

## РЕШЕНИЕ

*Резолютивная часть решения объявлена 17.08.2022 года.*

*Решение в полном объеме изготовлено 18.08.2022 года.*

Комиссия Иркутского УФАС России по контролю соблюдения законодательства о закупках, торгах, порядке заключения договоров, порядке осуществления процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии: <.....>;

Члены Комиссии: <.....>;

при участии представителей Администрация города Усолье-Сибирское (далее – Заказчик) – <.....>, при участии представителя Индивидуального предпринимателя П. (далее – ИП П.) – <.....>;

рассмотрев обращение Заказчика о включении информации в отношении ИП П.а В.П. в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) (далее – Реестр) в связи с принятием решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, в соответствии со статьей 104 Федерального закона от 05 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Федеральный закон № 44-ФЗ), постановлением Правительства Российской Федерации Российской Федерации от 31 июня 2021 года № 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 Российской Федерации» (далее – постановление Правительства Российской Федерации от 31 июня 2021 года № 1078),

## УСТАНОВИЛА:

в Иркутское УФАС России 10 августа 2022 года поступило обращение Заказчика о включении информации в отношении ИП П.а В.П. в Реестр.

В своем обращении Заказчик указывает, что ИП П.ым В.П. допущены существенные нарушения условий по муниципальному контракту от 16 июня 2022 года № 216/2022 на поставку хозяйственного инвентаря (пакеты под мусор), в связи с чем Заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта и направлено рассматриваемое обращение о включении информации об ИП П. В.П. в Реестр.

ИП П.ым В.П. представлены письменные пояснения об обстоятельствах, послуживших основанием для принятия Заказчиком решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, запрашиваемые в уведомлении Иркутского УФАС России, согласно которым оснований для включения ИП П.а В.П. в реестр недобросовестных поставщиков не имеется, поскольку умысла об уклонении от исполнения Контракта не было.

Порядок рассмотрения обращения о включении сведений в отношении поставщика (подрядчика, исполнителя) в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) установлен статьей 104 Федерального закона № 44-ФЗ, а также Постановлением Правительства РФ № 1078.

Часть 1 статьи 104 Федерального закона № 44-ФЗ определяет, что ведение реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) осуществляется федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным на осуществление контроля в сфере закупок.

Пунктом 3 Постановления Правительства РФ № 1078, Приказом Федеральной антимонопольной службы от 27.08.2007г. № 267 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков, включении и исключении сведений из реестра недобросовестных поставщиков, проведении проверок фактов уклонения участника размещения заказа от заключения государственного или муниципального контракта, осуществлении внеплановых проверок при рассмотрении сведений о недобросовестных поставщиках» на территориальные органы ФАС России возложены функции по рассмотрению сведений о недобросовестных поставщиках и проведению проверок фактов уклонения от заключения государственного или муниципального контракта на территории осуществления деятельности территориальных органов ФАС России.

Заказчик либо уполномоченный орган или уполномоченное учреждение, наделенные полномочиями в соответствии со статьей 26 Федерального закона № 44-ФЗ, направляет в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, обращение о включении информации об участнике закупки или о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр недобросовестных поставщиков не позднее чем через три рабочих дня с даты признания в соответствии с настоящим Федеральным законом участника закупки

уклонившимся от заключения контракта, расторжения контракта по основаниям, указанным в части 2 настоящей статьи (часть 4 статьи 104 Федерального закона № 44-ФЗ).

Пункт 13 Постановления Правительства РФ № 1078 определяет, что орган контроля не позднее пяти рабочих дней со дня, следующего за днем поступления обращения, 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 в связи с существенными нарушениями поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта, а также внеплановую проверку, предусмотренную пунктом 5 части 15 статьи 99 Федерального закона, при этом.

В соответствии с частью 7 статьи 104 Федерального закона № 44-ФЗ в течение пяти рабочих дней с даты поступления документов и информации, указанных в частях 4 - 6 статьи 104 Федерального закона № 44-ФЗ, федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, осуществляет проверку содержащихся в указанных документах и информации фактов

Согласно части 2 статьи 104 Федерального закона № 44-ФЗ информация о поставщиках (подрядчиках, исполнителях), с которыми контракты расторгнуты в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта в связи с существенным нарушением ими условий контрактов, включается в Реестр.

