Р Е Ш Е Н И Е по делу № РНП-72-109/23 о проверке факта одностороннего отказа от исполнения контракта

28 июля 2023 года
Тюмень

г.

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:

рассмотрев в дистанционном режиме посредством плагина видеоконференции True Conf обращение ФКУ «Исправительная колония № 6 УФСИН России по Тюменской области» о внесении в реестр недобросовестных поставщиков сведений в отношении ООО «А» (ИНН) и осуществив проверку факта одностороннего отказа от исполнения контракта заключенного по итогам электронного аукциона на поставку доска обрезная 50*150*6000 сосна для капитального ремонта (реестровый номер закупки 0367100010623000021),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области (далее – Тюменское УФАС России) поступило обращение ФКУ «Исправительная колония № 6 УФСИН России по Тюменской области» о внесении в реестр недобросовестных поставщиков сведений в отношении ООО «А» в связи с односторонним отказом от исполнения контракта на поставку доска обрезная 50*150*6000 сосна для капитального ремонта.

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

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

Подпунктом «а» пункта 13 Правил предусмотрено, что 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.

ООО «А» будучи извещенным надлежащим образом о дате и времени рассмотрения дела, письменные пояснения и документы, обосновывающие позицию по делу в материалы дела не представило.

Исследовав материалы дела, заслушав представителей сторон, исследовав и оценив в совокупности представленные документы, Комиссия по результатам проведенной внеплановой проверки приходит к следующим выводам.

05.06.2023 между ФКУ «Исправительная колония № 6 УФСИН России по Тюменской области» и ООО «А» заключен государственный контракт № 0367100010623000021 на поставку доска обрезная 50*150*6000 сосна для капитального ремонта (реестровый номер контракта 1720500017023000038).

Пунктом 2.1 контракта предусмотрено, что государственный заказчик приобретает у поставщика приобретение строительных материалов для выполнения работ по капитальному ремонту отрядов № 7, 12 для нужд ФКУ ИК-6 УФСИН России по Тюменской области в количестве и по цене согласно спецификации (далее по тексту – «товар»), являющейся неотъемлемой частью настоящего контракта (приложение № 1), государственный заказчик обязуется оплатить поставленный товар.

Пунктом 4.1 контракта предусмотрено, что поставщик обязуется произвести поставку товара одной партией в срок не более 10 (десяти) дней с момента заключения настоящего контракта. Погрузка товара производится силами и за счет поставщика, доставка до государственного заказчика транспортом поставщика или с привлечением третьих лиц за счет поставщика.

Пунктом 4.1.1 контракта предусмотрено, что государственный заказчик направляет заявку в адрес поставщика с использованием телефонной, электронной, факсимильной связи или письменно не позднее, чем за 3 (три) рабочих дня до дня поставки.

Пунктом 4.1.2 контракта предусмотрено, что поставщик не позднее дня поступления заявки обязан подтвердить ее получение телефонограммой или факсимильной связью с указанием должности, Ф.И.О. лица принявшего заявку.

Пунктом 4.2 контракта предусмотрено, что о готовности поставить товар поставщик обязан уведомить государственного заказчика телефонограммой, не позднее 2 (двух) рабочих дней до дня поставки.

Пунктом 5.1 контракта предусмотрено качество поставляемого товара: доска обрезная 50*150*6000, материал: сосна; толщина: 50 мм, ширина: 150 мм, длинна 6000 мм, страна происхождения товара: РФ.

Пунктом 11 контракта предусмотрен срок действия контракта по 30.12.2023 включительно.

Спецификацией к контракту (приложение № 1 к контракту) предусмотрен перечень поставляемого товара, а именно:

№ п/п	Наименование Товара	ОКПД 2	Ед. изм.	Кол-во	Цена за ед. изм., (руб.)	Сумма, (руб.)
1	Доска обр. 50*150*6000 сосна Страна происхождения товара: РФ	16.10.10.111	м3	16	14 500,00	232 000,00

В соответствии со статьями 309, 310 Гражданского кодекса РФ (далее – ГК РФ) обязательства должны исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями обязательства и требованиями закона, односторонний отказ от их

исполнения не допускается.

Статьей 525 ГК РФ предусмотрено, что поставка товаров для государственных или муниципальных нужд осуществляется на основе государственного или муниципального контракта на поставку товаров для государственных или муниципальных нужд, а также заключаемых в соответствии с ним договоров поставки товаров для государственных или муниципальных нужд. К отношениям по поставке товаров для государственных или муниципальных нужд применяются правила о договоре поставки (статьи 506 - 522), если иное не предусмотрено правилами ГК РФ.

