

## РЕШЕНИЕ

по делу № РНП-49-21-2021

29.07.2021

г. Магадан

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд в составе:

председатель комиссии:

без участия Заявителя, ООО «Дельта», извещенных надлежащим образом, рассмотрела материалы, поступившие от Управления культуры мэрии города Магадана для решения вопроса о включении в Реестр недобросовестных поставщиков об участнике закупки – ООО «Дельта» в связи с односторонним отказом Заказчика от исполнения контракта, заключенного по результатам проведения запроса котировок в электронной форме «Оказание услуг по передаче неисключительных прав на использование лицензионного программного обеспечения» (реестровый номер № 0347300002921000002).

Комиссия в результате осуществления проверки факта одностороннего отказа от исполнения контракта, на основании пункта 13 Постановления Правительства РФ 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» (вместе с «Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)») (далее-правила),

УСТАНОВИЛА:

1. 21.05.2021 заказчиком – Управлением культуры мэрии города Магадана в Единой информационной системе (далее – ЕИС) на официальном сайте [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) было размещено извещение о проведении запроса котировок в электронной форме «Оказание услуг по передаче неисключительных прав на использование лицензионного программного

обеспечения» (реестровый номер № 0347300002921000002).

Начальная (максимальная) цена контракта 130 432,00 **руб.**

Согласно извещению о проведении запроса котировок в электронной форме, дата и время окончания подачи заявок – 28.05.2021 09:00.

Согласно протоколу [подведения итогов определения поставщика \(подрядчика, исполнителя\) от 28.05.2021 №ИЗК1](#) на участие было подано 2 заявки, признанные соответствующими требованиям извещения. Победителем было признано ООО «Дельта».

02.06.2021 между Управлением культуры мэрии города Магадана и ООО «Дельта» заключен муниципальный контракт №5 на оказание услуг по передаче неисключительных прав на использование лицензионного программного обеспечения (далее - Контракт).

**2.** Частью 9 статьи 95 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) 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 11.3 Контракта расторжение контракта допускается по соглашению Сторон, по решению суда, а также в случае одностороннего отказа Стороны от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством.

Согласно части 12 статьи 95 Закона о контрактной системе, 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.

Из представленных заказчиком материалов следует, что ООО «Дельта» были ненадлежащим образом исполнены обязательства по контракту, в связи с чем, 10.06.2021 Заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Во исполнение требований части 12 статьи 95 Закона о контрактной системе, Заказчику необходимо в течение трех рабочих дней с даты принятия решения, то есть не позднее 15.06.2021, разместить в единой информационной системе данное решение. Решение об одностороннем отказе от исполнения контракта размещено в единой информационной системе (далее – ЕИС) 11.06.2021.

Решение об одностороннем отказе было направлено заказчиком в адрес подрядчика 15.06.2021 заказным письмом с уведомлением о вручении, 11.06.2021 отправлено по электронной почте.

Как следует из материалов дела, решение об одностороннем отказе ООО «Дельта» не получено. Следовательно, на основании части 12 статьи 95 Закона о контрактной системе, датой надлежащего уведомления поставщика является дата по истечении тридцати дней с даты размещения решения заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта в ЕИС, а именно – 12.07.2021.

В соответствии с частью 13 статьи 95 Закона о контрактной 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.

Датой вступления в силу решения об одностороннем отказе заказчика от исполнения контракта и датой расторжения контракта является **22.07.2021.**

При этом, как следует из сведений, размещенных в ЕИС в Разделе «Реестр контрактов», **дата расторжения контракта установлена заказчиком - 16.07.2021.**

Комиссия Магаданского УФАС России полагает, что Заказчик не учел

десятидневный срок с даты надлежащего уведомления заказчиком поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта при его расторжении.

Таким образом, в действиях Заказчика выявлено нарушение части 13 статьи 95 Закона о контрактной системе. Данное нарушение содержит признаки состава административного правонарушения, предусмотренного частью 6 статьи 7.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

**3.** Согласно части 6 статьи 104 Закона о контрактной системе, 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.

Исходя из положений части 6 статьи 104 Закона о контрактной системе, заказчик в срок до 27.07.2021 должен направить в территориальное управление материалы об одностороннем расторжении контракта.

Материалы о включении ООО «Дельта» в реестр недобросовестных поставщиков были направлены в Магаданское УФАС России 22.07.2021 (вх.№02/2503).

