

РЕШЕНИЕ

по делу № 073/10/104-918/2023

10.01.2024

г. Ульяновск

На основании 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 – *Закон о контрактной системе*) Комиссия Ульяновского УФАС России (далее – *Комиссия*) в составе:

председателя
Комиссии - заместителя руководителя управления –
начальника отдела <...>,

- главного специалиста-эксперта <...>,

- специалиста-эксперта <...>,

членов Комиссии:

- от Министерства финансов Ульяновской области:

- <...>(Доверенность № 91-Д от 28.12.2023);

в присутствии: - от ООО «Агатеч Корпорэйшн»:

- <...> (приказ № 1 от 17.02.2017),

- <...> (доверенность № 2 от 01.02.2023),

по обращению Министерства финансов Ульяновской области (далее также – *заказчик*) о включении сведений в отношении общества с ограниченной ответственностью «АГАТЕЧ КОРПОРЕЙШН» (далее – *ООО «АГАТЕЧ КОРПОРЕЙШН», исполнитель*) в реестр недобросовестных поставщиков в связи с расторжением в одностороннем порядке государственного контракта № 01685000006230047220001 от 05.12.2023 на оказание услуг по сопровождению портала «Открытый бюджет Ульяновской области» (извещение № 0168500000623004722),

УСТАНОВИЛА:

Вх. № 8372-ЭП/23 от 27.12.2023 (размещено в ЕИС – 26.12.2023) в Ульяновское УФАС России поступило обращение Министерства финансов Ульяновской области о включении сведений в отношении ООО «АГАТЕЧ КОРПОРЕЙШН» в реестр недобросовестных поставщиков в связи с расторжением в одностороннем порядке контракта № 01685000006230047220001 от 05.12.2023.

Вх. № 13-ЭП/24 и № 19-ЭП/24 от 09.01.2024 в Ульяновское УФАС России от ООО «АГАТЕЧ КОРПОРЕЙШН» поступили письменные пояснения, содержащие указание, в том числе на следующее.

Исполнение государственного контракта не было начато по вине третьих лиц, а именно, ввиду того, что разработчик программного обеспечения – ООО «НПО «Криста» не предоставляет ответ о возможности реализации контракта.

ООО «АГАТЕЧ КОРПОРЕЙШН» не имело намерения уклоняться от исполнения контракта, является добросовестным исполнителем многочисленных контрактов и просит Комиссию Ульяновского УФАС России сведения в отношении общества в реестр недобросовестных поставщиков не включать.

На заседании Комиссии 09.01.2024, которое проходило в дистанционном режиме, представитель заказчика поддержал доводы, изложенные в обращении.

Представители ООО «АГАТЕЧ КОРПОРЕЙШН» поддержали ранее представленные письменные пояснения в полном объеме, а также пояснили, что запрос информации по условиям и стоимости права на модификацию и иное использование разработчику программного обеспечения был направлен до подписания контракта, однако до настоящего времени положительный ответ от него не получен.

В рассмотрении обращения объявлялся перерыв до 16 час. 00 мин. 10.01.2024 для документального анализа материалов дела.

Вх. № 115-ЭП/24 от 10.01.2024 в Ульяновское УФАС России от ООО «АГАТЕЧ КОРПОРЕЙШН» поступили запрошенные Комиссией сведения (переписка с ООО «НПО «Криста»).

Рассмотрев имеющиеся материалы, Комиссия решила сведения в отношении ООО «АГАТЕЧ КОРПОРЕЙШН» в реестр недобросовестных поставщиков не включать. При этом Комиссия исходила из следующего.

05.12.2023 между Министерством финансов Ульяновской области и ООО «АГАТЕЧ КОРПОРАЦИОН» был заключен государственный контракт № 01685000006230047220001 на оказание услуг по сопровождению портала «Открытый бюджет Ульяновской области» (цена контракта – 4 807 764, 00 руб.).

В соответствии с пунктом 1.1 раздела 1 «Предмет контракта» государственного контракта № 01685000006230047220001 исполнитель обязуется оказать услуги по сопровождению портала «Открытый бюджет Ульяновской области», в соответствии со спецификацией (приложение к контракту), являющейся неотъемлемой частью контракта, а заказчик обязуется принять и оплатить оказанные услуги на условиях, предусмотренных контрактом.

