

**Заказчик:** ФКУ ИК-32 ОУХД ГУФСИН  
России по Иркутской области

**Участник закупки:**  
**Индивидуальный предприниматель**  
«...»

## **РЕШЕНИЕ**

*Резолютивная часть решения объявлена 13.07.2023 года.*

*Решение в полном объеме изготовлено 17.07.2023 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 представителя ФКУ ИК-32 ОУХД ГУФСИН России по Иркутской области (далее – Заказчик) – «...»;

при участии представителя Индивидуального предпринимателя «...» (далее – индивидуальный предприниматель, ИП «...») – «...»;

рассмотрев обращение Заказчика о включении информации в отношении Индивидуального предпринимателя «...» 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 РФ № 1078), и в результате проведения внеплановой проверки в соответствии пунктом 5 части 15 статьи 99 Федерального закона № 44-ФЗ,

**УСТАНОВИЛА:**

в Иркутское УФАС России 07 июля 2023 года поступило обращение Заказчика о включении информации в отношении ИП «...» в Реестр.

В своем обращении Заказчик указывает, что индивидуальным предпринимателем «...» допущены существенные нарушения условий по государственному контракту № 0334100012822000007 от 08 апреля 2022 года на оказание услуг по погрузке сортимента в лесовозный автотранспорт и доставке его до пункта приема, переработки и отгрузки древесины, в связи с чем Заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта и направлено рассматриваемое обращение о включении информации об ИП «...» в Реестр.

ИП «...» представлены письменные объяснения, в которых указано, что индивидуальным предпринимателем предпринимались все меры для исполнения контракта, указанные действия, по мнению индивидуального предпринимателя, подтверждают добросовестность при исполнении контракта.

В ходе рассмотрения обращения Комиссия установила, что ФКУ ИК-32 ОУХД ГУФСИН России по Иркутской области 01 марта 2022 года в Единой информационной системе размещено Извещение № 0334100012822000007 о проведении электронного аукциона «Прочая закупка товаров, работ, услуг (Услуги по погрузке и доставке сортимента)» (далее – документация об электронном аукционе).

Начальная (максимальная) цена контракта составила **4 247 490** рублей 00 копеек.

Согласно протоколу подачи ценовых предложений от 22.12.2022 №ЦПА1 от ИП «...» поступило ценовое предложение в размере 2 615 096 рублей 67 копеек.

Протоколом подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя) от 11.03.2022 года №ИЭА1 победителем данной закупки признана ИП «...»

В соответствии со статьей 51 Федерального закона №44-ФЗ 06 июня 2022 года между Заказчиком и ИП «...» заключен государственный контракт на выполнение работ (далее – Контракт).

В пункте 1.1 контракта установлено, что Исполнитель в рамках исполнения Государственного контракта обязуется оказать Государственному заказчику прочую закупку товаров, работ и услуг: **оказание услуг по погрузке сортимента в лесовозный автотранспорт и доставке его до пункта приема древесины**, в количестве, по цене, по адресу и в сроки, предусмотренные ведомостью оказания услуг (приложение № 1) и календарным планом (приложение № 2), а Государственный заказчик обязуется обеспечить приемку и оплату оказанных услуг согласно условиям Контракта.

Пунктом 4.1 контракта установлено, что **Исполнитель** обязуется оказать Государственному заказчику качественные услуги в количестве, по цене, адресу и в сроки, предусмотренные ведомостью оказания услуг (приложение № 1).

Согласно Приложению № 1 Срок оказания услуг:

1. 1000м<sup>3</sup> с момента заключения Контракта до 30.05.2022 года.
2. 2000м<sup>3</sup> с момента заключения Контракта до 30.12.2022 года.

Согласно пункту 12.1 Контракта вступает в силу с момента его подписания Сторонами и действует до «30» декабря 2022 г. включительно, а в части оплаты до полного исполнения обязательств.

Комиссия Иркутского УФАС России исследовав представленные документы, установила следующее.

01 декабря 2022 года Заказчик в адрес ИП «...» направляет предупреждение о недопустимости нарушений условий государственного контракта, в указанном предупреждении Заказчик указывает, что на момент составления предупреждения индивидуальным предпринимателем заготовлено древесины в количестве «0» кубических метров.