В ходе проведения проверки в рамках рассматриваемого обращения Комиссией установлено, что 03 июня 2022 года в Единой информационной системе (далее – ЕИС) заказчиком размещено Извещение № 0134300008522000119 о проведении запроса котировок в электронной форме на поставку хозяйственного инвентаря (пакеты под мусор).

Начальная (максимальная) цена контракта составляет 208 000 руб..

Согласно Протоколу подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя) от 10.06.2022 №ИЗК1 победителем запроса котировок в электронной форме признан ИП П. В.П..

В соответствии со статьей 83.2 Федерального закона № 44-ФЗ **16 июня 2022 года** между Заказчиком и ИП П.ым В.П. заключен муниципальный контракт № 216/2022 на поставку хозяйственного инвентаря (пакеты под мусор) (далее – Контракт).

В соответствии с пунктом 1.1 Контракта поставщик обязуется поставить заказчику хозяйственный инвентарь (пакеты под мусор) (далее - Товар), согласно Спецификации (Приложение 1 к Контракту), а заказчик обязуется принять Товар надлежащего качества и оплатить его в порядке и на условиях, предусмотренных Контрактом.

Согласно пункту 3.5 Контракта срок поставки Товара: в течение 10 (десяти) календарных дней со дня заключения Контракта.

Не позднее чем за 1 (один) рабочий день до дня доставки Товара поставщик обязан согласовать с представителем заказчика дату и время поставки Товара (пункт 3.2 Контракта).

Таким образом, с учетом вышеназванных положений Контракта ИП П.у В.П. необходимо было осуществить поставку предусмотренного Контрактом товара в срок **до 26 июня 2022 года**.

Из представленных документов следует, что ИП П.ым В.П. в установленные Контрактом сроки поставка товара осуществлена не была.

В связи с неисполнением обязательств по Контракту, Заказчиком 25 июля и 28 июля 2022 года через личный кабинет ЕИС ИП П.у В.П. выставлены претензии об уплате неустоек за просрочку по Контракту.

В силу части 8 статьи 95 Федерального закона № 44-ФЗ расторжение контракта допускается по соглашению сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа стороны контракта от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством.

Пунктом 8.4 Контракта предусмотрено, что Контракт может быть расторгнут: по соглашению Сторон, в случае одностороннего отказа Стороны от исполнения Контракта, по решению суда.

Согласно пункту 8.8 Контракта Заказчик обязан принять решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта в случаях, предусмотренных частью 15 статьи 95 Закона о контрактной системе.

Односторонний отказ Стороны от исполнения Контракта осуществляется в порядке, предусмотренном статьей 95 Закона о контрактной системе (пункт 8.9 Контракта).

Согласно части 9 статьи 95 Федерального закона № 44-ФЗ заказчик вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта по основаниям, предусмотренным Гражданским кодексом Российской Федерации для одностороннего отказа от исполнения отдельных видов обязательств, при условии, если это было предусмотрено контрактом.

В соответствии с частью 1 статьи 523 Гражданского Кодекса РФ односторонний отказ от исполнения договора поставки (полностью или частично) допускается в случае существенного нарушения договора одной из сторон.

Нарушение договора поставки поставщиком предполагается существенным в случаях (часть 2 статьи 523 Гражданского кодекса РФ):

- поставки товаров ненадлежащего качества с недостатками, которые не могут быть устранены в приемлемый для покупателя срок;
- неоднократного нарушения сроков поставки.

В рассматриваемом случае ИП П.ым В.П. в установленный Заказчиком срок товар не поставлялся.

На основании вышеназванного **29 июля 2022 года** Заказчиком принято решение об

одностороннем отказе от исполнения Контракта в связи с неисполнением ИП П.ым В.П. обязательств по Контракту в установленный срок.

Порядок расторжения контракта в одностороннем порядке урегулирован частью 12.1 статьи 95 Федерального закона № 44-ФЗ.

