

РЕШЕНИЕ № РНП-74-26/2019

О ВКЛЮЧЕНИИ СВЕДЕНИЙ В РЕЕСТР НЕДОБРОВОЕСТНЫХ ПОСТАВЩИКОВ (ПОДРЯДЧИКОВ, ИСПОЛНИТЕЛЕЙ)

г. Челябинск, пр. Ленина, 59

Резолютивная часть решения оглашена 24 января 2019 года

В полном объеме решение изготовлено 29 января 2019 года

Комиссия по контролю в сфере закупок для государственных и муниципальных нужд Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Комиссия) в составе:

Председателя Комиссии:	-	начальника отдела контроля закупок для государственных и муниципальных нужд Челябинского УФАС России
Членов Комиссии:	•	главного специалиста-эксперта отдела контроля закупок для государственных и муниципальных нужд Челябинского УФАС России,
	•	специалиста-эксперта отдела контроля закупок для государственных и муниципальных нужд Челябинского УФАС России,

рассмотрев обращение от ОКУ Центр занятости населения города Аши (далее - Заказчик) о расторжении контракта с ООО «СТРОЙ ГАРАНТ» (далее – Общество, Исполнитель) в одностороннем порядке по решению заказчика, заключенного по итогам проведения электронного аукциона № 0369200004218000022 на оказание услуг по предоставлению неисключительных прав (лицензий) на использование программного обеспечения Microsoft Windows 10 Professional, в отсутствие представителей Заказчика (ходатайствовавшего о заседании Комиссии в их отсутствие) и Общества (надлежащим образом уведомленного по электронной почте и телеграммой),

УСТАНОВИЛА:

В соответствии с частью 4 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) в Управление Федеральной антимонопольной службы

по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России) поступило обращение Заказчика о включении ООО «СТРОЙ ГАРАНТ», его директора и учредителей, в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) в связи с расторжением контракта Заказчиком в одностороннем порядке, заключенного по итогам проведения электронного аукциона № 0369200004218000022 на оказание услуг по предоставлению неисключительных прав (лицензий) на использование программного обеспечения Microsoft Windows 10 Professional (далее – Аукцион, закупка).

Представитель Заказчика в письменных пояснениях указал, что Исполнитель не приступил к оказанию услуг в установленный контрактом срок, на основании чего ОКУ Центром занятости населения города Аши принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта в порядке, предусмотренном статьей 95 Закона о контрактной системе.

Изучив представленные документы, Комиссия, руководствуясь статьей 104 Закона о контрактной системе, пришла к следующим выводам.

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), 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 9 статьи 95 Закона о контрактной системе установлено, что 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 пункту 2 статьи 450 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) существенным признается нарушение договора одной из сторон, которое влечет для другой стороны такой ущерб, что она в значительной степени лишается того, на что была вправе рассчитывать при заключении договора.

В соответствии с частью 1 статьи 779 ГК РФ по договору возмездного оказания услуг исполнитель обязуется по заданию заказчика оказать услуги (совершить определенные действия или осуществить определенную деятельность), а заказчик обязуется оплатить эти услуги.

Согласно статье 783 ГК РФ общие положения о подряде (статьи 702 - 729) и положения о бытовом подряде (статьи 730 - 739) применяются к договору возмездного оказания услуг, если это не противоречит статьям 779 - 782 настоящего Кодекса, а также особенностям предмета договора возмездного оказания услуг.

Таким образом, в соответствии со статьями 783 ГК РФ к договору возмездного оказания услуг применяются общие нормы, регулирующие отношения по договору подряда.

Согласно пункту 3 статьи 715 ГК РФ если во время выполнения работы станет очевидным, что она не будет выполнена надлежащим образом, заказчик вправе назначить подрядчику разумный срок для устранения недостатков и при неисполнении подрядчиком в назначенный срок этого требования отказаться от договора подряда либо поручить исправление работ другому лицу за счет подрядчика, а также потребовать возмещения убытков.

Частью 12 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 (часть 13 статьи 95 Закона о контрактной системе).

Частью 14 статьи 95 Закона о контрактной системе предусмотрено, что 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.

В силу пункта 11 части 2 статьи 103 Закона о контрактной системе в реестр контрактов включаются информация о расторжении контракта с указанием оснований его расторжения.

Согласно представленным документам 16.10.2018 Заказчиком объявлено о проведении электронного аукциона.

Начальная (максимальная) цена контракта – 116 225,00 рублей.

Материалами дела установлено, что победителем закупки признано ООО «СТРОЙ ГАРАНТ».

Между Заказчиком и Обществом заключен контракт № 19-2018 от 13.11.2018 на сумму 44 739,44 рублей.

В разделе 1 данного контракта указано:

«1.1. Исполнитель обязуется оказать Заказчику услуги по предоставлению неисключительных прав (лицензий) на использование программного обеспечения Microsoft Windows 10 Professional (далее – «Услуги»), Заказчик обязуется принять и оплатить оказанный Услуги в соответствии с условиями настоящего Контракта.

1.2. Оказание услуг осуществляется в соответствии с требованиями к составу и качеству услуг, приведенными в Техническом задании (Приложение №1).

1.3. Срок оказания услуг: в течение 14 (Четырнадцати) дней с даты заключения Контракта».

В пункте 4.3 контракта установлено:

«Исполнитель обязан:

4.3.1. Оказать услуги по предоставлению неисключительных прав (лицензий) на использование программного обеспечения Microsoft Windows 10 Professional в сроки, предусмотренные настоящим Контрактом.

