

РЕШЕНИЕ

по делу № РНП-72-33/21 о проверке факта одностороннего отказа от исполнения контракта

05 марта 2021 года

г. Тюмень

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

с участием представителя муниципального заказчика: Администрация Армизонского муниципального района Тюменской области (далее также – заказчик), П. по доверенности № 98 от 03.03.2021,

в отсутствие индивидуального предпринимателя Б (далее также – участник закупки, индивидуальный предприниматель, подрядчик), извещенного надлежащим образом о времени и месте рассмотрения дела,

рассмотрев заявление Администрации Армизонского муниципального района Тюменской области о внесении в реестр недобросовестных поставщиков сведений в отношении индивидуального предпринимателя Б (ИНН) и осуществив проверку факта одностороннего отказа от исполнения контракта заключенного по результатам проведения электронного аукциона на создание контейнерных площадок на территории Армизонского района Тюменской области (реестровый номер закупки 0167300000720000017),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области (далее – Тюменское УФАС России) 01.03.2021 поступило обращение Администрации Армизонского муниципального района Тюменской области о внесении в реестр недобросовестных поставщиков сведений в отношении индивидуального предпринимателя Б (ИНН) и осуществив проверку факта одностороннего отказа от исполнения контракта на создание контейнерных площадок на территории Армизонского района Тюменской области.

Заказчиком представлены все предусмотренные Федеральным законом от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее по тексту - Закон о контрактной системе, Закон № 44-ФЗ) и Постановлением Правительства РФ от 25.11.2013 № 1062 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)» документы и сведения.

В соответствии с частью 10 статьи 104 Закона о контрактной системе ведение реестра недобросовестных поставщиков осуществляется в соответствии с Постановлением Правительства РФ от 25.11.2013 № 1062 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)», которым утверждены Правила ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) (далее - Правила ведения РНП).

В соответствии с частью 7 статьи 104 Закона о контрактной системе, пунктами 11, 12 Правил ведения РНП ФАС России проводит проверку поступивших документов и сведений о поставщиках (подрядчиках, исполнителях), с которыми контракты расторгнуты в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта в связи с существенным нарушением ими условий контрактов, и, в случае подтверждения данных фактов, своим решением включает сведения о таком лице в РНП.

Согласно пункту 8 указанных Правил в случае расторжения контракта по решению суда или в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта заказчик в течение 3 рабочих дней с даты расторжения контракта направляет в уполномоченный орган информацию и документы, предусмотренные частью 6 статьи 104 Федерального закона.

В течение пяти рабочих дней с даты поступления документов и информации, указанных в частях 4 - 6 настоящей статьи, федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, осуществляет проверку содержащихся в указанных документах и информации фактов (часть 7 статьи 104 Закона о контрактной системе, пункт 11 Правил ведения РНП).

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

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

В поступившем обращении заказчика, указывается, что 01.06.2020 между Администрацией Армизонского муниципального района Тюменской области и индивидуальным предпринимателем Бембеев Павел Алексеевич заключен муниципальный контракт № 163 на создание контейнерных площадок на территории Армизонского района Тюменской области (реестровый номер контракта 3720900286020000040).

Согласно техническому заданию (Приложение № 1 к документации об электронном аукционе) предусмотрены адреса создания контейнерных площадок:

№ п/п	Наименование сельского поселения/округа	Наименование населенного пункта	Месторасположение или адрес контейнерной площадки
1	Армизонское сельское поселение	с.Армизонское	ул.Юбилейная, д.2
			ул.Рабочая, д.5
2	Орловское сельское поселение	с.Орлово	ул.Рабочая, д.5
			ул.Жирякова, д.9
		д.Бурлаки	ул.Центральная, д.1
			ул.Центральная, д.33
3	Калмакское сельское поселение	с.Калмакское	ул.Береговая, д.5
			Ул.Ворошилова, д.40
4	Южно-Дубровинское сельское поселение	с.Южно-Дубровное	ул.Гагарина, д.21
			ул.Кирова, д.15
			ул.Береговая, д.4
		д.Полое	ул.Центральная, д.15
		д.Комлева	ул.Степная, д.1
	д.Гоглина	ул.Лесная, д.1	

Поскольку работы контракту подрядчиком не выполнены, заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта № 3999 от 30.12.2020.

Индивидуальный предприниматель, извещенный надлежащим образом о времени и месте рассмотрения дела, письменные пояснения и документы, обосновывающие причины неисполнения обязательств по муниципальному контракту в антимонопольный орган не представил.

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

Из материалов дела следует, что Администрация Армизонского муниципального района Тюменской области являясь муниципальным заказчиком, выступила организатором проведения электронного аукциона на создание контейнерных площадок на территории Армизонского района Тюменской области, с начальной (максимальной) ценой контракта 1 392 804,00 рублей.

