

## РЕШЕНИЕ №РП-59-89

по обращению ГБУ ПК «Центр информационного развития Пермского края» (вх. № 3758/23 от 17.03.2023 г.) о включении ООО «Технологии комплексных решений» в реестр недобросовестных поставщиков

24.03.2023 г.

г. Пермь

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Пермскому краю по контролю закупок (далее - Комиссия), рассмотрев обращение ГБУ ПК «Центр информационного развития Пермского края» (далее – Заказчик) о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об ООО «Технологии комплексных решений» в связи с односторонним отказом от исполнения контракта на оказание услуг по предоставлению сертификата технической поддержки программного обеспечения Veeam Backup & Replication Standard для Государственного бюджетного учреждения Пермского края «Пермский краевой многофункциональный центр предоставления государственных и муниципальных услуг» (изв.№ 0356500001722000023),

### УСТАНОВИЛА:

Согласно извещению № 0356500001722000023 Заказчиком проводился электронный аукцион на оказание услуг по предоставлению сертификата технической поддержки программного обеспечения Veeam Backup & Replication Standard для Государственного бюджетного учреждения Пермского края «Пермский краевой многофункциональный центр предоставления государственных и муниципальных услуг». Начальная (максимальная) цена контракта – 686 400,00 руб.

Уведомлением Пермского УФАС России (от 20.03.2023 № 2534/23) рассмотрение обращения было назначено на 22.03.2023 в 15:30 ч.

В ходе заседания Комиссии объявлен перерыв до 24.03.2023 г. с целью принятия решения.

**Исследовав и оценив представленные документы, а также в ходе проведения внеплановой проверки, осуществленной Комиссией Пермского УФАС России в соответствии с ч.3 ст. 99 Федерального закона от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о закупках), установлено следующее.**

03.10.2022 г. между Заказчиком и ООО «Технологии комплексных решений» (далее – Исполнитель) заключен контракт на оказание услуг по предоставлению сертификата технической поддержки программного обеспечения Veeam Backup & Replication Standard для Государственного бюджетного учреждения Пермского края «Пермский краевой многофункциональный центр предоставления государственных и муниципальных услуг» (далее – Контракт). Цена контракта – 614 328,00 руб.

В связи с неисполнением Исполнителем обязательств, предусмотренных Контрактом, 06.03.2023 г. Заказчиком было принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта (такая возможность предусмотрена разделом 4, 7 Контракта).

Условия контракта и обязанности сторон указаны в разделе № 1, 4 Контракта.

Необходимо отметить, что согласно ч. 1 ст. 94 Закона о закупках исполнение контракта включает в себя следующий комплекс мер, реализуемых после заключения контракта и направленных на достижение целей осуществления закупки путем взаимодействия заказчика с поставщиком (подрядчиком, исполнителем) в соответствии с гражданским законодательством и настоящим Федеральным законом, в том числе:

1) приемку поставленного товара, выполненной работы (ее результатов), оказанной услуги, а также отдельных этапов поставки товара, выполнения работы, оказания услуги (далее - отдельный этап исполнения контракта), предусмотренных контрактом, включая проведение в соответствии с настоящим Федеральным законом экспертизы поставленного товара, результатов выполненной работы, оказанной услуги, а также отдельных этапов исполнения контракта;

2) оплату заказчиком поставленного товара, выполненной работы (ее результатов), оказанной услуги, а также отдельных этапов исполнения контракта;

3) взаимодействие заказчика с поставщиком (подрядчиком, исполнителем) при изменении, расторжении контракта в соответствии со статьей 95 настоящего Федерального закона, применении мер ответственности и совершении иных действий в случае нарушения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) или заказчиком условий контракта.

В соответствии со ст. 309 Гражданского кодекса РФ (далее – ГК РФ) обязательства должны исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями обязательства и требованиями закона, иных правовых актов, а при отсутствии таких условий и требований - в соответствии с обычаями или иными обычно предъявляемыми требованиями.

В соответствии со ст. 310 ГК РФ односторонний отказ от исполнения обязательства и одностороннее изменение его условий не допускаются, за исключением случаев, предусмотренных законом. Односторонний отказ от исполнения обязательства, связанного с осуществлением его сторонами предпринимательской деятельности, и одностороннее изменение условий такого обязательства допускаются также в случаях, предусмотренных договором, если иное не вытекает из закона или существа обязательства.

В соответствии со ст. 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 ч. 1 ст. 782 Гражданского кодекса Российской Федерации заказчик вправе отказаться от исполнения договора возмездного оказания услуг при условии оплаты исполнителю фактически понесенных им расходов.