Статьей 506 ГК РФ предусмотрено, что по договору поставки подрядчик-продавец, осуществляющий предпринимательскую деятельность, обязуется передать в обусловленный срок или сроки, производимые или закупаемые им товары покупателю для использования в предпринимательской деятельности или в иных целях, не связанных с личным, семейным, домашним и иным подобным использованием.

Пунктом 1 статьи 523 ГК РФ предусмотрено, что односторонний отказ от исполнения договора поставки (полностью или частично) или одностороннее его изменение допускаются в случае существенного нарушения договора одной из сторон (абзац 4 пункта 2 статьи 450 ГК РФ).

Нарушение договора поставки подрядчиком предполагается существенным в случаях поставки товаров ненадлежащего качества с недостатками, которые не могут быть устранены в приемлемый для покупателя срок и неоднократного нарушения сроков поставки товаров (пункт 2 статьи 523 ГК РФ).

Из материалов дела установлено следующее:

Дата	Содержание документа	Документ
23.06.2023	Заказчиком направлено письмо поставщику о факте не поставки товара, подтверждающих неисполнение поставщиком своих обязательств	Письмо исх.№ 72/6/15-5043 от 23.06.2023
	Заказчиком направлено в адрес поставщика дополнительное соглашение о расторжении контракта по соглашению сторон	Дополнительное соглашение № 6/н без даты

Заказчик руководствуясь статьёй 95 Закона о контрактной системе, пунктом 11.4 контракта принял решение об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Комиссия Тюменского УФАС России полагает, что у заказчика в данном случае имелись достаточные правовые основания для принятия решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, учитывая требования части 15 статьи 95 Закона о контрактной системе.

Комиссией Тюменского УФАС России в рамках проведенной проверки исследован вопрос относительно соблюдения процедуры расторжения контракта, регламентированной положениями Закона о контрактной системе.

Частью 14 статьи 34 Закона о контрактной системе предусмотрено, что 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.

Пунктом 9.4 контракта предусмотрено, что расторжение контракта допускается по соглашению «сторон», по решению суда, в случае одностороннего отказа стороны контракта от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством.

Процедура расторжения контракта (договора) в одностороннем порядке регламентируется статьёй 95 Закона о контрактной системе.

Частью 12.1 статьи 95 Закона о контрактной системе предусмотрено, что 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.

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.

Закон о контрактной системе предоставляет право, а в некоторых случаях, вменяет в обязанность заказчику принять решение об отмене ранее принятого решения об одностороннем отказе от исполнения контракта (например, часть 14 статьи 95 Закона о контрактной системе).

14.07.2023 заказчиком в ЕИС в сфере закупок по реестровому номеру контракта 1720500017023000038 размещено решение об одностороннем отказе:

Статьёй 191 ГК РФ предусмотрено, что течение срока, определенного периодом времени, начинается на следующий день после календарной даты или наступления события, которыми определено его начало.

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

Письмом ФАС России от 14.03.2018 № РП/16764/18 «О рассмотрении обращения» разъяснено, что 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.**

Частью 14 статьи 95 Закона о контрактной системе предусмотрено, что **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.

Поскольку датой надлежащего уведомления ООО «Амарант» об одностороннем отказе от исполнения контракта является **14.07.2023**, следовательно, во исполнение части 13 статьи 95 Закона о контрактной системе, письма ФАС России от 14.03.2018 № РП/16764/18 **датой вступления в законную силу** решения об одностороннем отказе от исполнения контракта является **25.07.2023**.

Важно отметить, что заказчиком **не допущено сокращения** установленного Законом о контрактной системе, срока вступления в законную силу решения об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Необходимо отметить, что Общество, подавая заявку на участие в закупке, согласился со всеми изложенными в извещении об осуществлении закупки требованиями заказчика.

Исполнитель по контракту принимает на себя соответствующие обязанности, предусмотренные действующим законодательством, в том числе, Законом о контрактной системе и обязан знать требования этого законодательства (в том числе, в части, касающейся своевременного и качественного исполнения условий контракта).

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.