Комиссия Магаданского УФАС России приходит к выводу, что Заказчиком соблюден срок направления сведений в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, о факте одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта.

**4.** Как следует из представленных материалов, основанием принятия решения об одностороннем отказе от исполнения контракта Заказчиком является неисполнение поставщиком обязательств по контракту.

Согласно пункту 1.1 Контракта Заказчик поручает, а Исполнитель обязуется оказать услуги Заказчику, в установленный контрактом срок, по предоставлению неисключительных прав использования программного обеспечения (далее – программное обеспечение или «ПО») (далее – услуги), в соответствии с описанием объекта закупки (приложение № 1), являющимся неотъемлемой частью контракта.

Согласно пункту 1.4 Контракта срок оказания услуги: до 07.06.2021.

В соответствии с п.7.1 Контракта настоящий контракт вступает в силу с момента его заключения и действует до «29» июня 2021 года, а в части взаиморасчетов – до полного исполнения Сторонами своих обязательств.

В соответствии с п.4.3 Контракта Исполнитель гарантирует, что обладает всеми законными основаниями для предоставления неисключительных прав на использование ПО по настоящему контракту, действует в пределах имеющихся прав и полномочий, и что на момент передачи Заказчику права на использование ПО оно является лицензионным продуктом.

Согласно п.6.10 Контракта неисключительные права, не отвечающие требованиям настоящего контракта, считаются не переданными, а Заказчик вправе инициировать расторжение настоящего контракта в порядке, установленном действующим законодательством Российской Федерации.

Согласно материалам дела, между сторонами велась переписка посредством электронной почты по исполнению контракта.

Согласно письменным пояснениям Заказчика, Обществом исполнены обязательства с нарушением требований контракта, поскольку на адрес электронной почты Заказчика был направлен лицензионный сертификат о подтверждении передачи Заказчику неисключительного права на использование программного обеспечения Windows Server Standard Core. По мнению Заказчика, данный лицензионный сертификат не соответствует требованиям, указанным в описании объекта закупки: исполнителем не предоставлены документы, свидетельствующие о наличии неисключительных прав, необходимых для оказания услуг; в сведениях о лицензии, указана дата ее окончания – 19.06.2021, в то время, как в описании объекта закупки указано, что срок действия лицензии является бессрочным; Обществом представлена лицензия на Windows Server Standard Core (лицензия на ядро), вместе с тем, в описании объекта закупки указано, что лицензия предоставляется на Windows Server Standard 2019 Single OLV 16License NL Each Additional Product Core.

Кроме того, Заказчик указывает, что обязательства были исполнены Обществом с нарушением установленного срока.

Комиссия Магаданского УФАС России установила, что просрочка исполнения обязательств фактически составила 2 дня (в соответствии с представленной в материалы дела перепиской, Общество исполнило обязательства 09.06.2021). Согласно письму от 08.06.2021 Общество обязалось оплатить пени и штрафы при нарушении срока исполнения

обязательств.

Как следует из материалов дела, Общество вело переписку с Заказчиком при исполнении контракта. В соответствии с письмом ООО «Дельта» от 10.06.2021 поставленная лицензия с наименованием Windows Server Standard Core является сокращенным наименованием лицензии, необходимой заказчику. В письме от 10.06.2021 Общество указало, что действие лицензии является бессрочным при введении «ключа».

Комиссией рассмотрены представленные материалы в полном объеме, а также учтены все обстоятельства дела. 09.06.2021 поставщик направил в адрес заказчика лицензию. Согласно пункту 6.8 Контракта в случае мотивированного отказа от подписания акта оказанных услуг Заказчик направляет письменное уведомление Исполнителю с перечнем замечаний. 09.06.2021 Заказчиком подписан мотивированный отказ от подписания акта оказанных услуг, а 10.06.2021 Заказчиком уже принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Кроме того, цена контракта составляет 125 214,00 руб. Комиссия Магаданского УФАС России приходит к выводу, что такая мера ответственности как включение в реестр недобросовестных поставщиков, при установленных обстоятельствах, является несоразмерной сумме обязательств, предусмотренных контрактом. Таким образом, Комиссия полагает, что ООО «Дельта» не подлежит включению в реестр недобросовестных поставщиков.

**5.** Частью 2 статьи 104 Федерального 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.

По смыслу норм Закона о контрактной системе основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является такое уклонение лица от заключения контракта, которое предполагает недобросовестное поведение.