В ответ на предупреждение от 01 декабря 2022 года Исполнитель сообщал, что процедура лесозаготовки является достаточно сложным операционным процессом.

Под лесозаготовкой понимается заготовка древесного сырья, включающая лесосечные работы, вывозку и работу на лесопромышленном складе (ГОСТ 17461-84 «Технология лесозаготовительной промышленности»).

Заготовка древесины представляет собой предпринимательскую деятельность, связанную с рубкой лесных насаждений, а также с вывозом из леса древесины.

Процесс лесозаготовки осложнился следующими факторами. С 11 апреля 2022 года по 30 сентября 2022 г. на территории Зиминского и Черемховского лесничества Министерством лесного комплекса Иркутской области установлен пожароопасный сезон, о чем подтверждает приказ министра лесного комплекса Иркутской области от 11 апреля 2022 года № 91-15-мпр «О дате начала пожароопасного сезона 2022 года», от 30 сентября 2022 года № № 91-40-мпр «О дате окончания пожароопасного сезона 2022 года».

На лесозаготовителей возлагаются дополнительные правила противопожарной безопасности согласно Постановлению Правительства РФ от 07 октября 2020 года № 1614 «Об утверждении Правил пожарной безопасности в лесах», что требует дополнительного времени на работу по лесозаготовке.

Кроме того, заготовленный лес невозможно было вывезти длительное время в связи с труднодоступностью делян и пригодной для движения транспорта инфраструктуры. В период положительных температур (до замерзания почвы) спецтехника не может преодолеть болотистую местность.

29 декабря 2022 года Заказчик в адрес ИП «...» направляет претензию о неисполнении условий государственного контракта, в ответ на которую Исполнитель сообщает, что обязанность по заготовке сортимента Исполнителем по данному контракту не предусмотрена. Соответственно исполнитель может исполнить свои обязательства только после подготовке ему необходимого по контракту количества сортимента. На сегодняшний день из 3 000 куб.м, перевезено 135,783 куб.м., так как заказчиком для перевозки было подготовлено только данное количество сортимента.

Исполнитель обращал внимание на необходимость исполнения Заказчиком своих обязательств по контракту (подготовить исполнителю необходимое для перевозки количество сортимента).

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 8.3 Контракта предусмотрено, что Расторжение контракта допускается по соглашению сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа стороны контракта от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством.

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.

Исходя из положений 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.

Согласно части 1 статьи 2 Федерального закона № 44-ФЗ, законодательство Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд основывается, в том числе на положениях Гражданского [кодекса](#) Российской Федерации (далее – ГК РФ).

В соответствии со [статьей 309](#) Гражданского кодекса РФ, обязательства должны исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями обязательства и требования закона, иных правовых актов, а при отсутствии таких условий и требований - в соответствии с обычаями или иными обычно предъявляемыми требованиями.

Согласно [части 2 статьи 715](#) ГК РФ если подрядчик не приступает своевременно к исполнению договора подряда или выполняет работу настолько медленно, что окончание ее к сроку становится явно невозможным, заказчик вправе отказаться от исполнения договора и потребовать возмещения убытков.

В соответствии с частью 16 статьи 95 Федерального закона №44-ФЗ информация о поставщике (подрядчике, исполнителе), с которым контракт был, расторгнут в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта, включается в установленном законом порядке в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

На основании вышеназванного **19 июня 2023 года** Заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта в связи с ненадлежащим исполнением ИП «...» 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 **19 июня 2023 года**, что считается надлежащим уведомлением ИП «...» 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 **30 июня 2023 года**.

Следовательно, решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта вступило в силу и контракт считается расторгнутым с **30 июня 2023 года**.

Комиссией Иркутского УФАС России исходя из представленных материалов установлено, что между заказчиком и исполнителем велась переписка, из которой также следует, что индивидуальным предпринимателем работы велись и исполнялись.

