

Правовой основой отношений сторон по отказу от исполнения контракта, заключённого в рамках Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон о контрактной системе), являются положения статьи 95 указанного закона, положения Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) и положения конкретного контракта.

Части 8 и 9 статьи 95 Закона о контрактной системе наделяют Заказчика правом на односторонний отказ от исполнения контракта. Но при этом должны соблюдаться *два обязательных условия*: во-первых, основание такого отказа должно быть предусмотрено ГК РФ, а во-вторых, сама возможность одностороннего отказа должна быть прописана в контракте.

Так, например, согласно условиям задачи подрядчик нарушил срок выполнения работ по контракту, поэтому в данном случае применим пункт 2 статьи 715 ГК РФ, предусматривающий право заказчика на отказ от исполнения договора и возмещение убытков в том случае, если подрядчик не приступает своевременно к исполнению договора подряда или выполняет работу настолько медленно, что окончание её к сроку становится явно невозможным.

В соответствии с абзацем 4 пункта 2 статьи 450 ГК РФ существенным признается нарушение договора одной из сторон, которое влечёт для другой стороны такой ущерб, что она в значительной степени лишается того, на что была вправе рассчитывать при заключении договора.

По поводу наличия в контракте положений, предусматривающих право заказчика на односторонний отказ от исполнения контракта, хотелось бы обратить внимание на следующее.

У Минэкономразвития России и ФАС России существует официальная позиция *по вопросу об установлении в проекте контракта оснований для одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта при осуществлении закупок* (письмо от 18 февраля 2016 года № 324-ЕЕ/Д28и). Данная позиция сводится к тому, что с целью надлежащей защиты прав и законных интересов заказчика и поставщика/подрядчика/исполнителя (далее - поставщик) в случае установления заказчиком в проекте контракта права на односторонний отказ от исполнения контракта, в проект контракта рекомендуется включить перечень случаев такого отказа от исполнения контракта, являющихся основаниями, предусмотренными ГК РФ для одностороннего отказа от исполнения отдельных видов обязательств.

Однако у судов имеется своя позиция по данному вопросу.

В пунктах 14 и 15 Обзора судебной практики применения законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, утверждённого Президиумом Верховного Суда Российской Федерации 28 июня 2017 г., разъяснено, что, если в государственном

(муниципальном) контракте содержится общее указание на право стороны на односторонний отказ, отсутствие в контракте упоминания о каком-либо конкретном существенном нарушении обязательств, являющемся основанием для одностороннего отказа, не может свидетельствовать об отсутствии у стороны такого права.

Поэтому при наличии основания для одностороннего отказа от исполнения контракта в ГК РФ и наличии в контракте пункта о праве Заказчика на односторонний отказ от исполнения контракта Заказчик, принявший решение об одностороннем отказе от исполнения контракта, заключённого посредством проведения электронных процедур, в соответствии с частью 12.1 статьи 95 Закона о контрактной системе с использованием единой информационной системы (далее - ЕИС) 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 ЕИС.

Закон о контрактной системе является одним из самых динамично изменяющихся правовых актов. Часть 12.1 статьи 95 закона является новеллой, направленной на оптимизацию правоотношений по одностороннему отказу от контракта, и применяется она не так давно - с 01.07.2022. Данное нововведение меня, как представителя заказчика, не может не радовать в связи со следующим.

Согласно предыдущей редакции Закона о контрактной системе, для того, чтобы реализовать своё право на односторонний отказ от исполнения контракта, заказчику нужно было разместить своё решение об отказе не только в ЕИС, но и направить его контрагенту по почте заказным письмом с уведомлением о вручении по адресу, указанному в контракте, а также телеграммой, либо посредством факсимильной связи, либо по адресу электронной почты, либо с использованием иных средств связи и доставки, обеспечивающих фиксирование такого уведомления и получение заказчиком подтверждения о его вручении. Только выполнение данных требований заказчиком считалось надлежащим уведомлением поставщика об одностороннем отказе от исполнения контракта. Датой такого надлежащего уведомления признавалась дата получения заказчиком подтверждения о вручении указанного уведомления либо дата получения заказчиком информации об отсутствии поставщика по его адресу, указанному в контракте. При невозможности получения указанных подтверждения либо информации датой такого надлежащего уведомления признавалась дата по истечении тридцати дней с даты размещения решения заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта в ЕИС.

Так, например, Управлением Федеральной антимонопольной службы по Республике Коми было отказано во включении в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) (далее - РНП) подрядчика в связи с тем, что решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения муниципального контракта почтовой связью не было доставлено (почтовое

отправление возвращено в адрес отправителя), в силу чего у заказчика не имелось оснований не направлять такое решение телеграммой, либо посредством факсимильной связи, либо по адресу электронной почты, либо с использованием иных средств связи и доставки, обеспечивающих фиксирование такого уведомления и получение заказчиком подтверждения о его вручении поставщику. Решение об одностороннем отказе от исполнения муниципального контракта телеграммой, либо посредством факсимильной связи, либо по адресу электронной почты, либо с использованием иных средств связи и доставки, обеспечивающих фиксирование такого уведомления и получение заказчиком подтверждения о его вручении подрядчику, не направлялось. В такой ситуации решение об одностороннем отказе от исполнения контракта своей цели не достигло, подрядчик не был извещён о данном решении. Данное решение УФАС по Республике Коми устояло в суде (Постановление Второго Арбитражного апелляционного суда от 12 августа 2022 г. по делу № А29-2110/2022).

