Р Е Ш Е Н И Е по делу № РНП-72-137/23 о проверке факта одностороннего отказа

от исполнения контракта

08 сентября 2023 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 в дистанционном режиме посредством плагина видеоконференции True Conf обращение ГБУЗ ТО «Центр профилактики и борьбы со СПИД» о внесении в реестр недобросовестных поставщиков сведений в отношении ООО «П» (ИНН) и осуществив проверку факта одностороннего отказа от исполнения контракта заключенного по итогам электронного аукциона на выполнение проектных и изыскательских работ по объекту: «Капитальный ремонт фасада здания ГБУЗ ТО «Центр профилактики и борьбы со СПИД» по адресу: г.Тюмень, ул.Курортная, д. 28» (реестровый номер закупки 0167200003422004727),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области (далее – Тюменское УФАС России) поступило обращение ГБУЗ ТО «Центр профилактики и борьбы со СПИД» о внесении в реестр недобросовестных поставщиков сведений в отношении ООО «П» в связи с односторонним отказом от исполнения контракта на выполнение проектных и изыскательских работ по объекту: «Капитальный ремонт фасада здания ГБУЗ ТО «Центр профилактики и борьбы со СПИД» по адресу: г.Тюмень, ул.Курортная, д. 28».

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 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.

ООО «П» будучи извещенным надлежащим образом о времени и месте рассмотрения дела, документы обосновывающие позицию по делу в материалы дела представило, просит не включать сведения в РНП.

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

26.08.2022 между ГБУЗ ТО «Центр профилактики и борьбы со СПИД» и ООО «П» заключен договор № 84-22 на выполнение проектных и изыскательских работ по объекту: «Капитальный ремонт фасада здания ГБУЗ ТО «Центр профилактики и борьбы со СПИД» по адресу: г.Тюмень, ул.Курортная, д. 28» (реестровый номер контракта 2720202388522000098).

Пунктом 1.1 договора предусмотрено, что заказчик поручает, а подрядчик принимает на себя выполнение проектных и изыскательских работ по объекту: «Капитальный ремонт фасада здания ГБУЗ ТО «Центр профилактики и борьбы со СПИД» по адресу: г. Тюмень, ул. Курортная, д. 28» (далее – работы). Разработка проектной документации, подлежащей оформлению и сдаче заказчику, осуществляется на основании задания на проектирование (приложение № 1 к договору) и на условиях настоящего договора. Место выполнения работ: выполнение инженерных изысканий осуществляется по адресу: г. Тюмень, ул. Курортная, д. 28. Проектные работы осуществляются по месту нахождения подрядчика. Место передачи результатов работ: г. Тюмень, ул. Курортная, д. 28.

Пунктом 2.1 договора предусмотрено, что сроки выполнения работ определяются графиком выполнения работ, являющимся приложением № 3 к настоящему договору. Начало работ: с даты начала исполнения договора, указанной в извещении. Срок окончания работ: 15.12.2022.

Пунктом 3.1.4 договора предусмотрена обязанность заказчика в течение 3-х рабочих дней с момента получения от Подрядчика проектной документации, предусмотренной пунктом №1 графика выполнения работ (приложение № 3 к договору), рассмотреть предоставленные документы и при отсутствии замечаний направить указанные документы в ГКУ ТО «Управление капитального строительства» (далее по тексту ГКУ ТО «УКС»). При наличии замечаний к предоставленным документам направить в указанный выше срок подрядчику перечень замечаний с указанием сроков их устранения.

Пунктом 3.1.5 договора предусмотрено, что в соответствии с Распоряжением Правительства Тюменской области от 10.02.2016 № 104-рп разработанная проектная документация подлежит проверке ГКУ ТО «УКС» в части принятия проектных решений и импортозамещения. Проверка УКС проводится в течение 15 рабочих дней со дня поступления проектной документации.

Пунктом 3.3.1 договора предусмотрена обязанность подрядчика принять на себя обязательства в соответствии с заданием заказчика и в сроки, установленные договором, выполнить проектные и изыскательские работы по объекту: «Капитальный ремонт фасада здания ГБУЗ ТО «Центр профилактики и борьбы со СПИД» по адресу: г. Тюмень, ул. Курортная, д. 28».