Разделом 2 государственного контракта установлены права и обязанности сторон.

В соответствии с пунктом 2.1 раздела 2 государственного контракта исполнитель обязан в течение 3 (трех) рабочих дней со дня заключения контракта предоставить заказчику документы, подтверждающие наличие у исполнителя полномочий в объеме, достаточном для оказания услуг по контракту без нарушения интеллектуальных прав третьих лиц, и оформленных в соответствии с требованиями действующего законодательства. Надлежащим подтверждением вышеуказанных полномочий может служить один из следующих документов:

- для исполнителя, являющегося правообладателем – копия свидетельства официальной регистрации программ либо копия договора об отчуждении исключительного права на программу с копией документа, подтверждающего государственную регистрацию отчуждения исключительного права;

- для исполнителя, которому права на программы переданы автором или иным правообладателем, – копия действующего договора о передаче исполнителю прав на модификацию и иное использование программ, заключенного в письменной форме, и устанавливающего объем и способы использования программ.

Учитывая, что контракт был заключен 05.12.2023, регламентированный срок предоставления ООО «АГАТЕЧ КОРПОРАЦИОН» заказчику необходимых документов является дата, не позднее 08.12.2023.

Вместе с тем, согласно сведениям, представленным заказчиком, ООО «АГАТЕЧ КОРПОРАЦИОН», в нарушение условий заключенного контракта, не представило заказчику документы, подтверждающие наличие у него полномочий в объеме, достаточном для оказания услуг по контракту.

В соответствии с частью 9 статьи 95 Закона о контрактной системе 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.

Пункт 7.5 раздела 7 «Порядок изменения и расторжения контракта» контракта № 01685000006230047220001 от 05.12.2023, заключенного между Министерством финансов Ульяновской области и ООО «АГАТЕЧ КОРПОРАЦИОН», предусматривает возможность расторжения контракта в одностороннем порядке.

12.12.2023 Министерством финансов Ульяновской области было принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Пунктом 1 части 12.1 статьи 95 Закона о контрактной системе предусмотрено, что в случае принятия заказчиком предусмотренного частью 9 статьи 95 Закона о контрактной системе решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, заключенного по результатам проведения электронных процедур, закрытых электронных процедур, 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 соответствии с требованиями пункта 1 части 12.1 статьи 95 Закона о контрактной системе заказчиком 12.12.2023 15 час. 38 мин. (МСК) решение размещено в ЕИС.

Согласно пункту 2 части 12.1 статьи 95 Закона о контрактной системе решение об одностороннем отказе от исполнения контракта не позднее одного часа с момента его размещения в единой информационной системе в соответствии с пунктом 1 части 12.1 статьи 95 Закона о контрактной системе 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 пунктом 2 части 12.1 статьи 95 Закона о контрактной системе такого решения в единой информационной системе в соответствии с часовой зоной, в которой расположен поставщик (подрядчик, исполнитель).

В силу пункта 3 части 12.1 статьи 95 Закона о контрактной системе поступление решения об одностороннем отказе от исполнения контракта в соответствии с пунктом 2 части 12.1 статьи 95 Закона о контрактной системе считается надлежащим уведомлением поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта.

На основании изложенного, а также в соответствии с информацией, размещенной в ЕИС, датой надлежащего уведомления ООО «АГАТЕЧ КОРПОРАЙШН» о принятом заказчиком решении является 12.12.2023.

Частью 13 статьи 95 Закона о контрактной системе установлено, что 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.

В соответствии с частью 14 статьи 95 Закона о контрактной системе заказчик обязан отменить не вступившее в силу решение об одностороннем отказе от исполнения контракта, если в течение десятидневного срока с даты надлежащего уведомления поставщика (подрядчика, исполнителя) о принятом решении об одностороннем отказе от исполнения контракта устранено нарушение условий контракта, послужившее основанием для принятия указанного решения, а также заказчику компенсированы затраты на проведение экспертизы в соответствии с частью 10 статьи 95 Закона о контрактной системе. Данное правило не

применяется в случае повторного нарушения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта, которые в соответствии с гражданским законодательством являются основанием для одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта.

