

РЕШЕНИЕ

по делу № РНП-72-28/22 о проверке факта одностороннего отказа

от исполнения контракта

11 февраля 2022 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:

в отсутствие индивидуального предпринимателя Т (далее также – индивидуальный предприниматель, исполнитель), извещенного надлежащим образом о времени и месте рассмотрения дела,

рассмотрев посредством системы видеоконференции «True Conf» обращение ГКУ ТО «Фонд имущества Тюменской области» о внесении в реестр недобросовестных поставщиков сведений в отношении индивидуального предпринимателя Т (ИНН) и осуществив проверку факта одностороннего отказа от исполнения контракта заключенного по результатам проведения закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) подрядчика на выполнение работ по текущему ремонту квартиры № 76 по адресу: Тюменская область, Ярково, ул. Нагорная д. 20Б,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области (далее – Тюменское УФАС России) 07.02.2022 поступило обращение ГКУ ТО «Фонд имущества Тюменской области» о внесении в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей (далее также – РНП) сведений в отношении индивидуального предпринимателя Т в связи с односторонним отказом от исполнения контракта на выполнение работ по текущему ремонту квартиры № 76 по адресу: Тюменская область, Ярково, ул. Нагорная д. 20Б.

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 - Законом о контрактной системе) документы и сведения.

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.

Из обращения заказчика следует, что 08.11.2021 между ГКУ ТО «Фонд имущества Тюменской области» и индивидуальным предпринимателем Т заключен контракт № 116/21-ЕП на выполнение работ по текущему ремонту квартиры № 76 по адресу: Тюменская область, Ярково, ул. Нагорная д. 20Б. Пунктом 3.1 контракта предусмотрен срок выполнения работ, который составлял в течение 30 календарных дней с даты заключения контракта, то есть по 03.12.2021. По состоянию на 22.12.2021 подрядчик к выполнению работ не приступал, работы в полном объеме не выполнены. Данный факт послужил основанием для принятия заказчиком решения от 22.12.2021 № 6/н об одностороннем отказе от исполнения контракта.

ИП Т. будучи извещенным надлежащим образом о времени и месте рассмотрения дела, письменные пояснения обосновывающие позицию по делу не представил.

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

08.11.2021 между ГКУ ТО «Фонд имущества Тюменской области» и индивидуальным предпринимателем Т заключен контракт № 116/21-ЕП на выполнение работ по текущему ремонту квартиры № 76 по адресу: Тюменская область, Ярково, ул. Нагорная д. 20Б.

Пунктом 1.1 контракта предусмотрено, что в целях обеспечения государственных нужд подрядчик обязуется в установленный настоящим контрактом срок по заданию заказчика выполнить работы по текущему ремонту квартиры № 76 по адресу: Тюменская область, Ярково, ул. Нагорная д. 20Б (согласно описанию объекта закупки, указанному в Приложении № 1 к настоящему контракту), а заказчик обязуется оплатить выполненные работы в порядке, сроки и на условиях, установленных настоящим контрактом.

Пунктом 1.2 контракта предусмотрено место выполнения работ: в соответствии с описанием объекта закупки (Приложение № 1 к настоящему контракту).

Пунктом 3.1 контракта предусмотрено, что подрядчик выполняет работы в сроки предусмотренные описанием объекта закупки.

Пунктом 4.1.1 контракта предусмотрена обязанность подрядчика выполнить работы надлежащим образом в сроки и в объеме согласно условиям контракта и

предъявляемым требованиям.

Пунктом 10.1 контракта предусмотрено, что контракт вступает в силу с момента заключения и действует до 31.12.2021.

Согласно описанию объекта закупки (Приложение № 1 к контракту) подрядчику надлежало выполнить ремонтные работы в коридоре, кухне, комнате, санузле, балконе, осуществить установку электрической плиты, вывоз мусора.

Статьёй 309 Гражданского кодекса РФ (далее также – ГК РФ) предусмотрено, что 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 ГК РФ).

Пунктом 1 статьи 702 ГК РФ предусмотрено, что 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.

Пунктом 1 статьи 708 ГК 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.

Пунктом 1 статьи 407 ГК РФ обязательство прекращается полностью или частично по основаниям, предусмотренным данным кодексом, другими законами, иными правовыми актами или договором.

Пунктом 1 статьи 450.1 ГК РФ предусмотрено, что 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.

Пунктом 2 статьи 450.1 ГК РФ предусмотрено, что 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 13.08.2021 заказчиком составлен акт осмотра имущества № б/н от 13.08.2021, согласно которому ведущим инженером отдела управления ГКУ ТО «Фонд имущества Тюменской области» произведен осмотр квартиры № 76 по адресу: Тюменская область, Ярково, с. Ярково, ул. Нагорная д. 20Б, согласно которому, составлено описание действующего состояния стен, потолка, оконных конструкций, приборов учета, дверей, электрических розеток и выключателей, сантехнического и кухонного

оборудования, отопительных приборов, напольного покрытия, электроснабжения, водоснабжения, водоотведения. К акту осмотра имущества № б/н от 13.08.2021 приложена фотофиксация, а также графический план квартиры.

17.12.2021 заказчиком в адрес ИП Т. направлено письмо (исх.№ 7992), согласно которому, по состоянию на 17.12.2021 работы предусмотренные контрактом подрядчиком не выполнены, просрочка в выполнении работ составила 9 (девять) дней.

Поскольку подрядчик к выполнению работ не приступал, работы по контракту в установленный срок не выполнены, в этой связи, ИП Т. допущено существенное нарушение условий контракта, следовательно, у заказчика имелись достаточные правовые основания для принятия решения от 22.12.2021 № б/н об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Комиссией Тюменского УФАС России в рамках проведенной проверки исследован вопрос соблюдения заказчиком процедуры (порядка) расторжения контракта, предусмотренной 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.

Письмом ФАС России от 12.03.2019 № ИА/18794/19 «По вопросам рассмотрения обращений о включении сведений об участниках закупок в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)» разъяснено, что положениями частей 8, 9 статьи 95 Закона о контрактной системе установлено право заказчика на расторжение контракта в одностороннем порядке по основаниям, предусмотренным гражданским законодательством Российской Федерации. При этом принятие решения допускается исключительно в связи с существенным нарушением условий контракта.

Пунктом 8.1 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.

Частью 12 статьи 95 Закона о контрактной системе (в редакции Федерального закона от 04.06.2014 № 140-ФЗ) предусмотрено, что **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 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.

Из материалов дела следует, что решение об одностороннем отказе от исполнения контракта от 22.12.2021 № б/н направлено заказчиком 24.12.2021 посредством заказного почтового отправления (почтовый идентификатор 80096967563791) в адрес ИП Т., а также на электронную почту ИП Т.: @yandex.ru.

Таким образом, требования части 12 статьи 95 Закона о контрактной системе прямо предусматривают, что **заказчик обязательно должен не только вручить (либо направить) подрядчику (исполнителю) решение об одностороннем отказе, но также разместить указанное решение в ЕИС в сфере закупок не позднее чем в течение трех рабочих дней с даты принятия указанного решения.**

Регламентированный частью 12 статьи 95 Закона о контрактной системе срок направления в адрес ИП Т., а также размещения заказчиком решения об одностороннем отказе от исполнения контракта в ЕИС в сфере закупок составлял **до 27.12.2021 включительно.**

Комиссией Тюменского УФАС России установлено, что решение об одностороннем отказе от исполнения контракта от 22.12.2021 № б/н направлено в адрес ИП Т. заказным письмом с уведомлением о вручении, а также посредством электронной почты **24.12.2021**, то есть **с соблюдением срока** предусмотренного частью 12 статьи 95 Закона о контрактной системе.

Разделом 3.7.4.2 Руководства пользователей Единой информационной системы в сфере закупок (версия 12.0) предусмотрено, что **решение об одностороннем отказе от исполнения контракта размещается заказчиком в разделе дополнительной информации о контрактах, содержащемся в ЕИС в сфере закупок.**

Из решения об одностороннем отказе от исполнения контракта № б/н от 22.12.2021 следует, что поскольку закупка осуществлялась на основании пункта 4 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе (у единственного подрядчика), решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта от 22.12.2021 в ЕИС в сфере закупок не размещалось.

Согласно разделу «дополнительная информация о контрактах» ЕИС в сфере закупок размещена реестровая запись 0367200011122000001, согласно которой, решение об одностороннем отказе от исполнения контракта № б/н от 22.12.2021, размещено заказчиком 09.02.2022:

Таким образом, по мнению Комиссии Тюменского УФАС России, материалами дела **подтвержден факт** не размещения заказчиком решения об одностороннем отказе от исполнения контракта в ЕИС в сфере закупок, в срок предусмотренный частью 12 статьи 95 Закона о контрактной системе, что указывает на **просрочку в размещении решения об одностороннем отказе от исполнения контракта в ЕИС в сфере закупок, которая составила 25 (двадцать пять) рабочих дней.**

Поскольку сведения о получении ИП Т. решения об одностороннем отказе от исполнения контракта от 22.12.2021 № б/н посредством заказной и электронной почты у заказчика отсутствовали, следовательно, **датой надлежащего уведомления Общества об одностороннем отказе от исполнения контракта** в соответствии с частью 12 статьи 95 Закона о контрактной системе должна признаваться **дата по истечении тридцати дней с даты размещения решения заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта в единой информационной системе.**

Частью 12 статьи 95 Закона о контрактной системе прямо предусмотрено, что **размещение заказчиком решения об одностороннем отказе осуществляется исключительно в ЕИС в сфере закупок**, вне зависимости от того, что закупка осуществлялась у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя).

Закон о контрактной системе не предусматривает каких-либо исключений для заказчика по не размещению решения об одностороннем отказе от исполнения контракта в ЕИС в сфере закупок, в зависимости от выбранного способа определения поставщика (подрядчика, исполнителя), в рассматриваемом случае, закупки у единственного подрядчика (пункт 4 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе).

Стоит отметить, что десятидневный срок, предусмотренный для вступления решения заказчика в законную силу, а также для устранения исполнителем нарушений своих обязательств по контракту **начинает течение только с даты надлежащего уведомления об одностороннем отказе от исполнения контракта.**

Как было отмечено выше, решение об одностороннем отказе от 22.12.2021 № б/н размещено в ЕИС в сфере закупок со значительной просрочкой (25 рабочих дней), то есть 09.02.2022. Направленное заказчиком посредством заказного почтового отправления решение об одностороннем отказе от исполнения контракта ИП Т. не получено, доказательств получения решения об одностороннем отказе посредством электронной почты не имеется, решение заказчика об одностороннем отказе в ЕИС в сфере закупок размещено только 09.02.2022 (то есть, с просрочкой в 25 рабочих дней) следовательно, на момент рассмотрения дела

Тюменским УФАС России, индивидуальный предприниматель **Т не был надлежащим образом уведомлен заказчиком об одностороннем отказе от исполнения контракта (часть 12 статьи 95 Закона о контрактной системе)**, что дополнительно указывает на то, что решение об одностороннем отказе от исполнения контракта **не вступило в законную силу (часть 13 статьи 95 Закона о контрактной системе)**, поскольку не начал течение срок, предусмотренный для вступления в законную силу решения заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта.

С учетом изложенного, Комиссия Тюменского УФАС России приходит к выводу о том, что заказчиком в рассматриваемом случае нарушен порядок одностороннего отказа от исполнения контракта, предусмотренный статьей 95 Закона о контрактной системе, что в свою очередь указывает на признаки состава административного правонарушения, предусмотренного **частью 6 статьи 7.32 КоАП РФ**.

Частью 2 статьи 104 Закона о контрактной системе предусмотрено, что в реестр недобросовестных поставщиков включается информация об участниках закупок, уклонившихся от заключения контрактов, а также о поставщиках (подрядчиках, исполнителях), с которыми контракты расторгнуты по решению суда или в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта в связи с существенным нарушением ими условий контрактов.

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.

Материалами дела **подтверждается факт существенного нарушения индивидуальным предпринимателем Т условий контракта № 116/21-ЕП от 08.11.2021**. По состоянию на дату принятия заказчиком решения от 22.12.2021 № б/н об одностороннем отказе от исполнения контракта, подрядчиком полностью не исполнены в установленный срок условия контракта № 116/21-ЕП от 08.11.2021.

Вместе с тем, внесение сведений о поставщике (подрядчике, исполнителе) в РНП даже при наличии в его действиях нарушений своих обязательств по контракту (договору) **возможно только при полном соблюдении процедуры одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта (договора), в том числе, в части публикации (размещения) в единой информационной системе информации, предусмотренной законом**.

Пунктом 15 Постановления Правительства РФ от 30.06.2021 № 1078 предусмотрен исчерпывающий перечень случаев, при которых контрольный орган в сфере закупок обязан отказать во включении информации в РНП, поскольку

указанный перечень расширительному толкованию не подлежит.

Подпунктом «а» пункта 15 Постановления Правительства РФ от 30.06.2021 № 1078 предусмотрено, что орган контроля принимает **решение об отказе во включении информации о поставщике (подрядчике, исполнителе)** (если основанием для направления обращения является расторжение контракта в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта, если в результате проведения 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**.

Подпунктом «а» пункта 15 Постановления Правительства РФ от 30.06.2021 № 1078 предусмотрено безусловное правовое основание, при наличии которого, контрольный орган в сфере закупок обязан принять решение об отказе во включении сведений об участнике закупки в РНП.

Таким образом, материалами дела подтверждается, факт существенного нарушения индивидуальным предпринимателем Т обязательств по контракту № 116/21-ЕП от 08.11.2021, вместе с тем, заказчиком нарушена процедура расторжения контракта в одностороннем порядке, в части допущенной просрочки в размещении решения об одностороннем отказе от исполнения контракта в ЕИС в сфере закупок (просрочка составила 25 рабочих дней).

Вышесказанное позволяет прийти к следующим выводам:

1) Материалами дела **подтверждается факт существенного нарушения** индивидуальным предпринимателем Т обязательств по государственному контракту № 116/21-ЕП от 08.11.2021;

2) Заказчиком допущена значительная просрочка (часть 12 статьи 95 Закона о контрактной системе) в размещении решения об одностороннем отказе от исполнения контракта в ЕИС в сфере закупок, которая составила **25 рабочих дней**;

3) Подпунктом «а» пункта 15 Постановления Правительства РФ от 30.06.2021 № 1078 предусмотрено безусловное правовое основание, при наличии которого, **контрольный орган в сфере закупок обязан принять решение об отказе во включении сведений об участнике закупки в РНП**, к которому в частности относится **нарушение порядка размещения заказчиком решения об одностороннем отказе от исполнения контракта в ЕИС в сфере закупок**;

4) Заказчиком нарушены требования **частей 12, 13 статьи 95** Закона о контрактной системе, что в свою очередь указывает на признаки состава административного правонарушения предусмотренного **частью 6 статьи 7.32 КоАП РФ**.

Выявленные в настоящем случае нарушения статьи 95 Закона о контрактной системе, имеют существенное значение, поскольку при нарушении заказчиком предусмотренного законом порядка одностороннего отказа от исполнения контракта в силу прямого указания подпункта «а» пункта 15 Постановления Правительства РФ от 30.06.2021 № 1078, у антимонопольного органа **отсутствуют** правовые основания для включения сведений в отношении индивидуального предпринимателя Т 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 ГКУ ТО «Фонд имущества Тюменской области» в отношении индивидуального предпринимателя Т (ИНН) по факту одностороннего отказа от исполнения контракта заключенного по результатам проведения закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) на выполнение работ по текущему ремонту квартиры № 76 по адресу: Тюменская область, Ярково, ул. Нагорная д. 20Б в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) **не включать**.

2. Признать заказчика в лице ГКУ ТО «Фонд имущества Тюменской области» нарушившим требования **частей 12, 13 статьи 95** Закона о контрактной системе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Тюменского УФАС России для решения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении в отношении ответственного должностного лица заказчика.

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

Председатель Комиссии

Члены Комиссии