Пунктом 3.3.2 договора предусмотрена обязанность подрядчика своевременно и с надлежащим качеством выполнить работы в соответствии с исходными данными, заданием на проектирование и договором. Подрядчик вправе отступать от требований, предусмотренных в исходных данных, только по согласованию с заказчиком.

Пунктом 3.3.3 договора предусмотрена обязанность подрядчика вести сопровождение разработанной проектной документации при проверке в контролирующих органах, а также исправить замечания по проектной документации в сроки, предусмотренные пунктом 3.3.11 договора.

Пунктом 3.3.4 договора предусмотрено, что в течение 3-х рабочих дней после получения от заказчика исходных данных рассмотреть их и, при наличии замечаний, направить заказчику перечень этих замечаний в письменном виде. В случае нарушения указанного пункта подрядчик в дальнейшем не вправе ссылаться на неточности в исходных данных при несоблюдении сроков выполнения работ.

Пунктом 5.1 договора предусмотрено, что сдача-приемка результата работ оформляется документом о приемке после предоставления подрядчиком документации в соответствии с требованиями настоящего договора и действующих нормативно-правовых актов.

Пунктом 12.1 договора предусмотрено, что договор считается заключенным в день размещения договора, подписанного усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени заказчика, в единой информационной системе. Договор вступает в силу со дня его заключения сторонами и действует до полного исполнения сторонами своих обязательств по договору. Окончание срока действия настоящего договора не освобождает стороны от выполнения обязательств, предусмотренных настоящим договором, а также от ответственности за нарушение условий договора.

Приложением № 3 к договору предусмотрен график выполнения работ:

№ п/п	Наименование работ	Срок выполнения
1	Предоставить Заказчику проектную документацию и результаты инженерных изысканий на электронном носителе и на бумажном носителе в 1 экземпляре для организации получения Заказчиком положительного заключения проектных решений и импортозамещения ГКУ ТО «УКС»	**в течение 30 календарных дней с даты начала исполнения Договора, указанной в извещении**
2	Направить документацию для организации проведения государственной экспертизы проектной документации и результатов инженерных изысканий и проверки достоверности определения сметной стоимости капитального ремонта	**в течение 3-х рабочих дней с даты получения от Заказчика положительного заключения проектных решений и импортозамещения от ГКУ ТО «УКС»**
3	Уведомить (письменно) Заказчика о получении положительного заключения государственной экспертизы и направить в адрес Заказчика данное заключение с проверенной и получившей положительное заключение проектной документацией, предусмотренной в Приложении №1 к Договору	**в течение 3 рабочих дней с даты получения положительного заключения государственной экспертизы**

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 Гражданского кодекса 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 Гражданского кодекса РФ предусмотрено, что в договоре подряда указываются начальный и конечный сроки выполнения работы.

Подпунктом 2 пункта 2 статьи 450 Гражданского кодекса РФ предусмотрено, что 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.

Из материалов дела установлено следующее:

Дата	Содержание документа	Документ
01.12.2022	Заказчиком направлено письмо подрядчику, согласно которому, по состоянию на 01.12.2022 проектная документация в электронном и бумажном носителе в адрес заказчика не поступила, заказчик просил в срок до 03.12.2022 предоставить требуемые документы. Если будут нарушены сроки выполнения работ, заказчик оставляет за собой право на односторонний отказ от исполнения договора	Письмо исх.№ 4058 от 01.12.2022
05.12.2022	Подрядчиком в адрес заказчика направлена проектная документация – карточка технических решений, технический отчет по результатам обследования 11.11.22-ТО, пояснительная записка раздел ПД № 11.11.22-ПЗ. Настоящим письмом гарантируем, выдать оставшуюся проектно-сметную документацию в срок до 10.12.2022	Письмо исх.№ 16 от 05.12.2022
22.12.2022	Заказчиком направлено письмо подрядчику, согласно которому, по состоянию на 22.12.2022 срок окончания работ истек. Проектная документация оформленная надлежащим образом в соответствии с условиями договора, в адрес заказчика не поступила. Заказчик просил подрядчика в срок до 26.12.2022 предоставить документы, предусмотренные приложениями № 1 и № 3 к договору в полном объеме	Письмо исх.№ 4318 от 22.12.2022
18.01.2023	Заказчиком направлено письмо подрядчику, согласно которому, заказчик неоднократно обращался в адрес подрядчика с требованием об исполнении обязательств по договору (исх.№ 4058 от 01.12.2022, исх.№ 4318 от 22.12.2022). Однако, по состоянию на 17.01.2023 проектная документация, оформленная надлежащим образом в соответствии с условиями договора в адрес заказчика не поступила. Просим сообщить информацию о том, в какие сроки будет предоставлена проектная документация, предусмотренная договором	Письмо исх.№ 223 от 18.01.2023
16.02.2023	Заказчиком направлено письмо подрядчику, согласно которому, по состоянию на 16.02.2023 полный пакет документов, предусмотренный пунктом 1 графика выполнения работ в адрес заказчика не предоставлен. Подрядчик допустил ненадлежащее исполнение обязательств по своевременному предоставлению документов, предусмотренных пунктом 1 графика выполнения работ. За неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств по настоящему договору стороны несут ответственность в соответствии с действующим законодательством. Заказчиком начислен штраф который следовало оплатить подрядчику в срок до 20.03.2023	Письмо исх.№ 630 от 16.02.2023
03.03.2023	Заказчиком принято решение об одностороннем отказе от	Письмо исх.№ 775 от

	исполнения договора	03.03.2023
09.03.2023	Подрядчиком осуществлена оплата начисленного заказчиком штрафа по договору	Платежное поручение № 14 от 09.03.2023
10.03.2023	Подрядчиком в адрес заказчика направлена проектная документация – карточка технических решений, технический отчет по результатам обследования 11.11.22-ТО, пояснительная записка раздел ПД № 11.11.22-ПЗ, архитектурные решения раздел ПД № 11.11.22-АР, сметный расчет раздел ПД № 11.11.22-СМ. Проектная документация готова в полном объеме, заявление в Тюменскую государственную экспертизу формируется. Подрядчик просил заказчика отменить решение об одностороннем отказе от исполнения договора	Письмо исх.№ 24 от 10.03.2023
13.03.2023	Заказчиком направлено письмо подрядчику, согласно которому, заказчиком принято решение об отмене ранее принятого решения об одностороннем отказе от исполнения договора (письмо исх.№ 775 от 03.03.2023)	Письмо исх.№ 880 от 13.03.2023
05.05.2023	Заказчиком направлено письмо подрядчику, согласно которому, по состоянию на 04.05.2023 полный пакет документов, предусмотренный пунктом 1 графика выполнения работ не предоставлен. Просим сообщить информацию о том, в какие сроки будет предоставлена проектная документация, предусмотренная договором	Письмо исх.№ 1545 от 05.05.2023
19.05.2023	Подрядчиком в адрес заказчика направлено письмо согласно которому, 16.03.2023 на электронную почту centr-aids-inzhener@mail.ru отправлена на согласование проектная документация. 19.04.2023 на туже почту были отправлены документы с замечаниями от УКС. В настоящий момент ожидаем от Вас подписанных и отсканированных документов отправленных 16.03.2023	Письмо исх.№ 27 от 19.05.2023 (вх.№ 1657 от 19.05.2023)
21.06.2023	Прокуратурой Калининского АО города Тюмени в адрес заказчика направлено представление об устранении нарушений закона, согласно которому в ЕИС в сфере закупок отражен контракт с реестровым номером 2720202388522000098 находящимся в статусе исполнения (срок исполнения 30.12.2022), допущенные нарушения стали возможны в результате ненадлежащего соблюдения положений действующего законодательства	Письмо исх.№ 12-2023 от 21.06.2023
03.08.2023	Заказчиком направлено письмо подрядчику, согласно которому, проектная документация для организации получения заказчиком положительного заключения проектных решений и импортозамещения ГКУ ТО «УКС» в полном объеме предоставлена 10.03.2023. Просим в срок до 04.08.2023 сообщить причину несвоевременного предоставления указанной проектной документации, кроме того, если в срок до 21.08.2023 не будут исполнены обязательства по договору заказчик будет вынужден отказаться от исполнения договора в одностороннем порядке	Письмо исх.№ 2596 от 03.08.2023
04.08.2023	Подрядчиком в адрес заказчика направлено письмо согласно которому, 20.06.2023 – было получено извещение о положительном решении УКС, 14.07.2023 – загружены документы в экспертизу для проверки определения сметной стоимости капитального ремонта фасада, 27.07.2023 – договор с экспертизой подписан и оплачен (платежка прилагается). Наша компания готова в максимально сжатые сроки вносить изменения в проектно-сметную документацию и уложится в установленный Вами срок до 21.08.2023 но все зависит от экспертизы, в настоящий момент ждем замечаний	Письмо исх.№ 112 от 04.08.2023