Пунктом 1 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 23.06.2015 № 25 «О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса РФ» предусмотрено, что 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 не усматривает какого-либо предвзятого отношения к приемке работ у исполнителя поскольку:

Во-первых, заказчик в данном случае исходил из необходимости достижения результативности обеспечения муниципальных нужд (статья 12 Закона о контрактной системе), что указывает на заинтересованность заказчика в исполнении поставщиком договора;

Во-вторых, невозможность поставщика исполнить обязательства по контракту в требуемом объеме с надлежащим качеством, не может указывать на добросовестность, учитывая, что поставщик (исполнитель) был ознакомлен с условиями технического задания, подавал заявку на участие в закупке, подписал контракт на условиях указанных в техническом задании, а следовательно, добровольно принял на себя обязательства по надлежащему исполнению условий контракта в установленный срок;

В-третьих, документы подтверждающие возникновение непреодолимой силы, которые не позволили исполнить обязательства по контракту в установленный срок, в материалы дела не представлены;

В-четвертых, Комиссией Тюменского УФАС России по результатам изучения материалов дела **не установлено**, что заказчик своими действиями как-либо препятствовал поставщику надлежащим образом исполнять обязательства по контракту, а именно, необоснованно отказывал в приемке поступающего товара, препятствовал допуску поставщика к месту поставки товара и прочее. Наоборот, материалы дела содержат переписку, как заказчика, так и поставщика, то есть, заказчик фактически выходил на связь с поставщиком, отвечал на все письма, учитывая при этом, что заказчиком действительно неоднократно в адрес поставщика направлялись ответы на ранее поступившие обращения, однако к какому-либо положительному результату указанные действия не привели.

Действия поставщика, выразившиеся в неисполнении в полном объеме условий контракта с надлежащим качеством, привели к нарушению права заказчика относительно условий (выявленных им как лучшие) по цене и срокам исполнения контракта, которые связаны, прежде всего, с эффективным использованием бюджетных средств и в предусмотренном бюджетным законодательством порядке.

Невыполнение в данном случае победителем закупки условий контракта, приводит к нарушению интересов не только заказчика, но и публичных интересов, которые обеспечиваются единой и обязательной процедурой определения поставщиков (исполнителей, подрядчиков).

Однозначных, бесспорных доказательств, свидетельствующих о том, что

неисполнение контракта произошло по вине заказчика, ввиду нарушения последним со своей стороны условий контракта в материалы дела не представлено.

Не все действия поставщика могут быть признаны направленными на надлежащее исполнение контракта. Определение действий поставщика в качестве надлежащих связывается именно с результатом выполненной работы (оказанной услуги), то есть с полностью поставленным товаром соответствующего условиям контракта, который имеет надлежащее качество, в требуемый по договору срок, а не с действиями предшествующими достижению результата поставки. В материалах дела отсутствует какое-либо документальное подтверждение факта приемки заказчиком поставленного товара в полном объеме.

Заказчик был лишен требуемого по контракту результата – полностью поставленного товара соответствующего условиям муниципального контракта, что повлекло отсутствие полного обеспечения муниципальных нужд.

Заказчиком направлено в адрес поставщика дополнительное соглашение о расторжении контракта по соглашению сторон, однако подписанный со стороны поставщика экземпляр дополнительного соглашения в адрес заказчика не поступал.

Добросовестными возможно признать действия поставщика исключительно в случае, если поставленный товар успешно прошел приемку заказчика, указанный товар был согласован заказчиком и представленный поставщиком товар может поставляться в адрес заказчика, в противном случае, если требуемый товар не поставлен, либо товар поставлен, но не прошел приемку у заказчика и поставленный товар не соответствует условиям контракта, в этом случае, действия поставщика должны признаваться недобросовестными.

Частью 1 статьи 101 Закона о контрактной системе предусмотрено, что **заказчик обязан осуществлять контроль за исполнением поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта в соответствии с законодательством Российской Федерации.**

Комиссия Тюменского УФАС России отмечает, что требования части 13 статьи 95, части 1 статьи 101 Закона о контрактной системе, по сути предусматривают специальную норму о пресекательном десятидневном сроке, в течение которого, поставщик обязан со своей стороны устранить ранее выявленные нарушения условий муниципального контракта.

Требования части 13 статьи 95 Закона о контрактной системе являются правовой гарантией для самого поставщика (подрядчика, исполнителя) по устранению нарушений условий контракта, вызвавших необходимость принятия заказчиком решения об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Пунктом 15 Постановления Правительства РФ от 30.06.2021 № 1078 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), о внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации и признании утратившими силу некоторых актов и отдельных положений некоторых актов Правительства РФ» предусмотрено, что орган контроля принимает решение об отказе во включении информации о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр в следующих случаях:

а) если при рассмотрении обращения, направленного в связи с расторжением

контракта в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта в связи с существенным нарушением поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта, и при проведении проверок, предусмотренных подпунктом «а» пункта 13 настоящих Правил:

выявлены нарушения заказчиком установленных законодательством Российской Федерации и иными нормативными правовыми актами о контрактной системе в сфере закупок требований к порядку принятия заказчиком решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, направления его поставщику (подрядчику, исполнителю) и размещения в единой информационной системе;

