

Решение №РНП-48-235с/2020

по результатам проверки

«19» октября 2020 года
Липецк

г.

На основании ст.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), Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 №1062, приказа Липецкого УФАС России от 28.01.2020 №28, Комиссией Липецкого УФАС России по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд на территории Липецкой области (далее – Комиссия)

проведена проверка информации и документов, поступивших от государственного областного бюджетного профессионального образовательного учреждения «Липецкий машиностроительный колледж» об одностороннем отказе от исполнения контракта от 09.04.2020 на оказание услуг по предоставлению неисключительных прав (лицензии) на использование программного обеспечения: MicrosoftOfficeStandard 2019 (реестровый номер контракта 2482400650520000006), заключенного с ООО «Контур» по итогам электронного аукциона с реестровым номером 0346100000820000004, на наличие фактов, подтверждающих недобросовестность общества.

Сторонам направлены уведомления о времени и месте заседания Комиссии. Представители сторон не явились в назначенное время.

Проверка начата 13.10.2020, окончена 19.10.2020.

Место проведения проверки: г. Липецк, пл. Плеханова, д.1.

В Липецкое УФАС России 12.10.2020, в порядке, установленном статьёй 104 Закона о контрактной системе, от государственного областного бюджетного профессионального образовательного учреждения «Липецкий машиностроительный колледж» (далее по

тексту также – заказчик) поступили сведения, предусмотренные частью 3 указанной статьи, в связи с односторонним отказом от исполнения контракта, заключенного с ООО «Контур» (далее по тексту также – общество, исполнитель).

Так, как следует из представленной заказчиком информации, 09.04.2020 между заказчиком и ООО «Контур» был заключен контракт на оказание услуг по предоставлению неисключительных прав (лицензии) на использование программного обеспечения: MicrosoftOfficeStandard 2019 (реестровый номер контракта 2482400650520000006). Согласно условиям контракта, услуга должна быть оказана в срок с даты заключения контракта до 15.05.2020. Однако, услуги, предусмотренные контрактом надлежащим образом и в установленный контрактом срок, обществом оказаны не были. В связи с чем, заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта. Данное решение вступило в законную силу и в соответствии с Законом о контрактной системе сведения об исполнителе подлежат включению в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

Руководствуясь пунктом 11 Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 N1062, в результате проведения проверки информации и документов на наличие фактов, подтверждающих недобросовестность исполнителя, Комиссией установлено следующее.

09.04.2020 между заказчиком и исполнителем заключен контракт №04-ЭА-20 на оказание услуг по предоставлению неисключительных прав (лицензии) на использование программного обеспечения: MicrosoftOfficeStandard 2019 (реестровый номер 2482400650520000006) (далее – контракт).

Контракт заключен по итогам электронного аукциона с реестровым номером 0346100000820000004.

В силу п.1.1 рассматриваемого контракта, исполнитель обязуется оказать заказчику услуги по предоставлению неисключительных прав (лицензии) на использование программного обеспечения: MicrosoftOfficeStandard 2019(далее – Услуги) в соответствии с заданием (приложение 1), являющимся неотъемлемой частью настоящего контракта, а заказчик обязуется принять и оплатить оказанные услуги на условиях настоящего контракта.

В п. 3.1 контракта установлено, что услуга должна быть оказана в срок с даты заключения контракта до 15.05.2020. Место оказания услуги: Учебно-лабораторный корпус ГОБПОУ «Липецкий машиностроительный колледж», г. Липецк, Студенческий городок, д. 10

Из представленных документов следует, что дистрибутив программного обеспечения и ключи активации исполнитель направил курьерской службой, которые заказчик получил 19.05.2020.

Разделом 5 контракта установлено, что приемка оказанных услуг осуществляется Заказчиком путем подписания акта оказанных услуг предоставленного Исполнителем. Акт оказанных услуг подписывается Заказчиком в срок, не позднее рабочего дня, следующих за днем завершения экспертизы. Экспертиза оказанных услуг может проводиться Заказчиком своими силами или к ее проведению могут привлекаться эксперты, экспертные организации на основании контрактов, за исключением случаев, когда привлечение экспертов, экспертных организаций является обязательным. Экспертиза своими силами проводится Заказчиком в течение 25 рабочих дней по факту оказания услуг и предоставления Исполнителем акта оказанных услуг.