4.3.2. В течение 5 (Пяти) рабочих дней со дня подписания Контракта предоставить Заказчику документ, подтверждающий наличие у Исполнителя полномочий в объеме, достаточном для оказания Услуги по Контракту без нарушения интеллектуальных прав третьих лиц, и оформленных в соответствии с требованиями действующего законодательства. Надлежащим подтверждением вышеуказанных полномочий могут служить:

1. документ, подтверждающий, что Исполнитель является правообладателем (понятие правообладатель используется в значении

статьи 1229 Гражданского кодекса РФ) программного обеспечения Microsoft Windows 10 Professional;

2. лицензионный договор с правообладателем программного обеспечения Microsoft Windows 10 Professional, предоставляющий Исполнителю полномочия, необходимые и достаточные для оказания Услуг по настоящему контракту,
3. лицензионный договор с лицом, с которым правообладатель программного обеспечения Microsoft Windows 10 Professional заключил лицензионный договор и предоставил этому лицу права на использование программного обеспечения Microsoft Windows 10 Professional и которое в свою очередь предоставило соответствующие права Исполнителю в объеме, необходимом и достаточном для оказания Услуг по настоящему контракту.

4.3.3. Оказать Услуги в соответствии с требованиями к составу и качеству услуг, приведенными в Техническом задании (Приложение №1)».

Право Заказчика на односторонний отказ от исполнения контракта предусмотрено разделом 7.2 контракта.

Заказчиком в материалах дела представлена переписка с Исполнителем по электронной почте, в которой Общество уведомляет о невозможности использования для оказания услуг по контракту DVD дисков с оригинальными фирменными наклейками в соответствии с техническим заданием к контракту. В ответ на данный довод ООО «СТРОЙ ГАРАНТ» представитель Заказчика в ходе данной переписки пояснил о необходимости исполнить обязательства по контракту в полном соответствии с техническим заданием к такому контракту.

Поскольку Исполнитель не приступил к выполнению взятых на себя обязательств, Заказчиком принято решение от 03.12.2018 об одностороннем отказе от исполнения контракта и расторжении контракта.

Решение направлено в адрес Исполнителя почтовым отправлением 03.12.2018, телеграммой 14.12.2018 и размещено в Единой информационной системе в сфере закупок 04.12.2018.

По мнению Заказчика, Исполнитель надлежащим образом уведомлен 17.12.2018 (дата получения Заказчиком информации об отсутствии Общества по адресу направления телеграммы) и согласно информации, размещенной в реестре контрактов, решение об одностороннем отказе от исполнения контракта и расторжении контракта вступило в силу 28.12.2018.

Таким образом, на заседании Комиссии Челябинского УФАС России установлено, что ООО «СТРОЙ ГАРАНТ» не приступило к оказанию услуг по предоставлению неисключительных прав (лицензий) на использование программного обеспечения Microsoft Windows 10 Professional в срок, установленный таким контрактом (до 27.11.2018), чем нарушило пункты 1.1.,

1.3, 4.3 контракта.

Представители ООО «СТРОЙ ГАРАНТ» на заседание Комиссии Челябинского УФАС России не явились, ходатайств и пояснений не заявляли, о дате и времени рассмотрения вопроса о включении ООО «СТРОЙ ГАРАНТ», его директора и учредителей, в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) уведомлены надлежащим образом (телеграммой, по электронной почте).

Включение сведений о лице в РНП по существу является санкцией за недобросовестное поведение данного лица. Данная мера связана с возложением негативных последствий - наличие в свободном доступе информации о лице как о ненадежном поставщике, ненадлежащим образом исполнившим принятое на себя обязательство и, как следствие, подрыв деловой репутации и возможное уменьшение в будущем количества заключенных сделок, а также выгоды от осуществления предпринимательской деятельности.

При привлечении лица к публично-правовой ответственности государственным органом должна быть установлена вина этого лица в нарушении закона. 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 Конституционного Суда Российской Федерации 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).

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 и охраняемым законным интересам, а также характеру совершенного деяния.

Принимая во внимание указанные факты и совокупности обстоятельств, установленных на заседании Комиссии и имеющих в материалах дела, Комиссия Челябинского УФАС России считает в данной ситуации объективным принять решение о включении в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) сведения об ООО «СТРОЙ ГАРАНТ», его учредителях, членах коллегиального исполнительного органа, лице, исполняющем функции единоличного исполнительного органа.

С учетом изложенного, Комиссия, руководствуясь статьей 104 Закона о контрактной системе, Постановлением Правительства РФ от 25.11.2013 № 1062 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)» (вместе с «Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)»

РЕШИЛА:

1. Включить сведения, представленные ОКУ Центром занятости населения города Аши, об ООО «СТРОЙ ГАРАНТ» (194358, г. Санкт-Петербург, пр. Энгельса, д. 163, лит. А, оф. 5, ИНН 780266516) в реестр недобросовестных поставщиков сроком на два года с даты присвоения реестровой записи в Реестре недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок www.zakupki.gov.ru.
2. Включить сведения, представленные ОКУ Центром занятости населения города Аши, о генеральном директоре ООО «СТРОЙ ГАРАНТ» в реестр недобросовестных поставщиков сроком на два года с даты присвоения реестровой записи в Реестре недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок www.zakupki.gov.ru.
3. Включить сведения, представленные ОКУ Центром занятости населения города Аши, об учредителе ООО «СТРОЙ ГАРАНТ» в реестр недобросовестных поставщиков сроком на два года с даты присвоения реестровой записи в Реестре недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок www.zakupki.gov.ru.

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.