Так, согласно части 12.1 статьи 95 Федерального закона № 44-ФЗ 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.**

Комиссией установлено, что решение о расторжении контракта размещено Заказчиком в ЕИС **29 июля 2022 года**, что считается надлежащим уведомлением ИП П.а В.П. о расторжении с ним Контракта в одностороннем порядке.

Согласно части 13 статьи 95 Федерального закона № 44-ФЗ 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.

Таким образом, с учетом положений части 13 статьи 95 Федерального закона № 44-ФЗ решение Заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта вступило в силу **09 августа 2022 года**.

Однако, до указанной даты ИП П. В.П. не поставил предусмотренный Контрактом товар.

ИП П. В.П. в своих пояснениях указывает, что о расторжении Контракта ему стало известно лишь 15 августа 2022 года в связи с поступлением уведомления от

Иркутского УФАС России. Однако, ИП П. В.П. полагает, что Заказчику необходимо было руководствоваться порядком расторжения контракта, предусмотренным Федеральным законом от 02.07.2021 № 360-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации»

Пунктом 6 статьи 8 Федерального закона № 360-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» установлено, что положения части 12.1 Федерального закона № 44-ФЗ не применяются с 1 января до 1 июля 2022 года.

Вместе с тем, решение о расторжении Контракта принято 29 июля 2022 года, таким образом, Заказчиком правомерно применен порядок расторжения контракта, предусмотренный частью 12.1 Федерального закона № 44-ФЗ.

Согласно нормам законодательства о контрактной системе по результатам рассмотрения представленных информации и документов, и проведения проверки выносится решение. В случае подтверждения достоверности указанных фактов уполномоченный орган выносит решение о включении информации о недобросовестном поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр. В ином случае уполномоченный орган выносит решение об отказе во включении информации о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр (ч. 7 ст. 104 Федерального закона № 44-ФЗ, пп. «б» п. 13 Постановления Правительства РФ № 1078).

Как следует из определений Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 17 сентября 2012 года № ВАС-11617/12 и от 12 июля 2013 года № ВАС-8371/13, реестр недобросовестных поставщиков является специальной мерой ответственности, установленной законодателем в целях обеспечения исполнения лицом принятых на себя в рамках процедуры размещения государственного заказа обязательств. Включение сведений о лице в реестр недобросовестных поставщиков по существу является санкцией за недобросовестное поведение данного лица.

Реестр недобросовестных поставщиков является специальной мерой ответственности, установленной законодателем в целях обеспечения исполнения лицом принятых на себя в рамках процедуры размещения государственного или муниципального заказа обязательств.

Данная мера связана с возложением на нарушителя негативных последствий – наличие в свободном доступе информации о лице как о ненадежном поставщике (подрядчике, исполнителе), ненадлежащим образом, исполнившим принятое на себя обязательство и, как следствие, подрыв деловой репутации и возможное уменьшение в будущем количества заключенных сделок, а также выгоды от осуществления предпринимательской деятельности.

Часть 7 статьи 104 Федерального закона № 44-ФЗ устанавливает, что в течение пяти рабочих дней с даты поступления документов и информации, указанных в ч. 4 - 6 ст. 104 Федерального закона № 44-ФЗ, федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, осуществляет проверку

содержащихся в указанных документах и информации фактов.

Вместе с тем, Федеральный закон № 44-ФЗ не содержит безусловной обязанности уполномоченного органа на осуществление контроля в сфере закупок включать представленные заказчиком сведения о поставщике в соответствующий реестр без оценки его действий в каждом конкретном случае.

Основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является такое неисполнение условий контракта, которое предполагает его недобросовестное поведение, совершение им умышленных действий (бездействия) в противоречие требованиям Федерального закона № 44-ФЗ.

При этом, Иркутское УФАС России в рамках осуществления своих полномочий по рассмотрению обращений заказчиков о внесении сведений в Реестр **не наделяется законом правом осуществления дополнительных процессуальных действий, в частности: экспертизы результатов исполнения контракта, экспертизы достоверности тех или иных доказательств, вызова и допроса свидетелей, которые бы позволяли оперативно устранить возникающие сомнения и максимально всесторонне, полно и объективно провести проверку представленных сведений.**

Помимо этого, в силу Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, осуществляет проверку только представленных заказчиком документов и информации.

