

ЗАКЛЮЧЕНИЕ по делу № 077/10/104-15343/2022 о проверке сведений необходимости включения в реестр недобросовестных поставщиков 12.10.2022 г. Москва Комиссия по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг Управления Федеральной антимонопольной службы по г. Москве (далее – Комиссия Управления) в составе:

рассмотрев обращение ОАО «РЖД» о включении сведений в отношении ООО «БЕРГЕН.ИТ» в реестр недобросовестных поставщиков (далее – Обращение, Реестр), 2022-57132 2 УСТАНОВИЛА: ОАО «РЖД» (далее – Заказчик) представило в Московское УФАС России (далее – Управление) в соответствии со статьей 5 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках), постановлением Правительства Российской Федерации от 22.11.2012 № 1211 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Постановление № 1211) сведения в отношении ООО «БЕРГЕН.ИТ» (далее – Общество) для включения в Реестр. Комиссия Московского УФАС России в результате осуществления проверки сведений, посредственных ОАО «РЖД», установила следующее. Закон о закупках устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг юридическими лицами, указанными в части 2 статьи 1 Закона о закупках. Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 статьи 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки. Закупочная деятельность Заказчика регламентируется положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд ОАО «РЖД». 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. В соответствии с пунктом 9(1) Правил ведения Реестра, установленных Постановлением № 1211, сведения о недобросовестном поставщике (исполнителе, подрядчике) не включаются в реестр в случае, если в результате проведения проверки, выявлено, что надлежащее исполнение договора оказалось невозможным вследствие обстоятельств непреодолимой силы, то есть чрезвычайных и непредотвратимых при этих условиях обстоятельств, в том числе в связи с введением политических или экономических санкций иностранными государствами, совершающими недружественные действия в отношении Российской Федерации, 2022-57132 3 граждан Российской Федерации или российских юридических лиц, и (или)

введением иностранными государствами, государственными объединениями и (или) союзами и (или) государственными (межгосударственными) учреждениями иностранных государств или государственных объединений и (или) союзов мер ограничительного характера. К таким обстоятельствам не относится отказ поставщика (исполнителя, подрядчика) от исполнения договора по причине введения в отношении заказчика указанных санкций и (или) мер ограничительного характера. Заказчиком 28.05.2021 размещено извещение о проведении открытого конкурса в электронной форме, на право заключения договоров выполнения работ по теме: «Развитие системы асинхронного обмена сообщениями автоматизированных систем ОАО «РЖД». Очередь 2021 (АСУ АОС 2021) и Модификация системы асинхронного обмена сообщениями автоматизированных систем ОАО «РЖД» (АСУ АОС) в части перевода на импортонезависимое программное обеспечение» (реестровый номер №32110330161) (далее – Конкурс). Начальная (максимальная) цена договора – 57 153 600,00 руб. В соответствии с протоколом подведения итогов от 27.07.2022 № 32110330161-02 победителем Конкурса признан ООО «БЕРГЕН.ИТ» (далее – Исполнитель) с предложением о цене договора в размере 42 864 000,00 руб., в связи с чем между Заказчиком и Исполнителем заключен договор по результатам Конкурса от 16.08.2022 № 325/ОКЭ-ТИ/21/1/1 (далее – Договор). Согласно пункту 1.4 Договора работы выполняются с даты заключения Договора по 29.03.2022. Перечень отчетных документов по Договору указан в Календарном плане (приложение № 2 к Договору). Согласно п. 2.1 Договора Исполнитель, имеющий лицензию на деятельность по сбору, транспортированию, обработке, утилизации, обезвреживанию, размещению отходов I-IV класса опасности №050123 от 11.12.2017, обязуется оказать услуги в соответствии с Ориентировочным графиком вывоза отходов на 2022 г. (п.1 Приложения №1) и Техническим заданием на оказание услуг по вывозу и размещению отходов (Приложение №2), являющимся неотъемлемыми частями Договора, а Заказчик обязуется принимать оказанные услуги и оплачивать их в соответствии с условиями Договора. На заседании Комиссии Управления представитель Заказчика представил сведения и пояснил, что Исполнителем неоднократно были нарушены сроки исполнения заявок Заказчика, что подтверждается уведомлениями о ненадлежащем исполнении обязательств по Договору от 30.06.2022, 01.07.2022, 08.07.2022, 05.08.2022. В соответствии с п. 10.4 Договора Заказчик имеет право расторгнуть Договор в одностороннем порядке (отказ от исполнения настоящего Договора) осуществляется путем направления одной Стороной письменного уведомления об этом другой Стороне не позднее, чем за 10 (десять) календарных дней до даты прекращения действия настоящего Договора. Настоящий Договор считается прекращенным с даты, указанной в уведомлении о расторжении настоящего Договора. На основании п. 10.4 Договора Заказчик уведомил Общество о расторжении Договора посредством направления уведомления от 22.06.2022. 2022-57132 4 На заседании Комиссии Управления представитель Заказчика пояснил, что в соответствии с разделом 7 Технического задания предусмотрены следующие этапы работ: разработка частного технического задания (далее – ЧТЗ); разработка программы для ЭВМ; разработка комплекта документации; испытание, ввод в опытную и постоянную эксплуатацию; сдача документов в отраслевой фонд алгоритмов и программ; оформление материалов заявки с уведомлениями для подачи на государственную регистрацию Программы для ЭВМ. На этапе выполнения работ должно быть разработано и согласовано с Заказчиком ЧТЗ и программа для ЭВМ. ЧТЗ является основным документом, определяющим требования и порядок создания «АСУ АОС 2021» в соответствии с