заказчиком не подтверждены факты существенного нарушения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта;

поставщиком (подрядчиком, исполнителем) представлены информация и документы, подтверждающие:

принятие им мер для надлежащего исполнения условий контракта

надлежащее исполнение оказалось невозможным вследствие обстоятельств непреодолимой силы, то есть чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств, в том числе в связи с мобилизацией в Российской Федерации, введением санкций и (или) мер ограничительного характера. К таким обстоятельствам не относится отказ поставщика (подрядчика, исполнителя) от исполнения контракта по причине введения санкций и (или) мер ограничительного характера в отношении заказчика;

б) если при рассмотрении обращения, направленного в связи с расторжением контракта в случае одностороннего отказа поставщика (подрядчика, исполнителя) от исполнения контракта, и при проведении проверок, предусмотренных подпунктом «а» пункта 13 настоящих Правил, заказчиком не представлены информация и документы, подтверждающие отсутствие оснований для одностороннего отказа поставщика (подрядчика, исполнителя) от исполнения контракта.

Обстоятельства, являющиеся основаниями для отказа во включении информации в РНП в соответствии с пунктом 15 Постановления Правительства РФ от 30.06.2021 № 1078 Комиссией Тюменского УФАС России не установлены.

ООО «А» согласно информации содержащейся в ЕГРЮЛ в качестве основного вида деятельности является по коду ОКВЭД 47.52.7 «Торговля розничная строительными материалами, не включенными в другие группировки, в специализированных магазинах».

Неисполнение в полном объеме условий заключенного муниципального контракта свидетельствует о его существенном нарушении, ввиду отсутствия полного обеспечения государственных нужд заказчика которые он изначально преследовал, когда осуществлял закупку требуемого товара.

Отсутствие факта поставки требуемого товара по муниципальному контракту повлияло на срыв мероприятий по предстоящему капитальному ремонту отрядов № 7, 12.

Оценивая в рассматриваемом случае действия поставщика в рамках исполнения обязательств по контракту в их совокупности и взаимосвязи, следует признать, что

поставщиком не была проявлена та степень заботливости и осмотрительности, которая от него требовалась для исполнения заключенного контракта, что исключает возможность применения к спорной ситуации пункта 1 статьи 401 Гражданского кодекса РФ.

В рамках правоотношений в сфере поставок товаров для обеспечения государственных и муниципальных нужд участник закупки обязан предвидеть все возможные трудности, которые могут возникнуть в ходе исполнения обязательств по контракту в целях его надлежащего исполнения. Подавая заявку на участие в закупке, поставщик обязан спрогнозировать и оценить все возможные риски с целью избежать возможных неблагоприятных последствий и проявить должную степень заботливости и осмотрительности, адекватно и объективно оценивать свои реальные возможности по участию в закупке с целью дальнейшего достижения цели закупки и исполнения договорных обязательств (статья 12 Закона о контрактной системе) которую заказчик преследовал изначально, когда закупка осуществлялась.

Поставка товара должна быть произведена до 16.06.2023. По состоянию на 13.07.2023 поставка товара не производилась на склад ФКУ «Исправительная колония № 6 УФСИН России по Тюменской области». На телефонные звонки ООО «А» не отвечает.

Учитывая, что факт существенного нарушения условий муниципального контракта подтвержден (по состоянию на дату принятия решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, ранее выявленные заказчиком нарушения условий контракта поставщиком не устранены), требуемый по контракту товар в полном объеме с надлежащим качеством в адрес заказчика не поставлен, преждевременность в принятии заказчиком решения об одностороннем отказе от исполнения контракта Комиссией Тюменского УФАС России не установлена. Кроме того, Комиссией Тюменского УФАС России не установлено, что заказчик своими действиями как-либо препятствовал поставщику надлежащим образом исполнить обязательства по контракту, обстоятельства возникновения непреодолимой силы в ходе рассмотрения дела Комиссией Тюменского УФАС России также не установлены, в этой связи, у Комиссии Тюменского УФАС России имеются достаточные правовые основания для включения в РНП сведений в отношении ООО «А».

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 ФКУ «Исправительная колония № 6 УФСИН России по Тюменской области» в отношении ООО «А» (ИНН , адрес:), учредителя и директора Общества: Н (ИНН) по факту одностороннего отказа от исполнения контракта заключенного по результатам проведения электронного аукциона на поставку доска обрезная 50*150*6000 сосна для капитального ремонта (реестровый номер закупки 0367100010623000021) в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) **включить сроком на два года.**

2. Датой включения сведений в отношении ООО «А» 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 оспорено в арбитражном суде.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии