

РЕШЕНИЕ

по делу № РНП-72-29/22 о проверке факта одностороннего отказа

от исполнения контракта

16 февраля 2022 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:

рассмотрев посредством системы видеоконференции «True Conf» обращение Департамента недропользования и экологии Тюменской области о внесении в реестр недобросовестных поставщиков сведений в отношении ООО «Р» (ИНН) и осуществив проверку факта одностороннего отказа от исполнения контракта заключенного по результатам запроса котировок в электронной форме на изготовление и установка информационных знаков в особо охраняемых природных территориях Сладковского района (реестровый номер закупки 0167200003421004335),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области (далее – Тюменское УФАС России) 09.02.2022 поступило обращение Департамента недропользования и экологии Тюменской области о внесении в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей (далее также – РНП) сведений в отношении ООО «Р» в связи с односторонним отказом от исполнения контракта на изготовление и установка информационных знаков в особо охраняемых природных территориях Сладковского района.

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 02.09.2021 подрядчик предоставил на согласование заказчику эскизы информационных знаков (вх. № 12860/21; исх. № 88 от 02.09.2021). 26.10.2021 заказчик согласовал эскизы информационных знаков с условием исправления подрядчиком технических опечаток, выявленных в эскизах информационных знаков (исх. № 12795/21). По настоящее время информационные знаки в особо охраняемых природных территориях Сладковского района не установлены, работы, предусмотренные условиями Технического задания не выполнены. Заказчик был заинтересован в исполнении контракта в 2021 году в соответствии с государственной программой Тюменской области «Недропользование и охрана окружающей среды». Поскольку в настоящее время исполнение контракта невозможно ввиду низких температур воздуха и устоявшегося снежного покрова, в этой связи заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта № 15410/21 от 28.12.2021.

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

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

26.08.2021 между Департаментом недропользования и экологии Тюменской области и ООО «Р» заключен государственный контракт № 74/П-21 на изготовление и установка информационных знаков в особо охраняемых природных территориях Сладковского района (реестровый номер контракта 2720213763521000069).

Пунктом 2.1 контракта предусмотрено, что заказчик финансирует, а подрядчик выполняет работы по изготовлению и установке информационных знаков в особо охраняемых природных территориях Сладковского района, в соответствии с техническим заданием (описанием объекта закупки) (приложение № 1 к контракту) (далее — техническое задание).

Пунктом 4.1 контракта предусмотрено, что работы выполняются в течение 60 календарных дней со дня следующего за днем заключения контракта (то есть, по 25.10.2021).

Пунктом 5.1 контракта предусмотрено, что подрядчик в течение трех рабочих дней после окончания выполнения работ предоставляет заказчику счет на оплату, счет-фактуру (при наличии), акт сдачи-приемки выполненных работ в 2 (двух) экземплярах по форме, согласно приложению № 2 к контракту, отчетную документацию, предусмотренную разделом 5 технического задания, обеспечение гарантийных обязательств.

Пунктом 5.2 контракта предусмотрено, что в течение 3 (трех) рабочих дней со дня, следующего за днем окончания выполнения работ, подрядчик организует приемку работ на месте их выполнения (по предварительному письменному согласованию даты выезда с заказчиком).

Пунктом 6.4.1 контракта предусмотрено, что подрядчик обязуется выполнить работы в соответствии с техническим заданием в полном объеме, в установленный срок и с надлежащим качеством.

Пунктом 6.4.2 контракта предусмотрено, что подрядчик предоставляет заказчику эскизы информационных знаков в течение 7 рабочих дней со дня, следующего за днем заключения контракта (то есть, до 06.09.2021 включительно). В случае наличия замечаний у заказчика к эскизам они дорабатываются подрядчиком в течение 5 рабочих дней после их получения.

Пунктом 12.1 контракта предусмотрено, что настоящий контракт вступает в силу с момента заключения и действует до 31.12.2021.

Приложением № 1 к контракту (техническим заданием) предусмотрено, что подрядчику надлежало изготовить эскизы информационных знаков, изготовить информационные щиты, изготовить металлические конструкции-носители, осуществить транспортировку информационных щитов, конструкций-носителей и строительных материалов к местам установки знаков, выполнить установку информационных знаков, составить привязку фактических мест установки знаков, составить ведомость координат установки знаков.

Статьей 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 предусмотрено, что 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 предусмотрено, что обязательство прекращается полностью или частично по основаниям, предусмотренным данным кодексом, другими законами, иными правовыми актами или договором.

Из материалов дела следует, что 02.09.2021 подрядчик предоставил на согласование Заказчику эскизы информационных знаков (вх. № 12860/21; исх. № 88 от 02.09.2021).

Заказчиком 10.09.2021 направлены на доработку эскизы информационных знаков для устранения замечаний (исх. № 10814/21).

20.10.2021 подрядчиком направлены на повторное согласование доработанные эскизы информационных знаков (вх. № 15284/21; исх. № 111 от 20.10.2021), с нарушением срока, предусмотренного условиями контракта.

26.10.2021 заказчик согласовал эскизы информационных знаков с условием

исправления подрядчиком технических опечаток, выявленных в эскизах информационных знаков (исх.№ 12795/21).

Вместе с тем, на дату принятия заказчиком решения об одностороннем отказе от исполнения контракта информационные знаки в особо охраняемых природных территориях Сладковского района не установлены, работы, предусмотренные условиями технического задания не выполнены.

08.11.2021 подрядчику направлено уведомление о нарушении условий контракта (исх.№ 13191/21) в котором было указано, что согласно пункта 4.1 контракта работы выполняются в течение 60 календарных дней со дня, следующего за днем заключения контракта (то есть по 25.10.2021), с учетом пункта 5.1 контракта подрядчик предоставляет заказчику в течение 3 (трех) рабочих дней после окончания работ счет на оплату, счет-фактуру (при наличии), акт сдачи-приемки выполненных работ в 2 (двух) экземплярах по форме, согласно приложению № 2 к контракту, отчетную документацию, предусмотренную разделом 5 технического задания, обеспечение гарантийных обязательств в срок до 28.10.2021. Документы, предусмотренные пунктом 5.1 контракта, подрядчиком не представлены.

Письмом от 09.12.2021 (вх.№ 17622/21; исх.№ 178 от 09.12.2021) подрядчик сообщил о невыполнении своих обязательств по контракту в сроки, установленные контрактом, в виду низких температур воздуха. Подрядчик предложил заключить дополнительное соглашение о переносе сроков установки информационных знаков на апрель 2022 года, ссылаясь на температурный режим затвердения бетонной смеси.

22.12.2021 заказчик направил письмо (исх. № 15107/21) подрядчику в котором было указано, что по состоянию на 20.12.2021 работы не выполнены, предусмотренные пунктом 5.1 контракта документы в Департамент не поступили, письмо о согласовании даты выезда также не поступило, выезд представителя Департамента на приемку работ подрядчиком не организован. Невыполнение работ по установке информационных знаков ввиду минусовой температуры воздуха не является основанием для изменения существенных условий контракта по пункту 1 статьи 95 Закона о контрактной системе.

Условиями контракта предусмотрено, что установка знаков должна была быть проведена до 25.10.2021 включительно, то есть, при положительных температурах воздуха.

Заказчик был заинтересован в исполнении контракта в 2021 году в соответствии с государственной программой Тюменской области «Недропользование и охрана окружающей среды». В настоящее время исполнение контракта невозможно в виду низких температур воздуха и устоявшего снежного покрова.

Просрочка исполнения подрядчиком обязательств по выполнению работ составила 3 (три) месяца. Указанное нарушение условий контракта является существенным. Подрядчиком по состоянию на дату принятия заказчиком решения об одностороннем отказе от исполнения контракта № 15410/21 от 28.12.2021 не исполнены надлежащим образом обязательства по контракту.

С учетом вышеизложенного, заказчик был лишен требуемого по контракту результата работ, на который был вправе рассчитывать при проведении закупки, подрядчиком допущена значительная просрочка в выполнении работ. Таким образом, у заказчика имелись достаточные правовые основания для принятия решения 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 8.2 контракта предусмотрено, что расторжение контракта допускается по соглашению сторон, по решению суда или в случае одностороннего отказа от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством.

Процедура расторжения контракта (договора) в одностороннем порядке регулируется соответствующими положениями статьи 95 Закона о контрактной системе.

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.

Таким образом, 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.

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 28.12.2021 № 15410/21 направлено 28.12.2021 в адрес ООО «Р» посредством заказного почтового отправления Почта России (идентификатор почтового отправления 80103266422565), а также на электронную почту подрядчика: @list.ru.

Сведения о получении подрядчиком решения об одностороннем отказе от исполнения контракта посредством заказной почтовой корреспонденции, а также по электронной почте у заказчика отсутствовали.

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 во вкладке «вложения» карточки дополнительной информации о контрактах по реестровому номеру контракта**, содержащемуся в ЕИС в сфере закупок.

В разделе «дополнительная информация о контрактах» официального сайта ЕИС в сфере закупок, заказчиком размещено 28.12.2021 решение об одностороннем отказе от исполнения контракта от 28.12.2021 № 15410/21:

Таким образом, заказчиком осуществлено размещение решения об одностороннем отказе от исполнения контракта от 28.12.2021 № 15410/21 в надлежащем разделе ЕИС в сфере закупок.

Поскольку сведения о получении Обществом решения об одностороннем отказе от исполнения контракта от 28.12.2021 № 15410/21 у заказчика отсутствовали, следовательно, датой надлежащего уведомления Общества в соответствии с частью 12 статьи 95 Закона о контрактной системе является **дата по истечении тридцати дней с даты размещения решения заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта в единой информационной системе.**

Согласно информации содержащейся в разделе «исполнение

(расторжение) контракта» по реестровому номеру контракта 2720213763521000069 датой надлежащего уведомления об одностороннем отказе от исполнения контракта указано **28.01.2022**, датой вступления в силу решения об одностороннем отказе от исполнения контракта указано **08.02.2022**:

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.**

Поскольку датой надлежащего уведомления об одностороннем отказе от исполнения контракта является **28.01.2022**, следовательно, от указанной даты в соответствии с частью 13 статьи 95 Закона о контрактной системе необходимо отсчитать десятидневный срок предусмотренный для вступления в силу решения об одностороннем отказе, а также возможности подрядчику устранить допущенные нарушения по контракту.

Согласно письму 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.

В десятидневный срок подрядчиком не устранено допущенное нарушение обязательств по контракту.

Десятый день срока предусмотренного частью 13 статьи 95 Закона о контрактной системе выпал на 07.02.2022 (понедельник, рабочий день), следовательно, с учетом разъяснений содержащихся в письме ФАС России от 14.03.2018 № РП/16764/18, **датой расторжения контракта является 08.02.2022 (вторник, рабочий день).**

Таким образом, заказчиком соблюдена процедура расторжения контракта.

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.

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 подрячком условий государственного контракта № 74/П-21 от 26.08.2021**. По состоянию на дату принятия заказчиком решения от 28.12.2021 № 15410/21 об одностороннем отказе от исполнения контракта, исполнителем требуемый объем работ по контракту **не выполнен в полном объеме**, подрячком допущена существенная просрочка исполнения обязательств по контракту.

ООО «Р» направляло в адрес заказчика письмо (исх.№ 178 от 09.12.2021) согласно которому, на данный момент невозможно выполнить работы по установке информационных знаков, при этом, работы по копке ям вследствие промерзания грунта и приготовление бетонной смеси в полевых условиях не представляется возможным.

Представитель заказчика в заседании Комиссии пояснил, что в настоящее время исполнение контракта невозможно ввиду низких температур воздуха и устоявшегося снежного покрова.

Материалами дела подтверждает факт заинтересованности заказчика в исполнении контракта в 2021 году в соответствии с государственной программой Тюменской области «Недропользование и охрана окружающей среды». Следовательно, требуемые работы по контракту подрячку надлежало выполнить в 2021 году, без переноса срока исполнения обязательств на апрель 2022 года.

Обстоятельства непреодолимой силы, которые не позволили подрячком надлежащим образом исполнить обязательства по контракту Комиссией не установлены.

В этой связи, Комиссия Тюменского УФАС России полагает, что имеются достаточные правовые основания для включения сведений в отношении ООО «Р» в РНП.

С учетом изложенного, 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 Департаментом недропользования и экологии Тюменской области в отношении ООО «Р» (ИНН, адрес:), генерального директора и единственного учредителя Общества: В (ИНН) по факту одностороннего отказа от исполнения контракта заключенного по результатам проведения запроса котировок в электронной форме на изготовление и установку информационных знаков в особо охраняемых природных территориях Сладковского района (реестровый номер закупки 0167200003421004335) в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) **включить сроком на два года**.

2. Датой включения сведений в отношении ООО «Р» 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