Вопросы включения в реестр недобросовестных поставщиков поставщика, если контракт расторгнут по решению Заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта по основанию подпункт «б» пункта 1 части 15 ст. 95 ФЗ-44.

Заказчик не позднее двух рабочих дней, следующих за днем вступления в силу решения заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта
в связи с неисполнением или ненадлежащим исполнением поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, направляет в соответствии с порядком, предусмотренным пунктом 1 части 10 статьи 104 Федерального закона от 5 апреля 2013 года № 44-ФЗ
«О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон № 44-ФЗ), обращение о включении информации о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

Согласно части 2 статьи 104 Закона №44-ФЗ: в реестр недобросовестных поставщиков включается информация об участниках закупок, уклонившихся от заключения контрактов, а также о поставщиках (подрядчиках, исполнителях), не исполнивших или ненадлежащим образом исполнивших обязательства, предусмотренные контрактами.

Согласно пункту 4 Порядка направления обращения, требования
к составу, содержанию, форме обращения, утвержденного постановлением Правительства Российской Федерации от 30 июня 2021 № 1078 () указывается: а) полное наименование органа контроля, в который направляется обращение; б) код, установленный для случая направления обращения и принимающий следующие значения:

1 - уклонение участника закупки от заключения контракта;

2 - расторжение контракта по решению суда в связи с существенным нарушением поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта;

3 - расторжение контракта в случае одностороннего отказа заказчика
от исполнения контракта в связи с существенным нарушением поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта;

4 - расторжение контракта в случае одностороннего отказа поставщика (подрядчика, исполнителя) от исполнения контракта.

Следовательно, если в РНП включается только информация
о поставщике (подрядчике, исполнителе), с которым контракт расторгнут
в связи с неисполнением или ненадлежащим исполнением им обязательств, предусмотренных контрактом.

Если нет готовности обосновать факт неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательств, то сведения в реестр недобросовестных поставщиков включены не будут.

В качестве примера - Решение Московского УФАС России от 27 ноября 2023 года по делу № 077/10/104-16343/2023.

«…На заседании Комиссии Управления установлено, что
при формировании обращения в контрольный орган Заказчиком указан код 3 –расторжение контракта в случае одностороннего отказа заказчика
от исполнения контракта в связи с существенным нарушением поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта. При этом основанием для принятия Решения является предоставление акционерным обществом недостоверной информации при определении поставщика (подрядчика, исполнителя). Учитывая изложенное, у Заказчика отсутствовали основания для направления обращения о включении в Реестр информации
об акционерном обществе и, как следствие, основания для включения в Реестр информации об акционерном обществе отсутствуют».

Нужно отметить, что иногда встречаются случаи, когда после одностороннего отказа по части 15 статьи 95 Закона №44-ФЗ суды соглашаются с включением сведений о поставщике (подрядчике, исполнителе) в РНП.

Постановление Арбитражного суда Московского округа от 24 ноября 2023 года по делу № А40-81279/23-147-630

«..В соответствии с подпунктом «б» пункта 1 части 15 статьи 95 Закона № 44-ФЗ заказчик обязан принять решение об одностороннем отказе
от исполнения контракта в случаях если при определении поставщика (подрядчика, исполнителя) поставщик (подрядчик, исполнитель) представил недостоверную информацию о своем соответствии и (или) соответствии поставляемого товара требованиям, указанным в подпункте «а» настоящего пункта, что позволило ему стать победителем определения поставщика (подрядчика, исполнителя).

На основании части 16 статьи 95 Закона о контрактной системе информация о поставщике (подрядчике, исполнителе), с которым контракт был расторгнут в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта, включается в установленном названным законом порядке в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

В силу части 2 статьи 104 Закона № 44-ФЗ в реестр недобросовестных поставщиков включается информация об участниках закупок, уклонившихся от заключения контрактов, а также о поставщиках (подрядчиках, исполнителях), с которыми контракты расторгнуты по решению суда или
в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта в связи
с существенным нарушением ими условий контрактов.

В соответствии со статьей 104 Закона о контрактной системе, а также Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденными Постановлением Правительства Российской Федерации от 30 июня 2021 г. № 1078 (далее – Правила № 1078), антимонопольный орган осуществляет ведение реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

Исходя из положений частей 6 и 7 статьи 104 Закона о контрактной системе в случае расторжения контракта по решению суда или в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта заказчик в течение трех рабочих дней с даты расторжения контракта направляет в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, информацию, предусмотренную частью 3 названной статьи, а также копию решения суда о расторжении контракта или в письменной форме обоснование причин одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта. В течение десяти рабочих дней с даты поступления документов и информации, указанных в частях 4 - 6 названной статьи, федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, осуществляет проверку содержащихся в указанных документах и информации фактов. В случае подтверждения достоверности этих фактов федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, включает информацию, предусмотренную частью 3 статьи 104 Закона о контрактной системе, в реестр недобросовестных поставщиков в течение трех рабочих дней с даты подтверждения этих фактов.

Исследовав и оценив представленные доказательства в соответствии
с требованиями статьи 71 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, суды пришли к выводу об отсутствии оснований для удовлетворения заявленных требований, поскольку обжалуемое решение соответствует положениям Закона о контрактной системе и вынесено антимонопольным органом в пределах представленных полномочий.

Судами установлено, что оспариваемое решение принято в связи
с предоставлением обществом в составе заявки на участие в конкурсе
в качестве подтверждения квалификации недостоверных сведений о наличии опыта выполненных работ (договор от 12 ноября 2021 года №15/11-13).

Предоставление обществом недостоверных сведений для участия
в конкурсе является существенным нарушением.

Доказательства выполнения тех работ, которые были зафиксированы
в представленном обществом при подаче заявке договоре, не представлены. Судами дана надлежащая оценка по выявленному на заседании комиссии нарушению, а также указано на соблюдение антимонопольным органом порядка проведения проверки и вынесении оспариваемого решения. Выводы судов основаны на имеющихся в материалах дела доказательствах
и соответствуют положениям действующего законодательства. Оснований для иной оценки у суда кассационной инстанции не имеется.

Суд кассационной инстанции признал обоснованными выводы судов
об отсутствии оснований для удовлетворения заявленных требований».

Наиболее безопасным для заказчика будет все же направить сведения
в реестр недобросовестных поставщиков. Контрольный орган может их туда не включить (и скорее всего, не включит). Заказчику это ничем не грозит. Однако в дальнейшем у контрольных органов не будет оснований обвинить заказчика в не направления сведений в реестр недобросовестных поставщиков (поскольку обязательства по контракту, фактически, остались неисполненными).