Исследование фактических обстоятельств при решении вопроса о включении сведений в Реестр происходит при крайне ограниченных полномочиях ФАС России и ее территориальных органов.

Следовательно, предоставленных ФАС России и ее территориальным органам полномочий зачастую недостаточно для устранения всех сомнений относительно виновности и недобросовестности участника закупки.

Поскольку в силу толкования данного Высшим Арбитражным Судом Российской Федерации и Конституционным Судом Российской Федерации, включение сведений в реестр является публично-правовой санкцией, предполагающей для ее применения опровержения презумпции невиновности участника закупки, то

предусмотренное частью 3 статьи 49 Конституции Российской Федерации правило о том, что неустранимые сомнения в виновности лица толкуются в пользу обвиняемого, применяются при рассмотрении обращений заказчиков о включении информации в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

В рамках рассматриваемого дела Иркутское УФАС России не смогло устранить все сомнения в виновности ИП П.а В.П..

Так, Комиссия Иркутского УФАС России приходит к выводу, что ИП П.ым В.П. при исполнении своих обязательств допущены нарушения условий Контракта, однако Комиссия Иркутского УФАС России не может однозначно прийти к выводу, что неисполнение таких обязательств **однозначно вызвано действиями ИП П.а В.П.**

Так, из представленных пояснений ИП П.а В.П. следует, что между ним и ООО «Индиго Трейд» для исполнения обязательств по Контракту 08 июня 2022 года был заключен договор поставки продукции медицинского и бытового назначения № ИТ-577.

10 июня 2022 года ООО «Индиго Трейд» ИП П.у В.П. выставлен счет на оплату № 577 на сумму 83 360 рублей на товар «Мешки для мусора (120 л) в количестве 16 000 шт..

17 июня 2022 года ИП П.ым В.П. была произведена оплата по выставленному счету, что подтверждается платежным поручением № 142. Указанное свидетельствует о намерении ИП П.а В.П. исполнить обязательства по Контракту в полном объеме и в установленный срок.

Вместе с тем, 10 августа 2022 года на электронную почту ИП П.а В.П. поступило письмо его контрагента - ООО «Индиго Трейд», согласно которому поставщик информирует ИП П.а В.П. о задержке отгрузки товара, требуемого к поставке по Контракту в связи с высокой загруженностью производства.

Кроме того, ИП П.ым В.П. 08 августа 2022 года, требуемый к поставке товар был направлен в адрес Заказчика.

Также, Комиссией исследован вопрос о добросовестности ИП П.а В.П., в частности исследован реестр контрактов единой информационной системы, согласно которому ИП П.ым В.П. исполнено 74 контракта, заключенных в рамках Федерального закона № 44-ФЗ, что безусловно свидетельствует о добросовестности ИП П.а В.П., как лица исполняющего обязательства по контракту в сфере государственных закупок.

Таким образом, в рамках рассмотрения обращения о включении в реестр недобросовестных поставщиков ИП П.а В.П. при исполнении своих обязательств, предусмотренных контрактом, ввиду отсутствия достаточного количества доказательств, подтверждающих недобросовестность ИП П.а В.П., объективно оценить достоверность доводов Заказчика без дополнительного исследования обстоятельств, приведших к неисполнению контракта невозможно в виду наличия

многочисленных вопросов, связанных с исполнением обязательств по контракту.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 104 Федерального закона от 05 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», постановлением Правительства Российской Федерации от 31 июня 2021 года № 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 Российской Федерации» (далее – постановление Правительства Российской Федерации от 31 июня 2021 года № 1078), Комиссия

#### РЕШИЛА:

1. Сведения, представленные заказчиком в отношении Индивидуального предпринимателя П. (ИНН: 519017776214), в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) не включать;

2. Копии решения направить сторонам по обращению.

Решение, принятое по результатам рассмотрения обращения заказчика, может быть обжаловано в судебном порядке в течение трёх месяцев со дня его принятия.

Председатель Комиссии

<.....>

Члены  
Комиссии

<.....>

<.....>