16.06.2020 приемочной комиссией составлен акт о проведении предварительной экспертизы (приемки) товаров, работ, услуг, в котором отражено следующее: «В ходе оценки результатов исполнения контракта были выявлены следующие нарушения: Не осуществляется привязка лицензии к личному кабинету Заказчика. При попытке осуществить перевод с помощью специалистов издателя Microsoft было выявлено, что предоставленный код соглашения отсутствует в их базе и не является подлинным». Комиссией сделан вывод, что услуги не подлежат приемке.

17.06.2020 заказчик направил исполнителю претензию об устранении недостатков в течении 5 рабочих дней со дня получения претензии, к которой была приложена копия акта о проведении предварительной экспертизы.

Данная претензия направлена по электронной почте 19.06.2020.

25.06.2020 приемочной комиссией составлен акт о проведении экспертизы (приемки) товаров, работ, услуг, в котором содержатся обстоятельства, идентичные отраженным в акте от 16.06.2020.

30.06.2020 заказчик выставляет исполнителю претензию о необходимости исполнения услуг в срок до 06.07.2020 (направлено заказным письмом).

Вместе с тем, представленные документы свидетельствуют, что услуга не была оказана исполнителем в надлежащем виде.

Какие-либо письма, возражения на претензии и акты экспертизы от исполнителя, направляемые в адрес заказчика, отсутствуют в материалах дела.

Раздел 10 контракта предусматривает возможность одностороннего отказа от его исполнения в соответствии с положениями частей 8 – 25 статьи 95 Федерального закона «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

24.08.2020 заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта.

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.

При проведении проверки установлено, что решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта от 24.08.2020, в этот же день было направлено по адресу электронной почты общества. Кроме того, 26.08.2020 данное решение размещено на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок <http://zakupki.gov.ru> и 27.08.2020 отправлено заказным письмом с уведомлением о вручении по адресу, указанному в контракте.

В результате осуществления проверки одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта, на основании части 7 статьи 104 Закона о контрактной системе, Комиссия Липецкого УФАС России установила, что решение об одностороннем отказе от исполнения контракта вступило в законную силу.

Контракт расторгнут 07.10.2020, в силу выше обозначенных положений Закона о контрактной системе.

Пунктом 12 Правил установлено, что по результатам рассмотрения представленных информации и документов и проведения проверки фактов, указанных в п.11 Правил, выносится решение. В случае подтверждения достоверности указанных фактов уполномоченный орган выносит решение о включении информации о недобросовестном поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр. В ином случае уполномоченный орган выносит решение об отказе во включении информации о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр.

Таким образом, для включения информации об участнике в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) необходимо выявить факт недобросовестного поведения при исполнении контракта. При этом, согласно сложившейся судебной практике, под недобросовестностью понимается совершение умышленных действий, направленных на неисполнение либо уклонение от исполнения условий заключенного контракта.

Рассмотрев представленную информацию и документы, оценив приведенные заказчиком доводы, Комиссия Липецкого УФАС России пришла к выводу о наличии в рассматриваемом случае оснований для включения сведений об ООО «Контур» в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

По правилам статьи 2 Гражданского кодекса Российской

Федерации, предпринимательская деятельность осуществляется лицом на свой риск. Принимая решение об участии в торгах, а также условия контракта, осуществляя их акцепт, победитель гарантирует как добросовестность своих намерений, как субъект гражданского оборота, так и исполнение обязательств, связанных с рассматриваемыми отношениями.

Размещение на официальном сайте извещения о проведении электронного аукциона, аукционной документации (включая проект контракта, заключаемого по результатам проведения процедуры закупки) является публичной офертой в соответствии с ч.2 ст.437 ГК РФ, акцепт которой образует договор и порождает обязанность его исполнить. Заявка на участие в электронном аукционе рассматривается в качестве акцепта оферты. Согласно ч.1 ст.438 ГК РФ, акцепт должен быть полным и безоговорочным, поэтому условия исполнения государственного или муниципального контракта, указанные в заявке, должны соответствовать условиям исполнения контракта, предусмотренным документацией об электронном аукционе. Этими условиями являются, в том числе, сроки оказания ООО «Контур» услуг. Однако, как установлено при проведении проверки, услуги обществом не были оказаны заказчику надлежащим образом и в срок, предусмотренный контрактом.

При этом, заказчик требовал от общества оказания надлежащим образом услуг, что соответствует требованиям Закона о контрактной системе и условиям контракта.

Между тем, каких-либо неоспоримых доказательств, свидетельствующих о наличии в действиях общества добросовестного поведения при исполнении контракта, исполнителем представлено не было.