Из положений части 14 статьи 95 Закона о контрактной системе следует, что указанные действия, связанные с устранением нарушений условий контракта, послуживших основанием для принятия решения об одностороннем отказе заказчика от исполнения, должны были быть совершены подрядчиком в течение десятидневного срока с даты надлежащего уведомления поставщика (подрядчика, исполнителя) о принятом решении об одностороннем отказе от исполнения контракта, то есть в данном случае до 23 час. 59 мин. 22.12.2023.

Вместе с тем, документы, предусмотренные заключенным контрактом, ООО «АГАТЕЧ КОРПОРЕЙШН» до 23 час. 59 мин. 22.12.2023 заказчику предоставлены не были, в связи с чем решение вступило в законную силу и контракт считается расторгнутым 25.12.2023.

В соответствии с частью 2 статьи 104 Закона о контрактной системе *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.*

Включение сведений в реестр недобросовестных поставщиков является санкцией за недобросовестное поведение участника закупки, выражающееся в намеренном нарушении условий государственного контракта.

Размещение сведений об участнике закупки в реестре недобросовестных поставщиков осуществляется лишь в случае, если антимонопольный орган в результате проведенной проверки установит факт недобросовестного уклонения участника закупки от исполнения контракта.

При этом ни Закон о контрактной системе, ни Правила ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденные постановлением Правительства Российской Федерации от 30.06.2021 № 1078, не содержат безусловной обязанности уполномоченного органа включать представленные заказчиком сведения о поставщике в соответствующий реестр без оценки его действий в каждом конкретном случае.

Под недобросовестностью понимается совершение умышленных действий, направленных на неисполнение либо уклонение от исполнения контракта.

В данном случае Комиссия Ульяновского УФАС России не может ограничиваться формальным установлением факта нарушения законодательства о контрактной системе и не усматривает умышленных и намеренных действий со стороны ООО «АГАТЕЧ КОРПОРЕЙШН» в части уклонения от исполнения контракта, поскольку неисполнение условий заключенного контракта связано с действиями третьих лиц.

Из анализа представленной ООО «АГАТЕЧ КОРПОРЕЙШН» переписки следует, что 23.11.2023 (до момента подписания контракта) обществом был направлен запрос в адрес разработчика программного обеспечения ООО «НПО «Криста» о

возможности предоставления прав использования программного обеспечения «Программный комплекс «Региональный электронный бюджет. Бюджетное планирование».

Исх. № 1767 от 28.11.2023 ООО «НПО «Криста» был запрошен пакет документов для возможного сотрудничества.

Вместе с тем, на момент рассмотрения антимонопольным органом обращения Министерства финансов Ульяновской области ответ от ООО «НПО «Криста» ООО «АГАТЕЧ КОРПОРАЙШН» получен не был.

Учитывая вышеизложенное, Комиссия антимонопольного органа приходит к выводу, что в действиях ООО «АГАТЕЧ КОРПОРАЙШН» отсутствуют признаки недобросовестности. Соответственно, включение сведений об ООО «АГАТЕЧ КОРПОРАЙШН» в реестр не может рассматриваться в качестве необходимой меры ответственности и является несоразмерным характеру допущенного нарушения.

Учитывая изложенное, Комиссией Ульяновского УФАС России принято решение сведения в отношении ООО «АГАТЕЧ КОРПОРАЙШН» в реестр недобросовестных поставщиков не включать.

Руководствуясь пунктом 15 Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 30.06.2021 № 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», статьей 104 Закона о контрактной системе, Комиссия

РЕШИЛА:

Сведения в отношении общества с ограниченной ответственностью «АГАТЕЧ КОРПОРАЙШН» (адрес: 432017, г. Ульяновск, ул. Ленина, 89; ИНН 7327082043) в реестр недобросовестных поставщиков не включать.

Председатель Комиссии: <...>

<...>

Члены Комиссии:

<...>

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

2024-150