На основании ч. 9 ст. 95 Закона о закупках 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.

Данное право Заказчика также предусмотрено разделом 4, 7 Контракта:

Из поступившего обращения, решения об одностороннем отказе от исполнения контракта Заказчика следует, что 03.10.2022 г. между Исполнителем и Заказчиком был заключен гражданско-правовой договор №023-ЭА/2022 на оказание услуг по предоставлению сертификата технической поддержки программного обеспечения Veeam Backup & Replication Standard для Государственного бюджетного учреждения Пермского края «Пермский краевой многофункциональный центр предоставления государственных и муниципальных услуг». При заключении Контракта Исполнителем в Спецификации был указан сертификат технической поддержки программного обеспечения Veeam Backup & Replication Standard. 14.11.2022 г. Исполнителем было направлено письмо № 14.11.2022\_20-08-01-04вх-1584 в котором Исполнитель предложил расторгнуть Контракт по соглашению сторон в связи с невозможностью исполнения обязательств по причине введения санкций в отношении государственных органов Российской Федерации, без предъявления взаимных претензий. В ответ на указанное письмо Заказчиком было направлено письмо № 20-08-01-04исх-707 от 21.12.2022 г. с требованием об оказании услуг, предусмотренных Контрактом. Исполнитель направил повторное письмо № 28.12.2022\_20-08-01-04вх1816, где вновь предложил расторгнуть Контракт по соглашению сторон с условием об оплате штрафных санкций, предусмотренных Контрактом.

Поскольку на 06.03.2023 г. Исполнителем обязательства, предусмотренные условиями контракта, не исполнены, Заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта. 06.03.2023 г. указанное решение размещено в реестровой записи контракта № 2590204701322000064 в разделе «Решение об одностороннем отказе».

В силу ч. 12.1 ст. 95 Закона о закупках в случае принятия заказчиком предусмотренного ч. 9 ст. 95 Закона о закупках решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, заключенного по результатам проведения электронных процедур, закрытых электронных процедур:

1) 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 случаях, предусмотренных ч. 5 ст. 103 Закона о закупках, такое решение не размещается на официальном сайте;

2) решение об одностороннем отказе от исполнения контракта не позднее одного часа с

момента его размещения в единой информационной системе в соответствии с п. 1 ч. 12.1 ст. 95 Закона о закупках 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 настоящим пунктом такого решения в единой информационной системе в соответствии с часовой зоной, в которой расположен поставщик (подрядчик, исполнитель);

3) поступление решения об одностороннем отказе от исполнения контракта в соответствии с п. 2 ч. 12.1 ст. 95 Закона о закупках считается надлежащим уведомлением поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Исходя из положений ч. 12.1 ст. 95 Закона о закупках датой надлежащего уведомления является 06.03.2023 г.

Согласно ч. 13 Закона о закупках 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 ч. 16 ст. 96 Закона о закупках заказчик не позднее двух рабочих дней, следующих за днем вступления в силу решения заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта в связи с неисполнением или ненадлежащим исполнением поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, направляет в соответствии с порядком, предусмотренным п. 1 ч. 10 ст. 104 Закона о закупках, обращение о включении информации о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

Таким образом, в силу ч. 13 ст. 95 Закона о закупках, решение об одностороннем отказе вступило в силу 17.03.2023 г. Обращение о включении ООО «Технологии комплексных решений» в связи с односторонним отказом Заказчика от исполнения контракта было направлено в адрес Пермского УФАС России 17.03.2023 г. посредством функционала единой информационной системы.

В письменных пояснениях, а также в ходе заседания Комиссии представитель Исполнителя указал, что 13.09.2022 г. Исполнитель направил запрос в адрес дистрибьютора, содержащий коммерческое предложение с указанием наименования Заказчика и его ИНН, в связи с тем, что Сертификат является именованным и приобретается исключительно для целей Заказчика. 13.09.2022 г. получен ответ на указанный выше запрос, содержащий расчет стоимости. 18.10.2022 г. Исполнитель обратился в адрес правообладателя посредством электронной почты с запросом разъяснения ситуации о невозможности поставки Сертификата в рамках указанной закупки. 18.10.2022 г. с адреса электронной почты Renewals.ee@veeam.com получен ответ, сообщающий что в связи с введенными санкциями некоторых стран в отношении Российской Федерации, Veeam отказывает в поставке запрашиваемого Сертификата для Заказчика. 03.11.2022 г. направлено в адрес Заказчика письмо за № 1283 о невозможности исполнить обязательства по Контракту, в связи с нахождением Заказчика под санкциями. В связи с указанными обстоятельствами, Исполнитель просил расторгнуть Контракт по соглашению сторон. 21.12.2022 г. получена претензия от Заказчика о применении штрафных санкций в отношении Исполнителя в случае, если требования со стороны Заказчика не будут выполнены. 22.12.2022 г. был получен ответ от Союза «Торгово-промышленной палаты Омской области» № 893, подтверждающий невозможность исполнения Контракта со стороны Исполнителя в связи с поддержанием правообладателем санкций в отношении Российской Федерации. 22.12.2022 г. Исполнитель повторно направлено письмо за Исх. № 1293 о расторжении Контракта по соглашению сторон, ввиду чрезвычайных и независящих от Исполнителя обстоятельств.