Извещение о проведении электронного аукциона размещено 27.04.2020 на официальном сайте ЕИС в сфере закупок: <https://zakupki.gov.ru>, с реестровым номером 0167300000720000017.

Согласно протоколу подведения итогов электронного аукциона от 19.05.2020 победителем электронного аукциона признан индивидуальный предприниматель Б.

01.06.2020 между Администрацией Армизонского муниципального района Тюменской области и индивидуальным предпринимателем Б заключен муниципальный контракт № 163 на создание контейнерных площадок на территории Армизонского района Тюменской области (реестровый номер контракта 3720900286020000040).

Пунктом 1.1 муниципального контракта предусмотрено, что в целях обеспечения муниципальных нужд заказчика подрядчик в соответствии с требованиями и условиями настоящего контракта обязуется по заданию заказчика выполнить работы по объекту: «Создание контейнерных площадок на территории Армизонского муниципального района Тюменской области», (далее - объект), а заказчик обязуется принять и оплатить надлежащим образом выполненные работы в сроки, в порядке и на условиях, предусмотренных настоящим контрактом.

Пунктом 1.4 муниципального контракта предусмотрено, что виды работ, производимые подрядчиком, устанавливаются локальным сметным расчетом. Вид контейнерной площадки: открытого типа, с твердым водонепроницаемым основанием, наружным ограждением, на 2 (два) контейнера.

Из пункта 3.1 муниципального контракта следует, что работы, предусмотренные настоящим контрактом, осуществляются подрядчиком в следующие сроки:

Начало работ: с момента заключения муниципального контракта.

Окончание работ: по 26 октября 2020 года.

Пунктом 4.1.1 муниципального контракта предусмотрена обязанность подрядчика оказать работу с надлежащим качеством в объеме, порядке и сроки, предусмотренные настоящим контрактом и приложениями к нему, в соответствии с техническими нормами и правилами, предъявляемыми к указанным услугам и передать заказчику выполненные работы в установленный срок.

Пунктом 4.1.3 муниципального контракта предусмотрена обязанность подрядчика извещать заказчика обо всех обстоятельствах, затрудняющих или делающих невозможным исполнение своих обязательств по настоящему контракту в течение 1 (одного) дня с момента их возникновения.

Пунктом 4.4.1 муниципального контракта предусмотрено право заказчика во всякое время проверять ход и качество работы, выполняемой подрядчиком, не вмешиваясь в его деятельность.

Пунктом 10.2 муниципального контракта предусмотрено, что расторжение настоящего контракта допускается по соглашению сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа стороны контракта от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством.

Пунктом 13.1 муниципального контракта предусмотрено, что настоящий контракт вступает в силу с момента заключения муниципального контракта по 31.12.2020, а в части взаиморасчетов – до полного исполнения сторонами своих обязательств по контракту.

В соответствии со статьёй 309 Гражданского кодекса РФ 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.

В соответствии с пунктом 1 статьи 702 Гражданского кодекса РФ по договору подряда одна сторона (подрядчик) обязуется выполнить по заданию другой

стороны (заказчика) определенную работу и сдать ее результат заказчику, а заказчик обязуется принять результат работы и оплатить его.

В соответствии с пунктом 1 статьи 708 Гражданского кодекса РФ предусмотрено, что в договоре подряда указываются начальный и конечный сроки выполнения работы.

Таким образом, на основании пункта 1 статьи 702 и пункта 1 статьи 708 Гражданского кодекса РФ существенными условиями договора подряда являются предмет (содержание, виды и объем подлежащих выполнению работ), а также начальный и конечный срок их выполнения.

В соответствии с пунктом 2 статьи 715 Гражданского кодекса РФ если подрядчик не приступает своевременно к исполнению договора подряда или выполняет работу настолько медленно, что окончание ее к сроку становится явно невозможным, заказчик вправе отказаться от исполнения договора и потребовать возмещения убытков.

В соответствии с подпунктом 2 пункта 2 статьи 450 Гражданского кодекса РФ 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.

Индивидуальный предприниматель Б согласно условиям муниципального контракта должен был выполнить работы предусмотренные техническим заданием (Приложение № 1 к документации об электронном аукционе) по 26.10.2020 включительно. На протяжении срока исполнения обязательств по контракту, подрядчик к работам не приступил.

09.07.2020 заказчиком направлено подрядчику требование № 2276 в котором заказчик указывает о том, что во избежание расторжения муниципального контракта в одностороннем порядке, заказчик просит подрядчика в течение 10 рабочих дней с момента получения требования сообщить дату производства работ.

Индивидуальный предприниматель на требование заказчика исх.№ 2276 от 09.07.2020 сообщил в письме (исх.№ 23 от 09.07.2020), что в настоящее время ведется работа по подготовке контейнерных площадок (их изготовление). По окончании срока их изготовления подрядчик приступит к устройству контейнерных площадок с 01.08.2020.