Согласно ч. ч. 1 - 3 ст. 401 Гражданского кодекса Российской Федерации, лицо, не исполнившее обязательства, либо исполнившее его ненадлежащим образом, несет ответственность при наличии вины (умысла или неосторожности), кроме случаев, когда законом или договором предусмотрены иные основания ответственности.

Лицо признается невиновным, если при той степени заботливости и осмотрительности, какая от него требовалась по характеру обязательства и условиям оборота, оно приняло все меры для надлежащего исполнения обязательства.

Отсутствие вины доказывается лицом, нарушившим обязательство.

Если иное не предусмотрено законом или договором, лицо, не исполнившее или ненадлежащим образом исполнившее обязательство при осуществлении предпринимательской деятельности, несет ответственность, если не докажет, что надлежащее исполнение оказалось невозможным вследствие непреодолимой силы, то есть чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств.

Н а проведение проверки доказательств возникновения у ООО «Контур» каких-либо обстоятельств, возникших вследствие непреодолимой силы и не позволивших ему исполнить надлежащим образом условия контракта и в установленные сроки, не представлено.

В связи с чем, Комиссия Липецкого УФАС России не может прийти к выводу о том, что общество проявило такую заботливость и осмотрительность, какая от него требовалась в целях надлежащего исполнения обязательств по контракту.

В рамках проверки, исходя из представленных доводов и доказательств Комиссией Липецкого УФАС России не установлено добросовестного поведения общества при исполнении контракта.

При этом, включение в данном случае сведений об обществе в реестр недобросовестных поставщиков не подавляет в значительной степени его экономическую самостоятельность и инициативу, не ограничивает чрезмерно его право на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности, а также право частной собственности и не препятствует осуществлению его хозяйственной деятельности (см. Определение ВАС РФ от 11.05.2012 №ВАС-5621/12).

Включение сведений об обществе в реестр недобросовестных поставщиков может являться для него препятствием исключительно при намерении участвовать в торгах на право заключения отдельных государственных и муниципальных контрактов. При этом, такое ограничение будет иметь место только в тех случаях, когда заказчик реализовал свое право (не обязанность), предусмотренное ч.1.1 ст.31 Закона о контрактной систем и установил требование об отсутствии в предусмотренном настоящим Федеральным законом 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.

Каким-либо иным образом, включение общества в реестр недобросовестных поставщиков не ограничивает его предпринимательскую деятельность.

Реестр недобросовестных поставщиков является специальной мерой ответственности, установленной законодателем в целях обеспечения исполнения лицом принятых на себя в рамках процедуры размещения государственного или муниципального заказа обязательств, защиты добросовестной конкуренции и предотвращению злоупотреблений в сфере размещения заказов со стороны недобросовестных действий поставщиков (исполнителей, подрядчиков).

Следовательно, включение сведений о недобросовестных поставщиках (исполнителях, подрядчиках) в соответствующий реестр направлено на обеспечение и защиту публичных интересов.

Таким образом, с учетом оценки фактических обстоятельств дела и представленных доказательств в их совокупности, а также учитывая вышеуказанные нормы Закона о контрактной системе, Комиссия Липецкого УФАС России приходит к выводу о том, что в данном случае имеются законные основания для принятия решения о включении сведений об обществе в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

РЕШИЛА:

1. Включить в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), сроком на два года, следующие сведения в отношении ООО «Контур» в связи с односторонним отказом ГОБОУ «Липецкий машиностроительный колледж» от исполнения контракта на оказание услуг по предоставлению неисключительных прав (лицензии) на использование программного обеспечения: Microsoft Office Standard 2019 (реестровый номер <...>), заключенного с ООО «Контур» по итогам проведения электронного аукциона (реестровый номер [0346100000820000004](#)):

- общество с ограниченной ответственностью «Контур» <...> ,

- дата заключения контракта – 09.04.2020;

- дата проведения электронного аукциона – 19.03.2020;
- предмет контракта — оказание услуг по предоставлению неисключительных прав (лицензии) на использование программного обеспечения: Microsoft Office Standard 2019;
- цена контракта — 217 689,32 рублей;
- срок исполнения обязательств исполнителя по контракту — до 15.05.2020;
- основание расторжения контракта - решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта от 24.08.2020;
- дата расторжения контракта - 07.10.2020.

2. Датой включения сведений об ООО «Контур» в реестр недобросовестных поставщиков считать дату размещения указанных сведений в единой информационной системе в сфере закупок <http://zakupki.gov.ru>.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение 3 месяцев со дня его вынесения.