ним должна производиться разработка программы ЭВМ и приемка при вводе в опытную и постоянную эксплуатацию. Таким образом, целью заключения Договора для Заказчика является определенный результат, то есть разработанная и введенная в постоянную эксплуатацию программа для ЭВМ. В ходе выполнения работ Исполнитель предоставил Заказчику на согласование проект ЧТЗ, из пункта 4.3.4 которого следует необходимость наличия в серверной части ПО «Сервисная шина обмена сообщениями БИС» (далее – ПО). Согласно пояснительной записке, представленной Исполнителем от 27.01.2022, по результатам исполнения Договора права на разработанное ПО будут переданы Заказчику лишь в объеме, позволяющем осуществлять демонстрацию ПО, при этом для дальнейшего использования результата работ потребуются приобретения лицензий на стороннее программное обеспечение. Письмом от 04.03.2022 г. № 8-Б, то есть менее чем за 1 месяц до окончания выполнения работ Исполнитель проинформировал Заказчика о приостановлении работ по Договору, при этом, на выполнение работ Исполнителю отводилось более 7 месяцев. Одновременно с этим, в нарушение пункта 4.1.2 Договора, а также в противоречие указанному письму Исполнитель фактически продолжил выполнение работ о чем свидетельствует направленное на согласование Заказчику ЧТЗ в новой редакции. В установленный пунктом 9.1 Договора срок Заказчик проинформировал Исполнителя о длительном согласовании ЧТЗ и об отсутствии каких-либо препятствий в выполнении работ, а также потребовал от Исполнителя сообщить о готовности продолжить выполнение Работ. Письмом от 25.03.2022 № 15-Б Исполнитель направил Заказчику скорректированную версию ЧТЗ, которая была согласована Заказчиком 31.03.2022, то есть в разумный срок и направлена Исполнителю на подпись. Однако, письмом от 29.03.2022 № 29/03-5БГ Исполнитель уведомил Заказчика об отказе от исполнения Договора. Договором не предусмотрен односторонний отказ Исполнителя от исполнения своих обязательств. Учитывая изложенное, Заказчиком направлено письмо Исполнителю от 07.04.2022 № ИСХ-1755/ТИ об отсутствии оснований для прекращения работ по Договору, о неправомерности одностороннего отказа от исполнения Договора и полного исполнения принятых на себя обязательств. Вместе с тем по состоянию на 21.06.2022 Исполнитель работы не выполнил и не совершил каких-либо действий, направленных на их исполнение, что явилось 2022-57132 5 свидетельством нарушения Исполнителем принятых на себя обязательств и невозможным окончание работ к установленному Договором сроку. Представитель Исполнителя на заседании Комиссии Управления пояснил, что 04.03.2022г. ООО «Берген.ИТ» было принято решение о приостановке работ по Договору № 325/ОКЭ- ТИП 1/1/1 по причине наличия препятствий к завершению работ и исполнению Договора в полном объеме по независящим от Исполнителя обстоятельствам до выполнения Заказчиком своих обязательств, а именно: согласовать Частное техническое задание в представленной редакции, предоставить информацию и документы в отношении причин отзыва доступа к полигонам разработки о чем по средствам электронной почты 05.03.2022г. 29.03.2022 ООО «Берген.ИТ» отказалось от договора в одностороннем внесудебном порядке. Поскольку препятствия, послужившие основанием для приостановки работ до 29.03.2022 Заказчиком в полном объеме устранены не были, Исполнитель был лишен возможности завершения работ по независящим от него обстоятельствам, а именно по причине нарушения Заказчиком своих обязанностей по Договору, в связи с чем Исполнитель был вынужден принять решение об отказе от исполнения Договора на основании ст. 719 и ст. 716 ГК РФ, о чем уведомил по средствам электронной почты 29.03.2022г. и в тот же день, 29.03.2022г., направленным почтой заказным письмом с уведомлением и описью вложения ОАО