12.08.2020 заказчиком направлено подрядчику требование № 2682 в котором указывается, что по состоянию на 12.08.2020 работы по муниципальному контракту не начаты. Заказчик просит подрядчика в течение 10 рабочих дней с момента получения требования сообщить дату производства работ.

Индивидуальный предприниматель на требование заказчика исх.№ 2682 от 12.08.2020 сообщил в письме (исх.№ 30 от 21.08.2020), что изготовление каркасов выполнено, плиты закуплены. Подрядчик просит заказчика согласовать встречу с полномочным представителем для определения мест установки контейнерных площадок.

01.10.2020 заказчиком направлено подрядчику требование № 3168 в котором

указывается, что по состоянию на 01.10.2020 работы по муниципальному контракту не начаты. Извещение о наличии обстоятельств которые затрудняют исполнение подрядчиком обязательств по контракту в адрес заказчика не поступало. Заказчик просит подрядчика незамедлительно приступить к исполнению контракта, учитывая наступление низких температур.

Индивидуальный предприниматель сообщил заказчику в письме (исх.№ 49 от 09.11.2020) (вх.№ 4338 от 19.11.2020), что нарушил срок выполнения работ по контракту в связи со сложной эпидемиологической обстановкой, в результате которой часть сотрудников находилась на больничном, и трудовых ресурсов не хватило для выполнения работ по контракту в полном объеме, при этом, требуемые работы готовы выполнить в период с 01.04.2021 по 01.05.2021.

В связи с существенным нарушением условий контракта (срока выполнения работ), заказчиком 30.12.2020 принято решение № 3999 об одностороннем отказе от исполнения контракта.

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

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

В силу части 8 статьи 95 Закона о контрактной системе расторжение контракта допускается по соглашению сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа стороны контракта от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством.

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

Пунктом 10.3 муниципального контракта предусмотрено, что заказчик вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта по основаниям, предусмотренным Гражданским кодексом РФ для одностороннего отказа от исполнения данного вида обязательства.

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

В этой связи, заказчик в решении об одностороннем отказе от исполнения контракта должен указать соответствующие правовые основания которые

предусмотрены Гражданским кодексом РФ, а также пункт контракта который был нарушен исполнителем.

Комиссия Тюменского УФАС России отмечает, что в решении заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта от 30.12.2020 № 3999 имеется ссылка на часть 9 статьи 95 Закона о контрактной системе – то есть, на статью которая указывают на саму возможность принятия решения об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Часть 9 статьи 95 предусматривает общенормативное регулирование, то есть является общей правовой нормой, а не специальной, указанная норма имеет бланкетный характер не только к конкретным нормам Гражданского кодекса РФ, но и конкретным положениям контракта которые были нарушены исполнителем. Следовательно, заказчику при принятии решения об одностороннем отказе от исполнения контракта важно указать не только общие нормы законодательства, которые регулируют рассматриваемую сферу правоотношений, о также и специальные нормы (применительно к отдельным видам обязательств), которые по сути их конкретизируют.

Соответственно в рассматриваемом случае в решении заказчика в качестве оснований для прекращения обязательств по контракту указана часть 9 статьи 95 Закона о контрактной системе, а также имеется ссылка на пункт 10.3 муниципального контракта который предусматривает право заказчика принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта.

В решении заказчика об одностороннем отказе отсутствуют конкретные правовые основания которые предусмотрены гражданским законодательством в качестве основания для расторжения контракта.

Такой подход заказчика к составлению решения в контексте положения законодательства о контрактной системе считается ненадлежащим исполнением обязанности по принятию решения об одностороннем отказе от исполнения контракта в той мере, в которой данное решение становится основанием для включения сведений о лице в РНП, поскольку решение подобного рода не соответствует принципам прозрачности и открытости контрактной системы в сфере закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

В решении заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта приведены существенные условия контракта которые, нарушены подрядчиком, при этом, заказчик обязан указать такие существенные условия контракта, которые были нарушены исполнителем по контракту.

В качестве основания для расторжения контракта заказчиком указывается пункт 2 статьи 715 Гражданского кодекса РФ, в соответствии с которым, заказчик вправе отказаться от исполнения договора, в случае, если подрядчик не приступает своевременно к исполнению договора подряда или выполняет работу настолько медленно, что окончание ее к сроку становится явно невозможным.

Учитывая, что работы предусмотренные контрактом подрядчиком не были выполнены в установленный срок, результаты работ по акту приема-передачи заказчику не передавались, следовательно, у заказчика имелись достаточные правовые основания для принятия решения об одностороннем отказе от

исполнения контракта. Кроме того, в результате переписки заказчик неоднократно просил подрядчика приступить к выполнению работ, однако подрядчик сообщил, что не отрицает факт нарушения срока производства работ, при этом сообщил, что требуемые работы будут выполнены за пределами срока предусмотренного контрактом (то есть, в период с 01.04.2021 по 01.05.2021), что прямо предусматривает нарушение подрядчиком принятых на себя договорных обязательств в части выполнения работ в установленный муниципальным контрактом срок.

