

Р Е Ш Е Н И Е по делу № РНП-72-71/22 о проверке факта одностороннего отказа от исполнения контракта

22 августа 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 Департамента дорожной инфраструктуры и транспорта Администрации 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 содержанию автомобильных дорог общего пользования местного значения города Тюмени (реестровый номер закупки 0167300000522000313),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области (далее – Тюменское УФАС России) 07.06.2022 поступило обращение Департамента дорожной инфраструктуры и транспорта Администрации города Тюмени о внесении в реестр недобросовестных поставщиков сведений в отношении ООО «В» в связи с односторонним отказом от исполнения контракта на выполнение работ по содержанию автомобильных дорог общего пользования местного значения города Тюмени.

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.

Решением Тюменского УФАС России от 10.06.2022 по делу № РНП-72-71/22 сведения в отношении ООО «В» (ИНН , адрес:), директора и единственного учредителя С (ИНН) включены в РНП сроков на два года.

ООО «В» обжаловало принятое решение Тюменского УФАС России от 10.06.2022 по делу № РНП-72-71/22 в Центральный аппарат ФАС России.

Согласно решению Центрального аппарата ФАС России от 11.08.2022 № ГЗУ/104 основания для включения в РНП сведений в отношении ООО «В» у Тюменского УФАС России отсутствовали.

Поручением Центрального аппарата ФАС России (исх.№ ПИ/77461/22 от 17.08.2022) Тюменскому УФАС России поручено в течение трех рабочих дней отменить ранее принятое решение о включении ООО «В» в РНП, а также принять новое решение, с учетом позиции изложенной в решении Центрального аппарата ФАС России от 11.08.2022 № 22/44/104/РНП8.

Во исполнение поручения Центрального аппарата ФАС России (исх.№ ПИ/77461/22 от 17.08.2022), уведомлением Тюменского УФАС России (исх.№ ДП/3363/22 от 18.08.2022) назначено проведение внеплановой проверки по пересмотру ранее принятого решения Тюменского УФАС России от 10.06.2022 по делу № РНП-72-71/22 на 22.08.2022 в 14 часов 00 минут (по тюменскому времени). Номер реестровой записи внеплановой проверки сформированной на официальном сайте ЕИС в сфере закупок: 202200169240000508.

Представители Общества просили Комиссию не включать сведения в отношении ООО «В» в РНП.

Заказчиком представлены дополнительные письменные пояснения, которые приобщены к материалам дела. Поступившие письменные пояснения заказчика также были направлены для ознакомления на электронные адреса ООО «В» (скриншот приобщен к материалам рассматриваемого дела): @yandex.ru, @bk.ru.

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

Из материалов дела следует, что МКУ «Муниципальные закупки города Тюмени» являясь уполномоченным учреждением, выступило организатором проведения электронного аукциона на выполнение работ по содержанию автомобильных дорог общего пользования местного значения города Тюмени, с начальной (максимальной) ценой контракта 199 465 770,75 рублей, в интересах заказчика Департамента дорожной инфраструктуры и транспорта Администрации города Тюмени.

Согласно протоколу подведения итогов электронного аукциона № АЭ-0272/21 от 27.04.2022 победителем признано ООО «В», с предложением по цене контракта 176 521 369,20 рублей (снижение составило 11,5 %).

11.05.2022 между Департаментом дорожной инфраструктуры и транспорта Администрации города Тюмени и ООО «В» заключен муниципальный контракт № 04000.22.035 на выполнение работ по содержанию автомобильных дорог общего пользования местного значения города Тюмени (реестровый номер контракта 3720207449522000040).

Пунктом 1.2 контракта предусмотрено, что подрядчик обязуется по заданию

заказчика выполнить в соответствии с требованиями и условиями контракта работы по содержанию автомобильных дорог общего пользования местного значения города Тюмени согласно (далее – работы) приложениям № 1-9 к контракту, являющимися неотъемлемой частью контракта и сдать результат работ заказчику, а заказчик обязуется обеспечить проверку и приемку выполненных Работ, оплатить результаты выполненных подрядчиком и принятых заказчиком работ в порядке, на условиях и в сроки, установленные контрактом.

