

РЕШЕНИЕ № РНП – 03/142-2019

по результатам рассмотрения обращения о включении в реестр недобросовестных поставщиков

«13» ноября 2019 года      город Улан-Удэ

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Бурятия по контролю в сфере закупок (далее - Комиссия) в составе:

<...>,

в присутствии:

председателей ГБПОУ «Авиационный техникум» <...>, доверенность от 07.11.2019, <...>, доверенность от 01.10.2019,

представителей ООО «Ютел» <...>, протокол общего собрания участников общества от 23.01.2019 №28, <...>, доверенность от 13.11.2019 № 30,

рассмотрев обращение ГБПОУ «Авиационный техникум» (далее – Заказчик) (вх. от 07.11.2019 № 7468) о включении в реестр недобросовестных поставщиков (исполнителей, подрядчиков) сведения об обществе с ограниченной ответственностью «Ютел» (далее, в т.ч Общество) в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта от 24.06.2019 № 01022000016190021160001, заключенного по результатам проведенного электронного аукциона на поставку вычислительной техники СЦК (№ 0102200001619002116) (далее – Аукцион), и в результате осуществления проверки информации и документов на наличие фактов, подтверждающих недобросовестность поставщика в соответствии с части 7 статьи 104 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закона о контрактной системе), пункта 11 Порядка ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 № 1062 (далее – Порядок),

у с т а н о в и л а:

Из представленных документов Заказчика следует, что 24.06.2019 между Заказчиком и ООО «Ютел» заключен государственный контракт № 0102200001619002116 на поставку вычислительной техники СЦК (далее – контракт) согласно Спецификации товаров и Техническому заданию, являющимися неотъемлемой частью настоящего контракта (Приложение № 1, 2). Срок поставки товара: с момента заключения контракта до 31 августа 2019 года.

Заказчик поясняет следующее: 30.08.2019 Общество «Ютел» поставило партию вычислительной техники (акт передачи товара от 30.08.2019). Заказчик в лице приемочной комиссии принял часть товара (акт приемки товара от 05.09.2019) и отклонил приемку другой части товара – Программного обеспечения технического обслуживания и мониторинга, на основании заключения экспертизы ООО «Мастер Барс». Заказчик 01.10.2019 отклонил приемку товара на основании заключения экспертизы ООО «Мастер Барс» (заключение от 01.10.2019 г.), что отразил в письме о выявленных несоответствиях от 04.10.2019 № 354.

В заключении экспертизы ООО «Мастер Барс» от 01.10.2019 сделан вывод, что ПО для реализации задач по технической поддержке пользователей и инвентаризации не соответствует требованиям значений показателей технического задания по условиям контракта, на основании следующего:

- Согласно техническому заданию требуется поставка одной программы, в которой реализованы возможности многозадачной системы технической поддержки пользователей и

инвентаризации. По факту, требования технического задания поставщиком реализованы в двух программах: 1) 1С: Предприятие 8.3 (8.3.15. 1489), конфигурация: Многозадачная и многофункциональная система технической поддержки пользователей и инвентаризации(1.5.1.5); 2) TNI 4: Total Network Inventory Профессиональная версия 4.2.0 (build 3901), 5.09.2019;

- При анализе конфигурации, экспертом ООО «Мастер Барс» проведен поиск в сети Internet по наличию: - отзывы пользователей - отсутствуют; - ссылок для скачивания демо- версии - отсутствуют; презентационные и рекламные материалы программы -отсутствуют; руководство пользователя по программе - отсутствует; обучающие материалы для пользователя и IT специалистов -отсутствует. Конфигурация разработана для поставки по Контракту. Эксплуатацию у пользователей и IT специалистов не проходила, данных об исправлении ошибок, доработок программы на улучшение - нет. Для определения соответствия поставляемого программного обеспечения требованиям Технического Задания в части требования: «Веб-интерфейс системы должен быть удобен для работы и пользователям, и IT-специалистам» - необходимо проведение дополнительного тестирования, с моделированием эксплуатационных задач

- согласно техническому заданию, предъявляются требования к ПО к возможности установки как на открытые операционные системы (Linux, BSD), так и на системы семейства Windows. По факту, установленное программное обеспечение имеет ограничения по системным требованиям к установке на операционные системы: 1С: Предприятие, не имеет возможности установки на операционные системы семейства BSD; TNI 4: Total Network Inventory, не имеет возможности установки главного модуля на операционные системы семейства Linux и BSD.

В связи с тем, что требуемое Заказчиком программное обеспечение не соответствовало условиям контракта, а также в связи с нарушением сроков поставки товара, Заказчик 18.10.2019 принял решение об одностороннем отказе от исполнения контракта, из-за существенных нарушений условий контракта.