Комиссией Тюменского УФАС России также проведена проверка соблюдения заказчиком процедуры расторжения заказчиком муниципального контракта № 163 от 01.06.2020, по результатам которой установлено следующее.

Из материалов дела следует, что решение заказчика от 30.12.2020 № 3999 направлено 30.12.2020 заказным письмом с уведомлением о вручении (идентификатор почтового отправления 62722054012845), размещено 12.01.2021 на официальном сайте ЕИС в сфере закупок.

Согласно информации об отслеживании почтового отправления на официальном сайте Почта России по почтовому идентификатору 62722054012845 индивидуальным предпринимателем решение об одностороннем отказе от исполнения контракта не получено (неудачная попытка вручения).

Сведения о получении индивидуальным предпринимателем решения об одностороннем отказе по почте у заказчика отсутствовали.

С учетом части 12 статьи 95 Закона о контрактной системе, датой 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.

Согласно информации содержащейся в Реестре контрактов ЕИС в сфере закупок по реестровому номеру контракта 3720900286020000040 в разделе «Вложения», Комиссией установлено, что решение об одностороннем отказе от исполнения контракта размещено 12.01.2021.

При этом, тридцатый день регламентированного срока приходился на 12.02.2021 (пятница, рабочий день).

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

В десятидневный срок (который предусмотрен для устранения подрядчиком нарушений обязательств по контракту) подрядчик нарушения по контракту не устранил.

В соответствии со статьёй 191 Гражданского кодекса РФ течение срока,

определенного периодом времени, начинается на следующий день после календарной даты или наступления события, которыми определено его начало.

В соответствии со статьёй 193 Гражданского кодекса РФ если последний день срока приходится на нерабочий день, днем окончания срока считается ближайший следующий за ним рабочий день.

Десятый день срока который предусмотрен для вступления в силу решения об одностороннем отказе от исполнения контракта приходился на 22.02.2021 (понедельник, праздничный день). Поскольку десятый день срока приходился на праздничный день, следовательно, датой вступления в силу решения об одностороннем отказе от исполнения контракта является 24.02.2021 (среда, рабочий день). Таким образом, контракт считается расторгнутым 25.02.2021 (четверг, рабочий день).

С учетом изложенного, заказчиком соблюдена процедура расторжения контракта.

В соответствии с пунктом 1 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 23.06.2015 № 25 «О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса РФ» оценивая действия сторон как добросовестные или недобросовестные, следует исходить из поведения, ожидаемого от любого участника гражданского оборота, учитывающего права и законные интересы другой стороны, содействующего ей, в том числе в получении необходимой информации. По общему правилу пункта 5 статьи 10 Гражданского кодекса РФ добросовестность участников гражданских правоотношений и разумность их действий предполагаются, пока не доказано иное.

В рассматриваемом случае индивидуальным предпринимателем не представлены в материалы дела какие-либо доказательства, указывающие на невозможность исполнения контракта, в связи с наличием обстоятельств непреодолимой силы, которые препятствовали своевременно исполнить обязательства по контракту.

В заседании Комиссии представитель заказчика пояснил, что закупка проводилась в рамках региональной программы охраны окружающей среды и финансирование указанной закупки осуществлялось за счет средств бюджета Тюменской области, контроль за расходованием выделенных бюджетных средств осуществляет Департамент недропользования и экологии Тюменской области.

Таким образом, заказчик был лишен результата работ на который был вправе рассчитывать при проведении закупки, что потребует проведения новой закупки и следовательно, отложения срока по созданию контейнерных площадок на территории Армизонского района Тюменской области в рамках реализации региональной программы охраны окружающей среды.

Комиссия Тюменского УФАС России полагает, что имеются достаточные правовые основания для включения в РНП сведений в отношении индивидуального предпринимателя Б.

В связи с изложенным, руководствуясь частью 1 статьи 2, статьи 104 Закона о контрактной системе и Правилами ведения реестра недобросовестных

поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденных постановлением Правительства РФ от 25.11.2013 № 1062, Комиссия Тюменского УФАС России,

РЕШИЛА:

Сведения, представленные Администрацией Армизонского муниципального района Тюменской области в отношении индивидуального предпринимателя Б (ИНН) по факту одностороннего отказа от исполнения контракта по результатам проведения электронного аукциона на создание контейнерных площадок на территории Армизонского района Тюменской области (реестровый номер закупки 0167300000720000017) в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) **включить сроком на два года.**

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

Председатель Комиссии

Члены Комиссии