Заказчик руководствуясь статьёй 95 Закона о контрактной системе, пунктом 8.5 договора принял решение № 2777 от 22.08.2023 об одностороннем отказе от исполнения договора.

Комиссия Тюменского УФАС России полагает, что у заказчика в данном случае имелись достаточные правовые основания для принятия решения об одностороннем отказе от исполнения контракта.

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 8.5 договора предусмотрено, что расторжение договора допускается по соглашению сторон, на основании решения суда, в случае одностороннего отказа одной из сторон от исполнения договора в случаях, когда такой отказ допускается в соответствии с законодательством Российской Федерации и условиями договора.

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).

Исходя из материалов дела следует, что заказчиком дважды принималось решение об одностороннем отказе от исполнения договора

Первый раз решение об одностороннем отказе от исполнения договора принято заказчиком 03.03.2023 (письмо исх.№ 775 от 03.03.2023), однако впоследствии указанное решение заказчиком было отменено по собственной инициативе (письмо исх.№ 880 от 13.03.2023), что допускается Законом о контрактной системе, каких-либо нарушений законодательства Комиссия Тюменского УФАС России в действиях заказчика в рассматриваемой части не усматривает.

Второй раз решение об одностороннем отказе от исполнения договора принято заказчиком 22.08.2023 (письмо исх.№ 2777 от 22.08.2023). Заказчиком в ЕИС в сфере закупок по реестровому номеру контракта 2720202388522000098 размещено решение об одностороннем отказе от исполнения контракта:

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.

Статьёй 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 «П» об одностороннем отказе от исполнения договора является **22.08.2023**, 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 договора является **02.09.2023**.

Важно отметить, что заказчиком **не допущено сокращения** установленного Законом о контрактной системе, срока вступления в законную силу решения об одностороннем отказе от исполнения договора. Какие-либо нарушения законодательства о контрактной системе при принятии заказчиком повторного решения об одностороннем отказе от исполнения договора Комиссией Тюменского УФАС России не установлены.

Необходимо отметить, что ООО «П» подавая заявку на участие в закупке, согласилось 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 подрядчиком контракта;

Во-вторых, невозможность подрядчика (исполнителя) исполнить обязательства по контракту в требуемом объеме с надлежащим качеством, не может указывать на добросовестность, учитывая, что подрядчик (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 препятствовал подрядчику надлежащим образом исполнять обязательства по контракту, а именно, не допускал на объект производства работ, не выходил на связь с подрядчиком. Наоборот, материалы дела содержат переписку как заказчика, так и подрядчика, то есть, заказчик фактически выходил на связь с подрядчиком.

Заказчиком неоднократно в адрес подрядчика (исполнителя) направлялись письма исх.№ 4058 от 01.12.2022, исх.№ 4318 от 22.12.2022, исх.№ 630 от 16.02.2023, исх.№ 1545 от 05.05.2023, исх.№ 2596 от 03.08.2023 с требованием принятия мер для надлежащего исполнения контракта, однако к какому-либо положительному результату указанные действия заказчика не привели.

