

РЕШЕНИЕ по делу № РНП-72-114/22 о проверке факта одностороннего отказа от исполнения контракта

28 сентября 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:

рассмотрев в дистанционном режиме посредством плагина видеоконференции «True Conf» обращение МКУ «Служба заказчика по благоустройству Восточного АО города Тюмени» о внесении в реестр недобросовестных поставщиков сведений в отношении ООО «В» (ИНН) и осуществив проверку факта одностороннего отказа от исполнения контракта, заключенного по итогам электронного аукциона на выполнение работ по обустройству водоотведения на территории общего пользования по ул. Станционная, 24 к. 1 (реестровый номер закупки 0167300000522000284),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области (далее – Тюменское УФАС России) поступило обращение заказчика в лице МКУ «Служба заказчика по благоустройству Восточного АО города Тюмени» о внесении в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей (далее также – РНП) сведений в отношении ООО «В» в связи с односторонним отказом от исполнения контракта, заключенного по итогам электронного аукциона на выполнение работ по обустройству водоотведения на территории общего пользования по ул. Станционная, 24 к. 1.

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 также - Законом о контрактной системе) документы и сведения.

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).

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).

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.

Общество извещено надлежащим образом о времени и месте рассмотрения дела, письменные пояснения и документы, обосновывающие позицию по делу в Тюменское УФАС России не представлены.

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

04.05.2022 между МКУ «Служба заказчика по благоустройству Восточного АО города Тюмени» и ООО «В» заключен муниципальный контракт № 25001.22.046 на выполнение работ по обустройству водоотведения на территории общего пользования по ул. Станционная, 24 к. 1 (реестровый номер контракта 3720322479222000012).

Пунктом 1.2 контракта предусмотрено, что согласно контракту подрядчик обязуется по заданию заказчика выполнить работы по обустройству водоотведения на территории общего пользования по ул. Станционная, 24 к. 1, согласно приложениям №№ 1, 2 (далее - работы) и сдать результат работ заказчику, а заказчик обязуется принять результат Работ и оплатить работы в порядке и на условиях, предусмотренных контрактом.

Пунктом 3.1 контракта предусмотрен срок выполнения работ: 01.05.2022 - 30.09.2022.

Пунктом 3.2 контракта предусмотрено место выполнения работ: г. Тюмень, ул. Станционная, 24 к. 1.

Пунктом 4.2 контракта предусмотрено, что не позднее, чем за 5-ть дней до фактической сдачи результатов выполненных работ подрядчик уведомляет заказчика о намерении осуществить сдачу результатов выполненных работ, а также о времени такой сдачи, с тем, чтобы заказчик смог совершить необходимые действия, обеспечивающие приемку выполненных результатов работ.

Пунктом 6.4.5 контракта предусмотрено, что подрядчик обязан обеспечить качество выполненных работ в полном соответствии с условиями контракта, приложениями к нему и действующими нормативно-правовыми актами, устанавливающими требования для данного вида работ.

Пунктом 10.1 контракта предусмотрено, что контракт считается заключенным в день размещения контракта, подписанного усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени заказчика, в ЕИС и действует до 31.12.2022, а в части исполнения принятых по контракту обязательств по оплате, - до полного их исполнения сторонами.

Пунктом 10.3 контракта предусмотрено, что заказчик вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта по основаниям, предусмотренным Гражданским кодексом РФ для одностороннего отказа от исполнения отдельных видов обязательств.

Условиями описания объекта закупки (приложение № 1 к извещению об осуществлении закупки) предусмотрено, что подрядчик обязан своевременно и

надлежащим образом, в порядке, объемах и сроки выполнить работы по обустройству водоотведения на территории общего пользования по ул. Станционная, 24 к. 1 (капитальный ремонт) установленные извещением об осуществлении закупки и приложениями к нему, требованиями действующего законодательства Российской Федерации. Гарантийный срок на выполненные работы устанавливается: по земляному полотну – 8 лет; по основанию дорожной одежды – 6 лет; по нижнему слою покрытия- 5 лет; по верхнему слою покрытия – 4 года; на иные виды работ – 5 лет.

Статьей 309 Гражданского кодекса РФ (далее – 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 Гражданского кодекса 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.

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 установлено следующее.

Дата	Содержание документа	Документ
25.05.2022	Заказчиком в адрес подрядчика направлено письмо, согласно которому, заказчик просит предоставить график выполнения работ по муниципальному контракту № 25001.22.046. График выполнения работ надлежит предоставить до 01.06.2022	Письмо № 57-08-000461/22 от 25.05.2022
07.07.2022	Заказчик сообщил подрядчику о том, что работы по состоянию на 07.07.2022 на объекте не начинались. Заказчик просил подрядчика в кратчайшие сроки приступить к выполнению работ, а также до 11.07.2022 предоставить актуальные графики выполнения работ	Письмо № 57-08-000726/22 от 07.07.2022
25.07.2022	Заказчик сообщил подрядчику о том, что работы по состоянию на 25.07.2022 на объекте не начинались. Заказчик просил подрядчика в кратчайшие сроки приступить к выполнению работ, а также до 27.07.2022 предоставить актуальные графики выполнения работ	Письмо № 57-08-000811/22 от 25.07.2022

10.08.2022	Заказчик просил подрядчика направить 11.08.2022 в 10:00 представителя по адресу г. Тюмень, ул. Станционная д. 24, к. 1, для совместного осмотра объекта в рамках исполнения обязательств по муниципальному контракту	Письмо № 57-08-000925/22 от 10.08.2022
06.09.2022	Заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта, по состоянию на момент принятия решения об одностороннем отказе от исполнения контракта подрядчик к выполнению работ не приступил	Решение об одностороннем отказе № 57-08-1019/22 от 06.09.2022

Комиссией Тюменского УФАС России в рамках внеплановой проверки исследован вопрос относительно соблюдения заказчиком процедуры расторжения контракта, регламентированной Законом 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 5.2.3 контракта предусмотрено, что заказчик вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта в соответствии с Гражданским кодексом РФ.