Комиссией проанализированы условия контракта, обстоятельства дела, переписка, которая велась между сторонами, поскольку при принятии решения о включении предприятия в реестр недобросовестных поставщиков антимонопольный орган не может ограничиваться формальной констатацией лишь факта нарушения данным субъектом условий контракта, а в рамках выполнения возложенной на него функции обязан выяснить все обстоятельства, определить вину, характер действий и лишь после установления всех перечисленных обстоятельств решать вопрос о наличии или отсутствии оснований для включения участника аукциона в реестр

недобросовестных поставщиков.

Из смысла ст. 31 Закона о закупках следует, что реестр недобросовестных поставщиков, в том числе, является специальной мерой ответственности, установленной законодателем в целях обеспечения исполнения лицом принятых на себя в рамках процедуры закупки обязательств. При этом одним из последствий такого включения (в качестве санкции за допущенное нарушение) может являться ограничение прав такого лица на участие в течение установленного срока в закупках товаров (работ, услуг). Вместе с тем, анализ положений Закона о закупках позволяет сделать вывод, что включение сведений о лице в реестр недобросовестных поставщиков 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 исполнителе, 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.

Так, в адрес Комиссии представлена переписка между Исполнителями и правообладателем «Veeam», исходя из которой «Veeam» отказывается от поставки сертификата. Также в адрес Комиссии представлено экспертное заключение № 893 от 22.12.2022 г. Торгово-промышленной палаты Российской Федерации, согласно которому Исполнитель не имеет возможности исполнить обязательства в сроки, предусмотренные Контрактом, по обстоятельствам, независящим от Исполнителя. Комиссия приходит к выводу, что Исполнитель от исполнения Контракта не уклонялся.

Поскольку включение сведений в реестр недобросовестных поставщиков является мерой ответственности, все неустранимые сомнения в виновности лица, привлекаемого к ответственности, толкуются в пользу этого лица.

Включение сведений о лице в реестр недобросовестных поставщиков, по сути, является санкцией за недобросовестное поведение Исполнителя, выразившееся, например, в намеренном неисполнении условий контракта. Вместе с тем, достоверные и неоспоримые доказательства ненадлежащего исполнения обязательств Контракта в материалах дела отсутствуют.

Комиссия, всесторонне исследовав материалы обращения, проведя проверку информации и документов, представленных на рассмотрение обращения, на наличие фактов, подтверждающих недобросовестность Исполнителя, в их совокупности и взаимосвязи, с учетом обстоятельств данного конкретного дела, пришла к выводу о том, что Исполнителем не были совершены действия, которые могли бы достоверно и неоспоримо свидетельствовать о его недобросовестности.

В силу пп. «б», «в» п. 15 постановления Правительства Российской Федерации от 30 июня 2021 г. № 1078 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)» 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 пп. «а» п. 13 настоящих Правил:

- заказчиком не подтверждены факты существенного нарушения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта;
- поставщиком (подрядчиком, исполнителем) представлены информация и документы, подтверждающие принятие им мер для надлежащего исполнения условий контракта.

На основании изложенного, с учетом отсутствия доказательств намеренного неисполнения Поставщиком, взятых на себя обязательств, сведения об ООО «Технологии комплексных решений» не подлежат включению в реестр недобросовестных поставщиков.

На основании ст. 99, 104 Федерального закона от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», постановления Правительства Российской Федерации от 30 июня 2021 г. № 1078 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)», Комиссия

**РЕШИЛА:**

Не включать сведения об ООО «Технологии комплексных решений» в реестр недобросовестных поставщиков.

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

konsis.ru

konsis.ru

konsis.ru

konsis.ru

konsis.ru

konsis.ru

konsis.ru

konsis.ru