Практика рассмотрения Кемеровским УФАС России обращений о включении сведений в реестр недобросовестных поставщиков

 Реестр недобросовестных поставщиков используется как правовой инструмент защиты заказчиков от потенциально недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей

Реестр недобросовестных поставщиков (РНП) по 44-ФЗ ведет Федеральная антимонопольная служба. Это касается как включения, так и исключения из РНП информации о проштрафившемся поставщике. Вся информация общедоступна и размещена в ЕИС. Территориальные органы ФАС России не обладают полномочиями по включению (исключению) сведений о недобросовестных поставщиках (подрядчиках, исполнителях) в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

 В полномочия территориальных органов ФАС России входит исключительно принятие решений о включении (исключении) в реестр недобросовестных поставщиков (исполнителей, подрядчиков) сведений о хозяйствующих субъектах.

 Сведения, содержащиеся в РНП, автоматически исключаются из него по истечении двух лет со дня их внесения (ч. 5 ст. 5 Закона № 223-ФЗ, ч. 9 ст. 104 Закона № 44-ФЗ). Кроме того, сведения будут исключены из РНП, если решение антимонопольного органа будет успешно обжаловано в судебном порядке.

Процедуре рассмотрения обращений заказчиков о включении сведений в Реестр недобросовестных поставщиков посвящена небольшая часть всего ФЗ № 44- ФЗ, в том числе статья 104.

В соответствии с данной правовой нормой антимонопольным органом рассматриваются обращения заказчиков о включении в реестр недобросовестных поставщиков в трех случаях:

-если участник закупки уклонился от заключения контрактов,

* с поставщиком контракт расторгнут по решению суда
* или в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта в связи с существенным нарушением поставщиками условий контрактов.

Также статьей 104 ФЗ 44-ФЗ определен перечень информации, подлежащей направлению заказчиком в антимонопольный орган вместе с соответствующим обращением о включении сведений в РНП и сроки направления данного обращения.

**Определен Порядок передачи сведений о включении в РНП:**

- на бумажном носителе;

- в электронном виде с использованием электронной подписи

При этом важно, что если заказчик не направит сведения в антимонопольный орган или направит их несвоевременно, а также если переданная информация окажется недостоверной, на должностных лиц заказчика может быть наложен штраф в размере 20 000 руб. (ч. 2 ст. 7.31 КоАП РФ).

 проверка обращения заказчика о включении в РНП осуществляется в течение десяти рабочих дней с даты поступления документов и информации. В случае подтверждения достоверности указанных заказчиком фактов в течение трех рабочих дней сведения о поставщике включаются в РНП (ч. 7 ст. 104 Закона № 44-ФЗ, п. 7—9 Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков.

 **Процедурные особенности рассмотрения вопроса о включении в РНП**

 В рассмотрении дела о включении лица в РНП принимают участие представители заказчика и участника закупки. В очном порядке вопрос о включении сведений в РНП рассматривается в двух случаях:

1) в отношении участника закупки, уклонившегося от заключения контракта;

2) в отношении поставщика, с которым контракт расторгнут вследствие одностороннего отказа заказчика от его исполнения в связи с существенным нарушением условий контракта (п. 12 Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

 Лица, в отношении которых рассматривается вопрос о включении в РНП, могут участвовать в рассмотрении дела как лично, так и через представителей. Они также имеют право знакомиться с материалами дела, представлять доказательства и знакомиться с доказательствами, заявлять ходатайства, давать пояснения в письменной или устной форме комиссии, приводить свои доводы по всем возникающим в ходе рассмотрения дела вопросам, возражать против доводов других лиц, участвующих в деле.

 Необходимо отметить, что неявка участвующих в деле лиц (при условии надлежащего извещения о рассмотрении дела) не станет препятствием для принятий комиссией решения. В таком случае вопрос будет рассмотрен в заочном порядке в пределах десяти рабочих дней.

 Решение антимонопольного органа обжалуется по правилам публичного производства, то есть в течение трехмесячного срока (ст. 219 КАС РФ). При наличии уважительных причин этот срок может быть восстановлен судом.

В случае если контракт был расторгнут по решению суда, антимонопольный орган проверку достоверности фактов не проводит, поскольку вступившее в законное силу решение суда предполагается достоверным. Как специально разъяснил Верховный суд РФ, положения нормативных актов, обязывающих антимонопольный орган проводить проверку поступивших документов и информации на наличие фактов недобросовестности исполнителя государственного (муниципального) контракта для вынесения решения о включении последнего в реестр, не распространяются на случаи, когда факт существенного нарушения контракта исполнителем установлен вступившим в законную силу решением суда (п. 24 Обзора судебной практики Верховного суда РФ № 3 (2016), утв. Президиумом Верховного суда РФ 19.10.2016).

Обратимся к статистике: По результатам 2017 года Кемеровским УФАС России было рассмотрено 180 обращений.

За период 9 месяцев 2018 Кемеровским УФАС России было рассмотрено **222** обращения, что уже на **18%** больше, чем в 2017 году).

Стоит отметить, хотя число обращений заказчиков о включении в РНП каждый год не является одинаковым и иногда отличается в разы, соотношение количества обращений, которые были удовлетворены антимонопольным органом и числа обращений, которые остались без удовлетворения остается неизменным - примерно 50 на 50.

Рассмотрим такое основание для включения сведений о поставщиках (подрядчиках, исполнителях) в РНП, как уклонение участника закупки от заключения контракта по результатам определения поставщика (подрядчика, исполнителя).

Термин «уклонение от заключения контракта» предполагает не только формальное нарушение требований законодательства, но и отсутствие реального намерения заключить и исполнить контракт, в связи с чем для включения в реестр недобросовестных поставщиков по данному основанию, помимо факта нарушения, необходимо установить направленность воли и недобросовестный характер поведения победителя аукциона.

Следовательно, основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является только такое уклонение лица от заключения контракта или от исполнения условий контракта, которое предполагает его недобросовестное поведение, совершение им умышленных действий (бездействия) в противоречие требованиям Закона о контрактной системе.

Уклонение от заключения контракта может выражаться как в совершении целенаправленного (умышленных) действия или бездействия, осуществленных с указанной целью, так и в совершении по неосторожности когда участник закупки по небрежности не принял необходимых мер по соблюдению норм и правил необходимых для заключения контракта, то есть создает условия влекущие невозможность подписания контракта.

Совершая действия (бездействия) в рамках заключенного контракта участник закупки должен осознавать то обстоятельство, что он вступает в правоотношения по расходованию публичных финансов, что требует от него большой заботливости и осмотрительности при исполнении своих обязанностей. Соответственно, принимая решение об участии в процедуре осуществления закупки и подавая заявку, участник должен осознавать возможность наступления для него неблагоприятных последствий в случае признания его уклонившимся.

Уклонение участника закупки от заключения контракта является самым распространенным основанием для включения в РНП, **Закон** о контрактной системе в качестве конкретных фактов, свидетельствующих об уклонении участника закупки, указывает следующие:

* неподписание победителем к установленному сроку проекта контракта;

-непредставление обеспечения исполнения контракта победителями

проведенных заказчиками закупок.

невыполнение требования о предоставлении информации, подтверждающей добросовестность участника закупки, либо признание такой информации недостоверной либо об обосновании предлагаемой цены контракта в случае снижения по итогам закупки начальной (максимальной) цены контракта более чем на 25 процентов (ч. ч. 5, 10 ст. 37 Закона о контрактной системе).

За период 9 месяцев 2018 Кемеровским УФАС России было рассмотрено **118** обращений о признании уклонившимися участников закупки от заключения контракта.