Объем, содержание работ и требования к работам указаны в Приложениях № 1-9 к контракту.

Пунктом 1.3 контракта предусмотрено, что подрядчик обязан выполнять работы по контракту в соответствии с требованиями действующего законодательства Российской Федерации, в том числе муниципальных правовых актов города Тюмени, требованиями контракта и приложениями к нему.

Перечень и виды работ по содержанию автомобильных дорог общего пользования местного значения города Тюмени в летний период выполняются в соответствии с распоряжением Администрации города Тюмени от 30.12.2009 №1179-рк «Об утверждении нормативов финансовых затрат на капитальный ремонт, ремонт и содержание автомобильных дорог общего пользования местного значения города Тюмени».

Пунктом 3.1 контракта предусмотрено, что срок выполнения работ: с 16.05.2022 по 15.07.2022 (включительно). Работы, предусмотренные Приложением № 4 к контракту, выполняются ООО «В» по письменным заявкам заказчика в срок не более 30 календарных дней с момента получения соответствующей письменной заявки заказчика. Заявки направляются с 16.05.2022 по 10.06.2022.

Пунктом 4.2.1 контракта предусмотрено, что «реализация обязательств подрядчика по настоящему контракту осуществляется, в том числе путем разработки и соблюдения маршрутных карт, графиков выполнения работ.

А) Подрядчик обязан предоставить заказчику для согласования с целью организации хозяйственной деятельности маршрутные карты на выполнение работ, определенных приложением № 7 к контракту с пометкой «маршрутная карта», которые должны содержать, в том числе информацию о последовательности передвижения подрядчика по местам выполнения работ, в соответствии с Приложением №1 к контракту, с указанием временных интервалов, о перечне техники (машин), используемых для выполнения работ (далее – маршрутные карты):

- в течение 5-ти рабочих дней с момента заключения контракта подрядчик предоставляет заказчику маршрутные карты в 2-х экземплярах. В течение 2-х рабочих дней со дня получения от подрядчика маршрутных карт заказчик согласовывает их при условии, что представленные маршрутные карты соответствуют условиям контракта, технологии производства работ, при этом один экземпляр маршрутных карт остается у заказчика, второй – возвращается подрядчику.

В случае несоответствия маршрутных карт условиям контракта, заказчик возвращает их подрядчику на доработку. Подрядчик в течение 2-ух рабочих дней

со дня получения маршрутных карт от заказчика на доработку, направляет заказчику исправленные маршрутные карты на повторное согласование. В случае нарушения указанного срока, а также неустранения замечаний заказчика, подрядчик несет ответственность в соответствии с пунктом 9.6 контракта».

Пунктом 5.2.1 контракта предусмотрено, что заказчик вправе требовать от ООО «В» предоставление надлежащим образом оформленной отчетной документации и материалов, подтверждающих исполнение обязательств в соответствии с условиями Контракта.

Пунктом 6.1.22 контракта предусмотрено, что ООО «В» обязано предоставлять заказчику и уполномоченным заказчиком третьим лицам всю необходимую информацию и документацию для проверки хода и качества выполнения работ. Предоставлять соответствующую условиям контракта документацию в течение 1 рабочего дня со дня получения требования заказчика, предусмотренного пунктом 5.2.1 контракта.

Комиссией Тюменского УФАС России установлено, что заказчиком в адрес ООО «В» направлены уведомления (от 16.05.2022 № 45-08-1301/22, от 17.05.2022 № 45-08-001356/22, от 18.05.2022 № 45-08-001385/22, от 19.05.2022 № 45-63-исх-1190/22) о нарушении условий контракта, согласно которым ООО «В» не предоставило в установленный контрактом срок информацию по представленным формам отчетности, сведения об ответственных лицах, а также ООО «В» не убраны посторонние предметы с дороги, не убраны мешки с мусором на проезжей части, не осуществляется подметание, несвоевременная откачка вод.

20.05.2022 заказчик направил в адрес ООО «В» претензию от 20.05.2022 № 45-08-1416/22, согласно которой работы по контракту не выполняются.

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.

Поскольку Обществом обязательства по контракту не исполнены, заказчик руководствуясь пунктом 2 статьи 715 ГК РФ, статьёй 95 Закона о контрактной системе, пунктом 8.1.1 контракта принял решение от 20.05.2022 № 45-08-1415/22 об одностороннем отказе от исполнения муниципального 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.

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 принятие решения об одностороннем отказе допускается исключительно в связи с существенным нарушением условий контракта.

Пунктом 8.1.1 контракта предусмотрено, что контракт может быть расторгнут в одностороннем порядке в связи с односторонним отказом от исполнения контракта по инициативе заказчика.

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

Пунктом 3 части 6 статьи 8 Федерального закона от 02.07.2021 № 360-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» предусмотрено, что в случае принятия заказчиком предусмотренного частью 9 статьи 95 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, заключенного по результатам проведения открытого аукциона в электронной форме заказчик:

а) направляет такое решение поставщику (подрядчику, исполнителю) в порядке, установленном частью 12.2 статьи 95 Федерального закона от 05.04.2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (в редакции настоящего Федерального закона);

б) не позднее дня направления решения (в соответствии с подпунктом «а» настоящего пункта) размещает такое решение в единой информационной системе в сфере закупок по правилам, действовавшим до дня вступления в силу настоящего Федерального закона;

в) в случае неполучения заказчиком подтверждения о вручении поставщику (подрядчику, исполнителю) заказного письма, направленного в соответствии с подпунктом «а» настоящего пункта, либо информации об отсутствии поставщика (подрядчика, исполнителя) по адресу, указанному в контракте, датой

надлежащего уведомления поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта считается день по истечении пятнадцати дней, считая с даты размещения в единой информационной системе в сфере закупок решения в соответствии с подпунктом «б» настоящего пункта.

Частью 12.2 статьи 95 Закона о контрактной системе предусмотрено, что датой надлежащего уведомления считается:

1) дата, указанная лицом, имеющим право действовать от имени поставщика (подрядчика, исполнителя), в расписке о получении решения об одностороннем отказе от исполнения контракта (в случае передачи такого решения лицу, имеющему право действовать от имени поставщика (подрядчика, исполнителя), лично под расписку);

2) дата получения заказчиком подтверждения о вручении поставщику (подрядчику, исполнителю) заказного письма, предусмотренного настоящей частью, либо дата получения заказчиком информации об отсутствии поставщика (подрядчика, исполнителя) по адресу, указанному в контракте, информации о возврате такого письма по истечении срока хранения (в случае направления решения об одностороннем отказе от исполнения контракта заказным письмом).

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.

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.

Пунктом 2.1.3 руководства пользователей ЕИС в сфере закупок «Дополнительная информация о закупках, контрактах (версия 12.0)» регламентирован порядок создания дополнительной информации о закупках, контрактах (страница 14): «Для создания проекта дополнительной информации нажмите на кнопку «Создать проект дополнительной информации». Отображается страница формирования дополнительной информации о закупках, контрактах. В блоке «Общая информация» выберите тип создаваемой информации: «Решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта» либо «Информация о непредоставлении участником закупки сведений о субподрядчиках, соисполнителях».

В разделе «дополнительная информация о контрактах» официального сайта ЕИС в сфере закупок, заказчиком решение об одностороннем отказе от исполнения контракта № 45-08-1415/22 от 20.05.2022 размещено 20.05.2022 (реестровая запись № 0167300001422000004):

Кроме того, решение об одностороннем отказе от исполнения контракта № 45-08-1415/22 от 20.05.2022 направлено посредством заказного почтового отправления Почта России в адрес ООО «В».

Заказчику стало известно о получении Обществом решения об одностороннем отказе **25.05.2022**, то есть с момента получения информации на официальном сайте Почта России в разделе информации об отслеживании почтового отправления. Таким образом, **датой надлежащего уведомления** Общества об одностороннем отказе от исполнения контракта является **25.05.2022**.

Десятидневный срок, предусмотренный частью 13 статьи 95 Закона о контрактной системе для вступления решения заказчика в законную силу, а также для устранения исполнителем (подрядчиком) нарушений своих обязательств по контракту начинает течение только с даты надлежащего уведомления об одностороннем отказе от исполнения контракта.

