторжении государственного договора поставки в одностороннем порядке, должен осуществить все действия по его расторжению предусмотренные, в том числе частями 12 и 13 статьи 95 Закона о контрактной системе до истечения срока действия договора.

Пунктом 12.1 Контракта указано, что настоящий Контракт вступает в силу с даты подписания действует до 01.09.2016.

Каких-либо дополнительных соглашений о пролонгации действия Контракта на новый срок стороны Контракта в установленном законом порядке не заключали.

Учитывая, что срок действия контракта истек 01.09.2016, а Заказчик расторг Контракт 05.10.2016, получается, что действия Заказчика по расторжению контракта были осуществлены за пределами срока его действия, соответственно Заказчик не имел предусмотренного законом права принимать решение о расторжении контракта.

Исследовав материалы дела, заслушав доводы представителей сторон по делу, Комиссия контрольного органа приходит к следующим выводам.

1. В силу ч. 6 ст. 104 Закона о контрактной системе в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта заказчик **в течение трех рабочих дней с даты расторжения контракта** направляет в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, информацию, предусмотренную [частью 3](#) настоящей статьи, а также в письменной форме обоснование причин одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта.

В соответствии с [частью 13 статьи 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.

Датой надлежащего уведомления поставщика (подрядчика, исполнителя) о принятии заказчиком решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, в соответствии с [частью 12 статьи 95](#) Закона о контрактной системе, признается:

- дата получения заказчиком подтверждения о вручении поставщику (подрядчику, исполнителю) решения (уведомления) об одностороннем отказе от исполнения контракта, либо;
- дата получения заказчиком информации об отсутствии поставщика (подрядчика, исполнителя) по его адресу, указанному в контракте, либо;
- дата по истечении тридцати дней с даты размещения решения заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта в единой информационной системе, в случае невозможности получения указанных подтверждения либо информации.

Таким образом, Комиссии контрольного органа необходимо установить дату надлежащего уведомления поставщика (подрядчика, исполнителя) о принятом решении заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта и дату вступления соответствующего решения в силу с учетом положений [части 13 статьи 95](#) Закона о контрактной системе.

Заказчиком документально подтвержденная информация относительно даты надлежащего уведомления ООО «Строительная производственная фирма «БЕРЕЗАНЬ» о принятом решении заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта, и, следовательно, относительно даты вступления в силу решения об одностороннем отказе от его исполнения (распоряжение от 05.10.2016 № 01 об отказе от исполнения муниципального контракта от 25.05.2016 № 47-П в одностороннем порядке) в материалы дела не представлена.

2) Согласно [пункту 2 статьи 42](#) Федерального закона о контрактной системе в извещении об осуществлении закупки должна содержаться, если иное не предусмотрено настоящим Федеральным [законом](#), следующая информация: краткое изложение условий контракта, содержащее наименование и описание объекта закупки с учетом требований, предусмотренных [статьей 33](#) настоящего Федерального закона, информацию о количестве и месте доставки товара, являющегося предметом контракта, месте выполнения работы или оказания услуги, являющихся предметом контракта, а также сроки поставки товара или завершения работы либо график оказания услуг, начальная (максимальная) цена контракта, источник финансирования.

В силу [части 1 статьи 2](#) Федерального закона о контрактной системе 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 (далее - ГК РФ), 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](#).

На основании [пункта 1 статьи 450](#) ГК РФ изменение и расторжение договора возможны по соглашению сторон, если иное не предусмотрено настоящим [Кодексом](#), другими законами или договором.

Согласно [пункту 2 статьи 450.1](#) ГК РФ в случае одностороннего отказа от договора (исполнения договора) полностью или частично, если такой отказ допускается, договор считается расторгнутым или измененным.

Согласно [части 8 статьи 95](#) Федерального 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.

[Частью 16 статьи 95](#) Федерального закона о контрактной системе установлено, что 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.

Согласно [части 2 статьи 104](#) Федерального закона о контрактной системе в реестр включается, в том числе информация о поставщиках (подрядчиках, исполнителях), с которыми контракты расторгнуты в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта в связи с существенным нарушением ими условий контрактов.

На основании [части 6 указанной статьи](#) в случае расторжения контракта по решению суда или в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта заказчик в течение трех рабочих дней с даты расторжения контракта направляет в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, информацию, предусмотренную [частью 3 настоящей статьи](#), а также копию решения суда о расторжении контракта или в письменной форме обоснование причин одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта.

В течение десяти 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. В случае подтверждения достоверности этих фактов федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, включает информацию, предусмотренную [частью 3 настоящей статьи](#), в реестр недобросовестных поставщиков в течение трех рабочих дней с даты подтверждения этих фактов ([часть 7 статьи 104](#) Федерального закона о контрактной системе).

В силу [части 9 статьи 95](#) Федерального 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 [пункту 2 статьи 450](#) ГК РФ по требованию одной из сторон договор может быть изменен или расторгнут по решению суда только:

- 1) при существенном нарушении договора другой стороной;
- 2) в иных случаях, предусмотренных настоящим [Кодексом](#), другими законами или договором.

Существенным признается нарушение договора одной из сторон, которое влечет для другой стороны такой ущерб, что она в значительной степени лишается того, на что была вправе рассчитывать при заключении договора.

[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.

Вместе с тем, в результате осуществления проверки одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта на основании [части 7 статьи 104](#) Федерального закона о контрактной системе, Комиссия установила, что пунктом 12.1 от 26.05.2016г. №47-П предусмотрено, что " настоящий Контракт вступает в силу с даты подписания действует до 01.09.2016, **а в части оплаты** – до полного исполнения Сторонами своих обязательств по Контракту».

Согласно п. 12.3 контракта – окончание срока действия настоящего контракта не освобождает стороны от ответственности за нарушение его условий в период действия Контракта.

Ответственность сторон по Контракту определена разделом 8 Контракта, право на односторонний отказ от исполнения Контракта данным разделом не установлено.

Таким образом, на момент принятия решения об одностороннем отказе от его исполнения (распоряжение от 05.10.2016 № 01 об отказе от исполнения муниципального контракта от 25.05.2016 № 47-П в одностороннем порядке), данный контракт уже прекратил свое действие. Возможность же расторжения контракта, срок действия которого истек, нормами гражданского законодательства Российской Федерации не предусмотрена.

Учитывая изложенное, руководствуясь [пунктом 2 части 15 статьи 99, статьей 104](#) Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ и услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд", [Правилами](#) ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденными постановлением

РЕШИЛА:

Сведения об обществе с ограниченной ответственностью ООО «Строительная производственная фирма «БЕРЕЗАНЬ» (Юридический адрес: 629001, г. Салехард, ул. Республики д.122-а, кв.6, Фактический адрес: 629001, г. Салехард ул. Республики 58, ком. 17; ИНН: 8901009892), представленные МУ «Управление жилищно-коммунального хозяйства и транспорта Администрации г. Лабытнанги» (629400, ЯНАО, г. Лабытнанги, ул. Гагарина, д.28; ИНН 8902008394) в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения муниципального контракта от 26.05.2016г № 47-П, заключенного по результатам осуществления закупки «На выполнение работ по замене емкости пожарного водоема, пришедшего в состояние негодное к использованию по назначению (Речная,33а)» способом электронного аукциона (извещение N 0190300000216000122), в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) не включать.