В соответствии с пунктом 15 Постановления Правительства №1078 орган контроля принимает решение об отказе во включении информации о поставщике (подрядчике, исполнителе) (если основанием для направления обращения является расторжение контракта в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта в связи с существенным нарушением поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта) в реестр, если в результате проведения проверок,

предусмотренных подпунктом "а" пункта 13 настоящих Правил:

а) выявлены нарушения заказчиком установленных законодательством Российской Федерации и иными нормативными правовыми актами о контрактной системе в сфере закупок требований к порядку принятию заказчиком решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, направления его поставщику (подрядчику, исполнителю) и размещения в единой информационной системе;

б) заказчиком не подтверждены факты существенного нарушения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта;

в) поставщиком (подрядчиком, исполнителем) представлены информация и документы, подтверждающие:

- принятие им мер для надлежащего исполнения условий контракта;

- надлежащее исполнение оказалось невозможным вследствие обстоятельств непреодолимой силы, то есть чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств.

Включение в реестр недобросовестных поставщиков представляет собой один из видов юридической ответственности, поскольку такое включение является санкцией за недобросовестное поведение поставщика в регулируемой сфере правоотношений и влечет за собой негативные последствия в виде лишения возможности организации в течение двух лет участвовать в государственных (муниципальных) торгах. Как мера публичной ответственности такое включение индивидуального предпринимателя в реестр недобросовестных поставщиков должно отвечать принципам справедливости, соразмерности, пропорциональности государственного принуждения характеру совершенного правонарушения.

Следовательно, при рассмотрении вопроса о включении сведений в реестр недобросовестных поставщиков нельзя ограничиться только формальной констатацией факта одностороннего отказа от исполнения контракта без выяснения и оценки всех фактических обстоятельств дела в совокупности и взаимосвязи, подлежат установлению именно обстоятельства недобросовестного поведения. Иное противоречит задачам действия реестра недобросовестных поставщиков.

Сам по себе односторонний отказ заказчика от исполнения контракта в связи с существенным нарушением подрядчиком условий контракта не является безусловным основанием для включения сведений о нем в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков). В каждом конкретном случае антимонопольный орган должен дать оценку

действиям подрядчика на предмет принятия им достаточных и разумных мер для надлежащего исполнения контракта.

Комиссия Магаданского УФАС России установила, что просрочка исполнения обязательств фактически составила 2 дня. При этом установлено отсутствие бесспорных доказательств, подтверждающих злостное неисполнение обязательств, предусмотренных контрактом. Поставщик вел переписку с заказчиком, предпринимал меры по исполнению обязательств по контракту.

09.06.2021 поставщик направил в адрес заказчика лицензию. Согласно пункту 6.8 Контракта в случае мотивированного отказа от подписания акта оказанных услуг Заказчик направляет письменное уведомление Исполнителю с перечнем замечаний. 09.06.2021 Заказчиком подписан мотивированный отказ от подписания акта оказанных услуг, а 10.06.2021 Заказчиком уже принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Кроме того, цена контракта составляет 125 214,00 руб. Комиссия Магаданского УФАС России приходит к выводу, что такая мера ответственности как включение в реестр недобросовестных поставщиков, при установленных обстоятельствах, является несоразмерной сумме обязательств, предусмотренных контрактом. Следовательно, Общество не подлежит включению в реестр недобросовестных поставщиков.

На основании изложенного и в соответствии со статьей 104 Закона О контрактной системе, Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков, утвержденными Постановлением Правительства РФ от 30.06.2021г. № 1078, Комиссия Магаданского УФАС России

#### РЕШИЛА:

1. Сведения, представленные Управлением культуры мэрии города Магадана об участнике закупки – ООО «Дельта» (ИНН: 9721114882, КПП 770401001, юридический адрес: ул. Поварская, д.31/29, помещ.VXX, ком./офис 10/39, вн.тер.г.Муниципальный округ Арбат, г.Москва, 121069), в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения государственного контракта, заключенного по результатам проведения электронного аукциона «Оказание услуг по передаче неисключительных прав на использование лицензионного программного обеспечения» (реестровый номер № 0347300002921000002) в Реестр недобросовестных поставщиков

не включать.

2. Признать в действиях Заказчика нарушение части 13 статьи 95 Закона о контрактной системе.
3. Передать материалы дела для принятия решения о возбуждении дела об административном правонарушении.

Решение Комиссии Магаданского УФАС России может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.