Также, Комиссией установлено, что работы по рассматриваемому контракту частично выполнены, о чем свидетельствуют счет-фактура от 29.09.2022г. на сумму 118266 рублей 99 копеек, счет-фактура от 26.12.2023 г. на сумму 174200 рублей 00 копеек, счет-фактура от 24.01.2023г. на сумму 174200 рублей 00 копеек, счет-фактура от 07.02.2023 года на сумму 404333 рубля 01 копеек, счет-фактура от 27.04.2023 г. на сумму 488767 рублей 75 копеек, 2967 рублей 67 копеек.

Таким образом, ИП «...» исполнены обязательства по контракту на сумму 1 362 735,42 рублей 88 копеек, что составляет 52% от общего объема требуемых к выполнению работ.

Комиссия Иркутского УФАС России приходит к выводу, что ИП «...» при исполнении своих обязательств допущены нарушения условий Контракта, однако Комиссия полагает, что ИП «...». выполнены работы в объеме 52% от общего объема требуемых к выполнению работ, что не может свидетельствовать о недобросовестности индивидуального предпринимателя.

Комиссия Иркутского УФАС исследовав представленные Заказчиком и ИП «...». документы, содержание условий исполнения контракта, а также пояснения сторон, пришла к выводу о том, что намерений уклоняться от исполнения обязательств в рамках контракта у индивидуального предпринимателя не было.

Учитывая вышеизложенное, представленные в материалы дела информация и сведения не позволяет сделать вывод о наличии в действиях ИП «...» недобросовестного поведения или злонамеренного уклонения от исполнения контракта.

Бесспорных доказательств, подтверждающих обратное. Заказчиком и иными лицами в материалы рассматриваемого дела не представлено.

Часть 7 статьи 104 Федерального закона №44-ФЗ устанавливает, что в течение пяти рабочих дней с даты поступления документов и информации, указанных в статье 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.

Пункт 13 Постановления Правительства РФ от 30.06.2021г. №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 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.

Федеральный закон №44-ФЗ и Постановление Правительства РФ от 30.06.2021г. №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» не позволяют продлевать сроки рассмотрения таких обращений.

Из толкования, данного Высшим Арбитражным Судом Российской Федерации и Конституционным судом Российской Федерации, следует, что при рассмотрении вопроса о включении сведений в реестр недобросовестных поставщиков уполномоченному органу фактически необходимо исследовать текущее состояние и историю гражданских правоотношений между заказчиком и участником закупки, дать правовую оценку не только их действиям (бездействию), выявить последствия таких действий (бездействия), но также проанализировать качество результатов исполнения своих обязательств и влияние внешних факторов на процесс исполнения контракта.

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.

По смыслу статьи 104 Федерального закона №44-ФЗ, реестр недобросовестных поставщиков с одной стороны является специальной мерой ответственности, установленной законодателем в целях обеспечения исполнения лицом принятых на себя в рамках процедуры размещения государственного или муниципального заказа обязательств. При этом одним из последствий включения в реестр недобросовестных поставщиков (в качестве санкции за допущенное нарушение) может являться ограничение прав такого лица на участие в течение установленного срока в торгах по размещению государственного и муниципального заказа (часть 2 статьи 104 Федерального закона № 44-ФЗ).

С другой стороны, реестр недобросовестных поставщиков служит инструментом, обеспечивающим реализацию целей регулирования отношений, определенных в общих положениях законодательства в сфере закупок, по добросовестной конкуренции и предотвращению злоупотреблений в сфере размещения заказов, следовательно, является механизмом защиты государственных и муниципальных заказчиков от недобросовестных действий поставщиков (исполнителей, подрядчиков).

При этом, ни Федеральный закон №44-ФЗ, ни Постановление Правительства РФ №1078 не содержат безусловной обязанности уполномоченного органа включать представленные заказчиком сведения о поставщике в соответствующий реестр без оценки его действий в каждом конкретном случае.

Как указывает Арбитражный суд Московского округа в своем Постановлении от 08.06.2017 №Ф05-4878/2017 по делу №А40-157217/2016 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, в том числе приведшее к невозможности заключения контракта с этим лицом как признанного победителем конкурса и нарушающее права заказчика относительно условий (выявленных им как лучшие) и срока исполнения контракта.