21.10.2019 решение об одностороннем отказе от исполнения контракта размещено на официальном сайте в ЕИС, а также направлено заказным письмом с уведомлением в адрес Общества, указанного в контракте. По истечению 10 дней после надлежащего вручения решения, то есть 05.11.2019 решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта вступило в силу.

Руководствуясь частью 16 статьи 95, статьей 104 Закона о контрактной системе, Заказчик направил настоящее обращение в антимонопольный орган и просит включить сведения об ООО «Ютел» в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

ООО «Ютел» представило письменные пояснения, в которых указано, что Заказчиком производилась приемка Программного обеспечения технического обслуживания и мониторинга, по результатам которой у представителя Заказчика претензий к ПО не было, вместе с тем в решение об одностороннем отказе от исполнения контракта Заказчик ссылается на экспертизу проведенную ООО «Мастер Барс». По мнению Общества, данная экспертиза некорректна, содержит неверные выводы, проведена с нарушением требований Закона о контрактной системе и не может применяться в качестве экспертизы для приемки товара по контракту.

Согласно части 3 статьи 41 Закона о контрактной системе эксперт, экспертная организация обязаны уведомить в письменной форме заказчика и поставщика (подрядчика, исполнителя) о допустимости своего участия в проведении экспертизы (в том числе об отсутствии оснований для недопуска к проведению экспертизы в соответствии с частью 2 настоящей статьи). Такое уведомление ООО «Ютел» не получало. Общество указывает, что ООО «Мастер Барс» является его конкурентом, так как указанное общество осуществляет деятельность на одном товарном рынке, что и ООО «Ютел».

ООО «Ютел» в свою очередь передал Заказчику заключение независимой экспертной комиссии, которая подтвердила соответствие переданного Заказчику ПО техническому заданию и некорректность экспертизы ООО «Мастер Барс». Общество считает, что представленное ПО полностью соответствует требованиям Заказчика, указанным в техническом задании.

Кроме того, при процедуре возврата товара, Общество выяснило, что в момент проведения экспертизы ООО «Мастер Барс» компьютеры, системные блоки, ноутбуки, которые были поставлены Заказчику в рамках заключенного контракта, не включались, в связи с чем, Обществу непонятно как эксперт сделал вывод о несоответствии ПО.

05.11.2019 Обществом подано исковое заявление в Арбитражный суд Республики Бурятия о признании незаконным решения заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта, которое принято к производству.

Общество полагает, что признаков недобросовестности (такие как злоупотребление и/или умышленность) в поведении ООО «Ютел» отсутствуют. Кроме того, указывает, что Общество основано в 2007 году, является крупной региональной компанией, работающей в области автоматизации бизнес-процессов, поставки компьютерного и сетевого оборудования для коммерческих и государственных предприятий, в сфере поставки оборудования и программного обеспечения. Указывает о большом количестве исполненных контрактов, подтверждающих деловую репутацию, опыт и профессиональное отношение к заключаемым контрактам и просит не включать сведения об ООО «Ютел» в РНП.

Комиссия в результате осуществления проверки факта одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта, изучения материалов, представленных Заказчиком, Обществом, установила следующее.

Дата размещения на официальном сайте в Единой информационной системе извещения о проведении Аукциона – 16.05.2019.

Начальная (максимальная) цена контракта – 5 387 220,00 рублей.

Дата начала и окончания подачи заявок – 16.05.2019 – 03.06.2019.

Дата проведения аукциона – 10.06.2019.

Согласно протоколу подведения итогов на участие в электронном аукционе от 11.06.2019 аукцион признан несостоявшимся, т.к. аукционной комиссией принято решение о соответствии требованиям только одной второй части заявки на участие в аукционе. Заявка № 105195684 (ООО «Ютел») признана соответствующей требованиям документации об аукционе.

**Контракт № 01022000016190021160001** между Заказчиком и Обществом заключен 24.06.2019 на сумму 5 360 283,90 рублей.

Предметом контракта предусмотрено, что поставщик обязуется поставить Заказчику вычислительную технику СЦК согласно Спецификации товаров и Техническому заданию, являющимися неотъемлемой частью настоящего контракта (Приложение № 1, Приложение № 2), а Заказчик обязуется принять товар и оплатить обусловленную настоящим контрактом цену.

Приложением № 1 к контракту предусмотрена Спецификация товаров, приложением № 2 к контракту предусмотрено Техническое задание на поставку вычислительной техники СЦК.

К поставке системного блока, компьютера, ноутбука Заказчиком предъявлены требования по установке Программного обеспечения технического обслуживания и мониторинга. Требования к ПО установлены в Техническом задании.

В соответствии с пунктом 3.2 контракта срок поставки товара: с момента заключения контракта до 31 августа 2019 года.