Действия подрядчика (исполнителя), 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 подрядчика (исполнителя) могут быть признаны направленными на надлежащее исполнение контракта. Определение действий подрядчика (исполнителя) в качестве надлежащих связывается именно с результатом выполненной работы, то есть с полностью выполненными работами по объекту, которые выполнены прежде всего с надлежащим качеством, полном отсутствии замечаний, а не с действиями предшествующими достижению результата работы. В материалах дела отсутствует какое-либо документальное подтверждение факта приемки заказчиком выполненных работ в полном объеме с надлежащим качеством. Акт приемки полностью выполненных работ, подписанный заказчиком и поставщиком в ЕИС в сфере закупок отсутствует.

В свою очередь, часть 14 статьи 95 Закона о контрактной системе является правовым основанием для отмены заказчиком ранее принятого решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, и вменяется в обязанность заказчика, поскольку **данная норма закона подлежит применению исключительно в случае**, **если подрядчиком (исполнителем) полностью устранены нарушения условий контракта послужившие основанием для принятия заказчиком решения об одностороннем отказе от исполнения контракта**.

Комиссией Тюменского УФАС России установлено, что ООО «П» в десятидневный срок, предусмотренный частью 13 статьи 95 Закона о контрактной системе, в течение которого, подрядчиком (исполнителем) **должно быть устранено** нарушение условий договора, не устранило указанные нарушения.

01.09.2023 являлось крайним (то есть, десятым) днем, в течение которого у подрядчика (исполнителя) имелась возможность устранить допущенные нарушения условий контракта (часть 13, часть 14 статьи 95 Закона о контрактной системе).

Поскольку какие-либо доказательства устранения в полном объеме подрядчиком в установленный частью 13 статьи 95 Закона о контрактной системе десятидневный срок ранее выявленных заказчиком нарушений в ходе выполнения работ по договору в адрес заказчика не представлены, что исключает возможность применения заказчиком требований части 14 статьи 95 Закона о контрактной системе регламентирующих возможность отмены заказчиком ранее принятого решения об одностороннем отказе от исполнения контракта исключительно в случае, если ранее выявленные нарушения были устранены подрядчиком в полном объеме, следовательно, у заказчика объективно отсутствовали правовые основания для отмены ранее принятого решения об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Торгово-промышленной палатой РФ разработано Положение о порядке свидетельствована обстоятельств непреодолимой силы (форс-мажор) (приложение к Постановлению Правления Торгово-промышленной палаты РФ от 23.12.2015 № 173-14), в соответствии с пунктом 1.3 которого к таким обстоятельствам относятся: стихийные бедствия (землетрясение, наводнение, ураган), пожар, массовые заболевания (эпидемии), забастовки, военные действия, террористические акты, диверсии, ограничения перевозок, запретительные меры государств, запрет торговых операций, в том числе с отдельными странами, вследствие принятия международных санкций и другие, не зависящие от воли сторон договора (контракта) обстоятельства. При этом, к обстоятельствам непреодолимой силы (форс-мажору) не могут быть отнесены предпринимательские риски, такие как нарушение обязанностей со стороны контрагентов должника, отсутствие на рынке нужных для исполнения обязательств товаров, отсутствие у должника необходимых денежных средств, а также финансово-экономический кризис, изменение валютного курса, девальвация национальной валюты, преступные действия неустановленных лиц.

Обстоятельства непреодолимой силы которые воспрепятствовали подрядчику надлежащим образом в установленный срок осуществить выполнение проектных и изыскательских работ Комиссией Тюменского УФАС России не установлены.

Пунктом 8 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 24.03.2016 № 7 «О применении судами некоторых положений Гражданского кодекса РФ об ответственности за нарушение обязательств» предусмотрено, что требование чрезвычайности подразумевает исключительность рассматриваемого обстоятельства, наступление которого не является обычным в конкретных условиях. Если иное не предусмотрено законом, обстоятельство признается непредотвратимым, если любой участник гражданского оборота, осуществляющий аналогичную с должником деятельность, не мог бы избежать наступления этого обстоятельства или его последствий. Не могут быть признаны непреодолимой силой обстоятельства, наступление которых зависело от воли или действий стороны обязательства, например, отсутствие у должника необходимых денежных средств, нарушение обязательств его контрагентами, неправомерные действия его представителей.