Аналогичные признаки недобросовестности отражены в Постановлении ФАС Московского округа от 23.08.2011г. по делу №А40-6025/11-147-67, Постановлении Девятого Арбитражного апелляционного суда от 23.04.2015г. по делу №А40-174348/14, Постановлении Арбитражного суда Поволжского округа от 22.04.2016г. по делу №А49-6535/2015, Постановлении Девятого Арбитражного апелляционного суда от 25.07.2016г. по делу №А40-228354/15, Постановлении Четвертого Арбитражного апелляционного суда от 22.02.2018г. по делу №А58-8083/2017.

Конституционный Суд Российской Федерации в своих судебных актах неоднократно указывал, что применяемые государственными органами санкции, в том числе штрафного характера, должны отвечать требованиям Конституции Российской Федерации, в том числе соответствовать принципу юридического равенства, быть соразмерными конституционно защищаемым целям и ценностям, исключать возможность их произвольного истолкования и применения (Постановления от 30.07.2001 №13-П, от 21.11.2002 №15-П, Определения от 07.06.2001 №139-О, от 07.02.2002 №16-О). Такой правовой подход подлежит применению и в данном случае, учитывая, что последствия по применению санкции в виде включения сведений о лице в реестр недобросовестных поставщиков могут иметь более негативный экономический характер, чем наложение штрафа.

Одним из последствий такого включения (в качестве санкции за допущенное нарушение) может являться ограничение прав такого лица на участие в течение установленного срока в торгах по размещению государственного и муниципального заказов.

В частности, на основании части 1.1 статьи 31 Федерального закона № 44-ФЗ заказчик вправе установить требование об отсутствии в реестре недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) информации об участнике закупки, в том числе информации об учредителях, о членах коллегиального исполнительного органа, лице, исполняющем функции единоличного исполнительного органа участника закупки - юридического лица.

По смыслу статьи 55 Конституции Российской Федерации, введение ответственности за правонарушение и установление конкретной санкции, ограничивающей конституционное право, исходя из общих принципов права, должно отвечать требованиям справедливости, быть соразмерным конституционно закрепляемым целям охраняемым законным интересам, а также характеру совершенного деяния.

Следовательно, при рассмотрении вопроса о признании участника закупки уклонившимся от исполнения условий контракта антимонопольный орган не должен ограничиваться формальным установлением факта нарушения Закона о контрактной системе либо наличием решения заказчика об одностороннем



расторжении контракта, а обязан всесторонне исследовать все обстоятельства дела, дав оценку существенности нарушения, степени вины поставщика (подрядчика, исполнителя), правомерности принятия заказчиком решения об одностороннем расторжении контракта.

Необходимым условием является наличие в представленных материалах фактов, подтверждающих недобросовестность поставщика (подрядчика, исполнителя), то есть размещение сведений об участнике размещения закупки в реестре недобросовестных поставщиков осуществляется лишь в случае, если антимонопольный орган в результате проведенной проверки выявит обстоятельства, свидетельствующие о направленности действий участника на несоблюдение условий контракта.

Таким образом, в рамках рассмотрения обращения о включении в реестр недобросовестных поставщиков, подрядчиков ИП «...» при исполнении своих обязательств, предусмотренных контрактом, ввиду отсутствия достаточного количества доказательств, подтверждающих недобросовестность ИП «...» объективно оценить достоверность доводов Заказчика без дополнительного исследования обстоятельств, приведших к ненадлежащему исполнению контракта невозможно ввиду наличия многочисленных вопросов, связанных с исполнением обязательств по контракту.

Комиссия Иркутского УФАС России приходит к выводу об отсутствии оснований для включения сведений в отношении Индивидуального предпринимателя «...».

На основании изложенного, руководствуясь ст. 104 Федерального закона от 05.04.2013г. №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», Постановлением Правительства РФ от 25.11.2013 №1062 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)», Комиссия Иркутского УФАС России,

### **РЕШИЛА:**

1. Сведения, представленные заказчиком в отношении Индивидуального предпринимателя «...», («...») 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.