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.

06.09.2022 заказчиком через личный кабинет ЕИС в сфере закупок сформировано решение об одностороннем отказе от исполнения контракта от 06.09.2022 № 57-08-1019/22, и которое направлено в личный подрядчика размещенного на официальном сайте ЕИС в сфере закупок:

Статьей 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.**

Поскольку датой надлежащего уведомления ООО «В» об одностороннем отказе от исполнения контракта является **06.09.2022**, 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 **17.09.2022**.

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

Таким образом, заказчиком соблюдена процедура расторжения контракта.

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.

Правовые основания для отмены принятого решения об одностороннем отказе от исполнения контракта предусмотренные частью 14 статьи 95 Закона о контрактной системе у заказчика отсутствовали, поскольку заказчику в период течения десятидневного срока предусмотренного для вступления в законную силу решения об одностороннем отказе от исполнения контракта доказательства исполнения в полном объеме условий муниципального контракта не представлены. Комиссия Тюменского УФАС России не усматривает какого-либо предвзятого отношения к приемке работ у подрядчика 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 подрядчиком контракта;

Во-вторых, невозможность подрядчика исполнить обязательства по контракту в требуемом объеме, не может указывать на добросовестность подрядчика, учитывая что подрядчик был ознакомлен с условиями контракта и спецификацией, подавал заявку на участие в закупке, подписал контракт на условиях указанных в описании объекта закупки содержащегося в составе извещения об осуществлении закупки, 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 подрядчику исполнить обязательства по контракту в установленный срок, в материалы дела не представлены;

В-четвертых, факты подтверждающие, что заказчик препятствовал подрядчику исполнить надлежащим образом обязательства по контракту не установлены.

В-пятых, подрядчиком не приняты меры для **надлежащего исполнения условий контракта** (подпункт «в» пункта 15 Постановления Правительства РФ от 30.06.2021 № 1078). Нельзя не отметить, что не все действия поставщика (подрядчика, исполнителя) могут быть признаны направленными на надлежащее исполнение контракта. Определение действий поставщика (подрядчика, исполнителя) в качестве надлежащих в каждом конкретном случае связывается именно с результатом выполненной работы, оказанной услуги (статья 12 Закона о контрактной системе), то есть с полностью исполненными условиями контракта, а не с действиями предшествующими достижению результата. В материалах дела отсутствует какое-либо документальное подтверждение факта приемки заказчиком выполненных подрядчиком работ в полном объеме.

Учитывая, что закупка осуществлялась в рамках реализации муниципальной программы «Формирование современной городской среды в городе Тюмени на 2019-2024 годы» (утв. распоряжением Администрации города Тюмени от 19.12.2018), следовательно, невыполнение работ по муниципальному контракта поставило под угрозу срыв плана реализации по формированию современной городской среды в городе Тюмени.

Действия Общества, выразившиеся в неисполнении в полном объеме условий контракта, 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 также не представлено.

Наоборот, из материалов дела усматривается заинтересованность заказчика в исполнении контракта, поскольку заказчик направлял подрядчику соответствующие уведомления, проводил контроль выполнения работ, осуществлял переписку.

Какой-либо преждевременности заказчика в части принятия решения об одностороннем отказе от исполнения контракта не установлено.

Согласно представленной в материалы дела выписке из ЕГРЮЛ в отношении ООО «В» следует, что в качестве дополнительного вида деятельности Общества указан код ОКПД2 – 43.29 «Производство прочих строительно-монтажных работ».

Таким образом, подрядчик будучи профессиональным субъектом на рынке выполнения строительных работ, должен был предусмотреть все возможные неблагоприятные последствия, связанные с невозможностью исполнения принятых на себя обязательств.

Учитывая, что **факт существенного нарушения условий контракта подтвержден** (в срок предусмотренный контрактом, работы в полном объеме не выполнены, результат работ не принят заказчиком по акту приема-передачи), вместе с тем, Обществом в материалы дела не представлено документов и сведений, свидетельствующих о надлежащем исполнении обязательств в полном объеме по контракту, обстоятельства непреодолимой силы которые не позволили подрядчику надлежащим образом исполнить условия контракта не установлены, действия заказчика связанные с воспрепятствованием производству работ по контракту также не установлены, следовательно, у заказчика отсутствовали правовые основания для расторжения муниципального контракта по соглашению сторон.

Поскольку заказчиком соблюдена процедура расторжения контракта в одностороннем порядке, в этой связи, Комиссия Тюменского УФАС России полагает, что в данном случае имеются достаточные правовые основания для включения в РНП сведений в отношении ООО «В».

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) (утв. Постановлением Правительства РФ от 30.06.2021 № 1078), Комиссия Тюменского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Сведения, представленные заказчиком МКУ «Служба заказчика по благоустройству Восточного АО города Тюмени» в отношении ООО «В» (ИНН , адрес:), учредителя и директора Общества: А (ИНН) по факту одностороннего отказа от исполнения контракта заключенного по результатам электронного аукциона на выполнение работ по обустройству водоотведения на территории общего пользования по ул. Станционная, 24 к. 1 (реестровый номер закупки 0167300000522000284), в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) **включить сроком на два года.**

2. Датой включения сведений в отношении ООО «В» 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