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 Общества об одностороннем отказе от исполнения контракта является **25.05.2022**, следовательно, во исполнение части 13 статьи 95 Закона о контрактной системе, письма ФАС России от 14.03.2018 № РП/16764/18 датой вступления в силу решения об одностороннем отказе от исполнения контракта является **07.06.2022**.

В ЕИС в сфере закупок заказчиком указана дата расторжения контракта:

Таким образом, заказчиком соблюдена процедура расторжения контракта.

ООО «В» пояснил, что приступил к выполнению работ и на момент принятия заказчиком решения об одностороннем отказе от исполнения контракта подрядчиком работы по контракту были выполнены в объеме, предусмотренном контрактом.

На дату принятия решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, в адрес заказчика направлены акты о приемки выполненных работ по форме КС-2 на сумму 46 411 641,55 рублей.

Представитель заказчика на заседании Комиссии пояснил, что вышеуказанные акты не были подписаны.

13.05.2022 заказчиком в адрес ООО «В» направлена форма отчетности, предусмотренная контрактом, для заполнения. В свою очередь ООО «В» 16.05.2022,

17.05.2022 направлена в адрес заказчика заполненная форма отчетности за сутки.

Письмами ООО «В» от 20.05.2022 № 350/1, № 351/1 направленными заказчику, заказчик был уведомлен о том, что работы по содержанию автомобильных дорог производятся ООО «В» согласно периодичности и в сроки, регламентированные контрактом, нормативными актами и государственными стандартами, а также, учитывая неполадки в работе системы ливневой канализации, откачка воды проводится в порядке, установленном условиями контракта.

Комиссией установлено, что ООО «В» неоднократно в адрес заказчика направлены на согласование маршрутные карты, что подтверждается письмами от 17.05.2022 № 308, 30.05.2022 № 398, однако, по состоянию на 03.06.2022, заказчиком маршрутные карты не согласованы.

Поручением Центрального аппарата ФАС России (исх.№ ПИ/77461/22 от 17.08.2022) Тюменскому УФАС России поручено в течение трех рабочих дней отменить ранее принятое решение о включении ООО «В» в РНП, а также принять новое решение, с учетом позиции изложенной в решении Центрального аппарата ФАС России от 11.08.2022 № 22/44/104/РНП8.

Согласно позиции содержащейся в решении Центрального аппарата ФАС России от 11.08.2022 № 22/44/104/РНП8 основания для включения в РНП сведений в отношении ООО «В» у Тюменского УФАС России отсутствуют.

В этой связи Комиссия Тюменского УФАС России во исполнение поручения Центрального аппарата ФАС России (исх.№ ПИ/77461/22 от 17.08.2022) отменяет ранее принятое решение от 10.06.2022 № РНП-72-71/22.

Учитывая факт отмены решения от 10.06.2022 № РНП-72-71/22, сведения в отношении ООО «В» (ИНН , адрес:), директора и единственного учредителя С (ИНН) ранее сформированные в РНП на основании реестровой записи № 22002374 подлежат исключению из РНП.

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 Российской Федерации от 30.06.2021 № 1078, Комиссия Тюменского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Решение Тюменского УФАС России от 10.06.2022 № РНП-72-71/22 отменить.
2. Принять по делу № РНП-72-71/22 новый ненормативный правовой акт, согласно которому, сведения, представленные Департаментом дорожной инфраструктуры и транспорта Администрации города Тюмени в отношении ООО «В» (ИНН , адрес:), директора и единственного учредителя С (ИНН) по факту одностороннего отказа от исполнения контракта по результатам проведения электронного аукциона на выполнение работ по содержанию автомобильных дорог общего пользования местного значения города Тюмени (реестровый номер закупки 0167300000522000313) в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) **не включать**.

3. Сведения в отношении ООО «В» (ИНН , адрес:), директора и единственного учредителя С (ИНН) ранее сформированные в ЕИС в сфере закупок на основании реестровой записи № 22002374 **исключить из РНП.**

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

Председатель Комиссии

Члены Комиссии