Невыполнение подрядчиком (исполнителем) в полном объеме условий договора не обусловлено действием обстоятельств, обладающих признаками чрезвычайности и непредотвратимости, что исключало возможность расторжения договора по соглашению сторон.

По состоянию на десятый день (01.09.2023) регламентированного частью 13 статьи 95 Закона о контрактной системе подрядчик не устранил ранее установленные нарушения условий контракта, следовательно, не выполнил требуемый по контракту объем работ, что не предусмотрено условиями контракта, следовательно, цель обеспечения государственных нужд которую преследовал заказчик изначально, при заключении контракта не достигнута.

Представитель заказчика в заседании Комиссии подтвердил, что нарушение условий контракта в течение регламентированного частью 13 статьи 95 Закона о контрактной системе десятидневного срока не устранено подрядчиком полностью.

В разделе «исполнение контракта» официального сайта ЕИС в сфере закупок по реестровому номеру договора 2720202388522000098, установлено, что при цене контракта в 295 846,25 рублей, стоимость исполненных подрядчиком обязательств составила 00 рублей 00 копеек.

Заказчик был лишен требуемого по контракту полного результата выполнения работ, что повлекло отсутствие полного обеспечения государственных нужд, и как следствие, не достигнута цель выполнения проектных и изыскательских работ которые являются необходимыми для дальнейшего осуществления капитального ремонта фасада здания ГБУЗ ТО «Центр профилактики и борьбы со СПИД».

Комиссией Тюменского УФАС России не установлено какого-либо нарушения условий договора со стороны заказчика, либо предвзятого отношения заказчика к приемке работ у подрядчика.

Заказчик со своей стороны предоставлял подрядчику (исполнителю) более чем достаточное количество времени для исполнения подрядчиком (исполнителем) обязательств по договора, даже несмотря на значительную просрочку исполнения подрядчиком (исполнителем) своих обязательств по договору, однако несмотря на то это, в полном объеме условия договора не были исполнены подрядчиком (исполнителем).

Кроме того, заказчик несмотря на то, что 03.03.2023 (письмо исх.№ 775 от 03.03.2023) уже принимал решение об одностороннем отказе от исполнения договора отменил его 13.03.2023 (письмо исх.№ 880 от 13.03.2023) по своей инициативе, чем предоставил дополнительную возможность подрядчику исполнить условия договора, однако указанные действия до августа 2023 года включительно, к какому-либо положительному результату не привели, что в свою очередь, фактически повлекло утрату интереса заказчика в дальнейшем исполнении условий договора подрядчиком.

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 (подрядчик, исполнитель) обязан со своей стороны устранить ранее выявленные заказчиком нарушения условий договора.

Довод представителя подрядчика о том, что 23.08.2023 на электронную почту инженера ГБУЗ ТО «Центр профилактики и борьбы со СПИД» направлялся документ – о не включении затрат на разработку проектно-сметной документации и экспертизы проектной документации на предмет проверки достоверности определения сметной стоимости - который требовалось подписать именно главному врачу ГБУЗ ТО «Центр профилактики и борьбы со СПИД» для представления в учреждение государственной экспертизы проектной документации был опровергнут представителем заказчика, который сообщил, что 22.08.2023, 23.08.2023 какие-либо документы на электронную почту заказчика от подрядчика не поступали. На требование Комиссии Тюменского УФАС России представить соответствующее доказательство подтверждающее факт направления указанного письма подрядчиком на электронную почту инженера заказчика ничего в материалы рассматриваемого дела не представлено.

Комиссия Тюменского УФАС России отмечает, что согласно пункту 3 графика выполнения работ (приложение № 3 к договору) подрядчик обязан в течение трех рабочих дней с даты получения положительного заключения государственной экспертизы уведомить письменно заказчика о получении положительного заключения государственной экспертизы и направить в адрес заказчика заключение с проверенной и получившей положительное заключение проектной документацией, предусмотренной в приложении № 1 к договору.

