

Письмо Федеральной антимонопольной службы от 20 января 2023 г. N МШ/3488/23 "О направлении разъяснений порядка ведения реестра недобросовестных поставщиков (исполнителей, подрядчиков)"

Федеральная антимонопольная служба (ФАС России) в целях формирования единообразной практики применения положений законодательства Российской Федерации в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц по вопросу ведения реестра недобросовестных поставщиков (исполнителей, подрядчиков), предусмотренного Федеральным законом от 18.07.2011 N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" (далее соответственно - Реестр, Закон о закупках), сообщает следующее.

В соответствии с Законом о закупках и постановлением Правительства Российской Федерации от 22.11.2012 N 1211 "О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Федеральным законом "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" (далее - Постановление N 1211) на ФАС России возложено осуществление полномочий по ведению Реестра.

1. По вопросу включения в Реестр сведений в отношении поставщиков (исполнителей, подрядчиков), договоры с которыми расторгнуты в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения договора.

Согласно части 2 статьи 5 Закона о закупках в Реестр включаются сведения об участниках закупки, уклонившихся от заключения договоров, а также о поставщиках (исполнителях, подрядчиках), договоры с которыми расторгнуты по решению суда или в случае одностороннего отказа заказчика, в отношении которого иностранными государствами, совершающими недружественные действия в отношении Российской Федерации, граждан Российской Федерации или российских юридических лиц, введены политические или экономические санкции и (или) в отношении которого иностранными государствами, государственными объединениями и (или) союзами и (или) государственными (межгосударственными) учреждениями иностранных государств или государственных объединений и (или) союзов введены меры ограничительного характера, от исполнения договора в связи с существенным нарушением такими поставщиками (исполнителями, подрядчиками) договоров.

Таким образом, основанием для включения в Реестр является в том числе односторонний отказ от исполнения договора заказчиком, в отношении которого непосредственно введены санкции и (или) меры ограничительного характера, в связи с нарушением такими поставщиками (исполнителями, подрядчиками) существенных условий договоров, при этом на иных заказчиков положения части 2 статьи 5 Закона о закупках не распространяются.

2. По вопросу исключения сведений из Реестра ФАС России сообщает следующее.

Приказом ФАС России от 18.03.2013 N 164/13 "О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Федеральным законом "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" (далее - Приказ N 164/13) установлено, что по результатам проверки сведений, указанных в Постановлении N 1211, комиссия ФАС России (комиссия территориальных органов ФАС России) дает соответствующее заключение, которое не позднее двух рабочих дней должно быть представлено руководителю ФАС России для принятия им решения о включении либо об отсутствии оснований для включения вышеуказанных сведений в Реестр, которое оформляется приказом ФАС России.

Согласно пункту 2.2 Приказа N 164/13 подтвержденные по результатам проверки сведения включаются в Реестр не позднее трех рабочих дней со дня принятия указанного в пункте 2 Приказа N 164/13 решения руководителя ФАС России.

Соответственно, основанием для включения сведений в Реестр в отношении лиц, указанных

в части 2 статьи 5 Закона о закупках, является приказ ФАС России.

Вместе с тем заключение территориального органа ФАС России является документом внутриведомственного характера, не порождающим для субъектов каких-либо прав и обязанностей.

При этом такое заключение не может содержать указание о возможности его обжалования в судебном порядке.

Кроме того, соответствующее заключение территориального органа ФАС России не является конечным актом процедуры проведения проверки по факту уклонения от заключения договора либо одностороннего расторжения договора заказчиком, указанным в части 2 статьи 5 Закона о закупках, в связи с существенным нарушением условий договора поставщиком (подрядчиком, исполнителем).

Таким образом, заключение территориального органа ФАС России не является безусловным основанием для включения соответствующих сведений в Реестр, следовательно, не относится к ненормативным правовым актам, в связи с чем в случае оспаривания заключения антимонопольного органа в арбитражном суде обжалованию подлежит соответствующий пункт приказа ФАС России.

На основании изложенного, исключение сведений в отношении того или иного лица из Реестра возможно в случае отмены судом соответствующего пункта приказа ФАС России, на основании которого сведения в отношении такого лица включены в Реестр.

Учитывая, что основанием для включения сведений о лице в Реестр является приказ ФАС России, дополнительно сообщается, что в случае оспаривания в арбитражном суде заключения антимонопольного органа о наличии оснований для включения вышеуказанных сведений в Реестр, территориальный орган ФАС России в отзыве на заявление о признании незаконным заключения антимонопольного органа должен указывать на необходимость обжалования соответствующего пункта приказа, а также привлекать в рамках судебного процесса центральный аппарат ФАС России в качестве соответчика.

М.А. Шаскольский