В новой редакции Закона о контрактной системе в силу пункта 2 части 12.1 статьи 95 не позднее одного часа с момента его размещения в ЕИС решение автоматически с использованием ЕИС направляется поставщику. Датой поступления поставщику решения об одностороннем отказе от исполнения контракта считается дата размещения такого решения в ЕИС в соответствии с часовой зоной, в которой расположен поставщик.

А согласно части 13 статьи 95 решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта вступает в силу, и контракт считается расторгнутым через десять дней с даты надлежащего уведомления заказчиком поставщика об одностороннем отказе от исполнения контракта. В данном случае *через десять дней после размещения решения в ЕИС*, а не как раньше: *дата размещения в ЕИС + количество дней, необходимых на отправку письма по почте, либо тридцать дней при возврате письма + десять дней.*

Срок сократился, что дало возможность в некоторых случаях провести закупку повторно, что особенно важно для бюджетных учреждений, для которых на те или иные цели выделены денежные средства.

С момента размещения решения заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта у поставщика есть десять дней на то, чтобы допущенные им нарушения устранить. Если указанные нарушения устранены и затраты на проведение экспертизы компенсированы (при наличии), то заказчик в соответствии с частью 14 вышеуказанной статьи обязан отменить не вступившее в силу решение об одностороннем отказе от исполнения контракта и не позднее одного дня, следующего за днём такой отмены, разместить такое извещение в ЕИС, сформированное и подписанное там же.

Также необходимо отметить то, что у заказчика в некоторых случаях, исчерпывающий перечень которых установлен частью 15 статьи 95 Закона о контрактной системе, есть не право, а обязанность отказаться от исполнения контракта. К таким случаям, например, относится то, что

если поставщик и (или) поставляемый товар перестали соответствовать установленным извещением об осуществлении закупки и (или) документацией о закупке, требованиям к участникам закупки и (или) поставляемому товару; или если при определении поставщика последний представил недостоверную информацию о своём соответствии и (или) соответствии поставляемого товара требованиям, что позволило ему стать победителем определения поставщика и др.

Согласно части 16 статьи 95 Закона о контрактной системе после вступления в силу решения об одностороннем отказе от исполнения контракта в связи с неисполнением или ненадлежащим исполнением поставщиком обязательств, предусмотренных контрактом, у заказчика есть прямая обязанность в течение двух рабочих дней направить в уполномоченный орган обращение о включении информации о поставщике в РНП.

Указанное обращение формируется и направляется посредством ЕИС в соответствии с Постановлением Правительства РФ от 30.06.2021 № 1078.

Принятое уполномоченными органами решение о включении или невключении информации в РНП также размещается в информационной системе и (или) в реестре жалоб, плановых и внеплановых проверок, принятых по ним решений и выданных предписаний, представлений: <https://zakupki.gov.ru/epz/main/public/aggregate-feedback.html>.

Стоит отметить, что во включении в РНП будет отказано, если:

- заказчиком не соблюден установленный порядок принятия решения об одностороннем отказе от исполнения контракта;
- факты существенного нарушения поставщиком условий контракта отсутствуют;
- поставщиком представлены информация и документы, подтверждающие принятие им мер для надлежащего исполнения условий контракта;
- надлежащее исполнение оказалось невозможным вследствие обстоятельств непреодолимой силы (пункт 15 Постановления Правительства РФ от 30.06.2021 № 1078).

Решение о включении (невключении) сведений о поставщике (подрядчике, исполнителе) в РНП в связи с принятием заказчиком решения об одностороннем отказе от исполнения контракта принимается контрольным органом в сфере закупок в каждом конкретном случае, исходя из всех обстоятельств дела и представленных заказчиком и поставщиком документов и доказательств (Письмо ФАС России от 12 марта 2019 г. № ИА/18794/19).

Так, например, своим решением от 31 мая 2021 года № РНП-043/06/104-448/2021, Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кировской области (далее - Комиссия) отказала во включении в РНП поставщика, который поставил товар с характеристиками, отличными от технического задания заказчика (скрепки длиной 28 мм вместо 26 мм), что было связано с технической ошибкой в документации заказчика.

Комиссия установила, что у поставщика отсутствовала возможность поставить необходимый Заказчику товар, и что его попытка поставить товар, как он считал, с улучшенными характеристиками, свидетельствовала о добросовестном поведении участника при исполнении контракта. Также Комиссией был учтён положительный опыт участия данного поставщика в закупках (Реестр контрактов ЕИС содержит более 600 записей о заключённых контрактах, исполненных или находящихся в стадии исполнения).

В силу всего вышесказанного можно указать на следующий алгоритм по одностороннему отказу заказчика от исполнения контракта:

1. Неисполнение контракта поставщиком или исполнение обязательств по нему ненадлежащим образом.
2. Наличие основания одностороннего отказа в ГК РФ (например, статьи 523, 715, 782).
3. Наличие в контракте права на односторонний отказ от его исполнения.
4. Принятие заказчиком решения об одностороннем отказе от исполнения контракта.
5. Формирование, подписание и размещение решения об одностороннем отказе в ЕИС.
6. При неустранении поставщиком в десятидневный срок нарушений контракта его расторжение.
7. Формирование, подписание и направление посредством ЕИС обращения в уполномоченный орган о включении поставщика в РНП.