Направленный 16.08.2023 подрядчиком на электронную почту инженера заказчика бланк документа в формате Word о не включении затрат на разработку проектно-сметной документации и экспертизы проектной документации на предмет проверки достоверности определения сметной стоимости - который требовалось подписать именно главному врачу ГБУЗ ТО «Центр профилактики и борьбы со СПИД» не указывает на факт получения положительного заключения государственной экспертизы проектной документации в ранее обозначенный заказчиком срок – 21.08.2023.

Какие-либо доказательства, подтверждающие невозможность для подрядчика направить вышеуказанный бланк документа в более ранний срок в материалы рассматриваемого дела не представлено.

Не представлены указанные документы предусмотренные условиями договора в адрес заказчика также и в течение десятидневного срока (часть 13 статьи 95 Закона о контрактной системе) предусмотренного для устранения нарушения условий договора.

Факт направления подрядчиком 4, 5, 7 сентября 2023 года документов на электронную почту инженера заказчика не свидетельствует о получении положительного заключения государственной экспертизы проектной документации, учитывая при этом, что по состоянию на указанные даты договор уже являлся юридически расторгнутым.

Также необходимо отметить, что начиная с января по август 2023 года у подрядчика несмотря на истечение установленного срока исполнения обязательств по договору имелось более чем достаточное количество времени чтобы пройти процедуру государственной экспертизы проектной документации. При этом, какие конкретно причины повлекли необходимость в столь долгий срок осуществлять разработку проектной документации и неоднократном направлении подрядчиком на экспертизу разработанной проектной документации подрядчик в заседании Комиссии не объяснил. Вместе с тем, подрядчик отложив на более поздний срок процедуру направления разработанной проектной документации в учреждение государственной экспертизы сознательно принял на себя все возможные риски которые могут возникнуть в ходе её прохождения в экспертной организации.

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 следующих случаях:

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

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

в) 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 введением политических или экономических санкций иностранными государствами, совершающими недружественные действия в отношении Российской Федерации, граждан Российской Федерации или российских юридических лиц (далее - санкции), и (или) введением иностранными государствами, государственными объединениями и (или) союзами и (или) государственными (межгосударственными) учреждениями иностранных государств или государственных объединений и (или) союзов мер ограничительного характера (далее - меры 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.

Вместе с тем, Комиссией Тюменского УФАС России не установлено вышеперечисленных обстоятельств, что лишает возможности Комиссию Тюменского УФАС России принять решение об отказе во включении информации об ООО «П» в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

Учитывая вышеизложенное Комиссия Тюменского УФАС России полагает, что в рассматриваемом случае подрядчик не принял все зависящие от него меры по надлежащему соблюдению условий контракта, поскольку, являясь профессиональным участником рыночных отношений он обязан был оценить характер работ, возможные риски, а также соразмерность объемов работ и сроков (включая прохождение государственной экспертизы) отведенных для её выполнения.

Учитывая, что факт существенного нарушения условий договора подтвержден (по состоянию на дату принятия и вступления в законную силу решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, ранее указанные заказчиком нарушения условий договора не устранены подрядчиком в полном объеме), преждевременность в принятии заказчиком решения об одностороннем отказе от исполнения договора Комиссией Тюменского УФАС России не установлена, обстоятельства непреодолимой силы, а также обстоятельства того, что заказчик своими действиями препятствовал подрядчику исполнить обязательства по договору Комиссией Тюменского УФАС России не установлены, заказчиком соблюдена процедура расторжения договора в одностороннем порядке, и как следствие, Комиссия Тюменского УФАС России полагает, что имеются достаточные правовые основания для включения в РНП сведений в отношении ООО «П».

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 ГБУЗ ТО «Центр профилактики и борьбы со СПИД» в отношении ООО «П» (ИНН , адрес:), единственного учредителя Общества: Л (ИНН), генерального директора Общества: Л (ИНН) по факту одностороннего отказа от

исполнения контракта заключенного по результатам проведения электронного аукциона на выполнение проектных и изыскательских работ по объекту: «Капитальный ремонт фасада здания ГБУЗ ТО «Центр профилактики и борьбы со СПИД» по адресу: г.Тюмень, ул.Курортная, д. 28» (реестровый номер закупки 0167200003422004727) в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) **включить сроком на два года**.

2. Датой включения сведений в отношении ООО «П» 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