«РЖД» в лице Трансинформ - филиала ОАО «РЖД» и соответствующие подразделения (письмо ООО «Берген.ИТ» от 29.03.2022 г. исх. № 29/03-5БГ; письмо ООО «Берген.ИТ» от 29.03.2022 г. исх. № 29/03-6БГ). Изучив представленные материалы, а также выслушав пояснения представителей Заказчика, Исполнителя, Комиссией Управления установлено, что Исполнитель не выполнил работы по договору в срок, установленный Договором, что свидетельствует о существенном нарушении Исполнителя обязательств по Договору. Вместе с тем представителем Исполнителя не представлено сведений и доказательств, подтверждающих, что надлежащее исполнение Договора оказалось невозможным вследствие обстоятельств непреодолимой силы. При этом, подавая заявку на участие в Аукционе, Исполнитель изъявил желание и готовность заключить договор на условиях, установленных положениями Документации. Кроме того, при заключении Договора Исполнителем не направлен в адрес Заказчика протокол разногласий, оспаривающий обжалуемые Исполнителем требования Документации. Учитывая изложенное, а также что Заказчиком в одностороннем порядке расторгнут договор ввиду существенного нарушения контрагентом обязательств по договору, а также, что Заказчик является лицом, в отношении которого недружественными государствами введены санкции и меры ограничительного характера, что подтверждается общедоступной информацией, Комиссия Управления приходит к выводу о наличии правовых оснований для включения сведений в отношении Исполнителя в Реестр. Таким образом, руководствуясь статьей 5 Закона о закупках, постановлениями Правительства Российской Федерации от 30.06.2004 № 331 «Об утверждении положения о Федеральной антимонопольной службе», от 22.11.2012 № 1211 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Законом о 2022-57132 6 закупках», приказом ФАС России от 18.03.2013 № 164/13 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Законом о закупках», Комиссия Управления

#### З А К Л Ю Ч И Л А:

Сведения, представленные ОАО «РЖД» в отношении ООО «Берген.ИТ» (119017, г. Москва, ул. Большая Ордынка, д. 44, стр. 4, этаж 5, ком. 29; ИНН: 7715755563; КПП:770601001) включить в реестр недобросовестных поставщиков (исполнителей, подрядчиков). В соответствии с частью 6 статьи 5 Закона о закупках включение сведений об участнике закупки, уклонившемся от заключения договора, о поставщике (исполнителе, подрядчике), с которым договор расторгнут в связи с существенным нарушением им договора, в реестр недобросовестных поставщиков (исполнителей, подрядчиков) или содержание таких сведений в реестре недобросовестных поставщиков (исполнителей, подрядчиков) может быть обжаловано заинтересованным лицом в судебном порядке.