Обществом произведена поставка товара, в том числе системные блоки, компьютер, ноутбуки с установленным ПО, Заказчик 01.10.2019 отказал в приемке товара на основании заключения экспертизы, проведенной ООО «Мастер Барс» (заключение от 01.10.2019), в которой сделан вывод, что ПО для реализации задач по технической поддержке пользователей и инвентаризации не соответствует требованиям значений показателей технического задания по условиям контракта. В связи с чем, 18.10.2019 на основании пункта 12.2 контракта, Заказчик принял решение об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Частью 8 статьи 95 Закона о контрактной системе 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.

Частями 12, 13 статьи 95 Закона о контрактной системе предусмотрено, что решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта не позднее чем в течение трех рабочих дней с даты принятия указанного решения, размещается в единой информационной системе и направляется поставщику (подрядчику, исполнителю) по почте заказным письмом с уведомлением о вручении по адресу поставщика (подрядчика, исполнителя), указанному в контракте, а также телеграммой, либо посредством факсимильной связи, либо по адресу электронной почты, либо с использованием иных средств связи и доставки, обеспечивающих фиксирование такого уведомления и получение заказчиком подтверждения о его вручении поставщику (подрядчику, исполнителю). Выполнение заказчиком требований настоящей части считается надлежащим уведомлением поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта. Датой такого надлежащего уведомления признается дата получения заказчиком подтверждения о вручении поставщику (подрядчику, исполнителю) указанного уведомления либо дата получения заказчиком информации об отсутствии поставщика (подрядчика, исполнителя) по его адресу, указанному в контракте. При невозможности получения указанных подтверждения либо информации датой такого надлежащего уведомления признается дата по истечении тридцати дней с даты размещения решения заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта в единой информационной системе. 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.

Порядок одностороннего отказа от исполнения контракта Заказчиком соблюден.

Частью 2 статьи 104 Закона о контрактной системе установлено, что 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.

Частью 6 статьи 104 настоящего закона предусмотрено, что 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 настоящей статьи, а также копию решения суда о расторжении контракта или в письменной форме обоснование причин одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта.

Включение сведений о лице в реестр недобросовестных поставщиков является санкцией за недобросовестное поведение поставщика (исполнителя, подрядчика), выразившееся в

намеренном неисполнении заключенного контракта.

В соответствии с правовой позицией, выраженной в Постановлениях Конституционного Суда Российской Федерации от 30 июля 2001 года № 13-П и от 21 ноября 2002 года № 15-П, меры государственного понуждения должны применяться с учетом характера совершенного правонарушения, размера причиненного вреда, степени вины правонарушителя, его имущественного положения и иных существенных обстоятельств. Применяемые государственными органами санкции должны отвечать требованиям Конституции Российской Федерации, соответствовать принципу юридического равенства, быть соразмерными конституционно защищаемым целям и ценностям, исключать возможность их произвольного истолкования и применения.

Таким образом, для целей исключения возможности необоснованного ограничения прав лица на дальнейшее участие в закупках, административным органом наряду с фактом неисполнения контракта, должно быть установлено, что участник закупки не исполнил заключенный контракт немотивированно, без наличия к тому веских и объективных оснований, не позволяющих выполнить условия этого контракта; антимонопольному органу следует установить факт недобросовестности и вины участника закупки.

Комиссия Бурятского УФАС России, изучив представленные сторонами документы, пришла к выводу, что ООО «Ютел» предприняты все возможные меры и совершены все возможные действия, направленные на исполнение заключенного контракта, товар Обществом поставлен.

Данное обстоятельство подтверждается пояснениями Общества, а также копиями представленных документов (переписка, заключение программно-технической экспертизы, проведенной экспертной комиссией в составе трех экспертов, которые сделали вывод о соответствии предоставленного ПО требованиям технического задания Заказчика).

Довод ООО «Ютел» о том, что экспертная организация не уведомила поставщика о допустимости своего участия в проведении экспертизы, нарушает права и законные интересы Общества, а также установленный в статье 41 настоящего закона порядок привлечения эксперта, экспертной организации к проведению экспертизы.

Согласно части 3 статьи 41 Закона о контрактной системе эксперт, экспертная организация обязаны уведомить в письменной форме заказчика и поставщика (подрядчика, исполнителя) о допустимости своего участия в проведении экспертизы (в том числе об отсутствии оснований для недопуска к проведению экспертизы в соответствии с частью 2 настоящей статьи).

Таким образом, Комиссия Бурятского УФАС России считает, что в действиях ООО «Ютел» отсутствует недобросовестное поведение, выраженное в умышленном неисполнении условий заключенного контракта.

Комиссия, руководствуясь частью 1 статьи 2, частью 15 статьи 99, статьёй 104 Закона о контрактной системе и Постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 № 1062 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)»,

р е ш и а:

1. Сведения об обществе с ограниченной ответственностью «ЮТЕЛ», в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) не включать.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражном суде в течение трех месяцев в установленном законом порядке.

Председатель комиссии <...>

Члены комиссии <...>, <...>