ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА

УПРАВЛЕНИЕ

по г. Москве

Мясницкий проезд, д.4, стр. 1
107078, г. Москва,
тел. (495) 784-75-05, факс (495) 607-49-29
факс (495) 607-42-92, e-mail: to77@fas.gov.ru

_____ № _____

На № _____ от _____

Департамент транспорта и развития
дорожно-транспортной инфраструктуры
города Москвы

ул. Садовая-Самотечная, д. 1,
г. Москва, 127994

ООО «66 Бит»

ул. Некрасова, д. 2, оф. 25,
г. Екатеринбург, 620027

РЕШЕНИЕ
по делу №077/10/104-13125/2023
о проведении проверки по факту одностороннего отказа от исполнения государственного контракта

03.10.2023 **г. Москва**

Комиссия по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг Управления Федеральной антимонопольной службы по г. Москве (далее – Комиссия Управления) в составе:

Председательствующего Комиссии Управления:

А.С. Спиряковой — заместителя начальника отдела проверок государственных закупок;

Членов Комиссии Управления:

И.А. Полякова — специалиста-эксперта отдела проверок государственных закупок,

С.Р. Гаришина — специалиста 1 разряда отдела проверок государственных закупок,

при проведении проверки в присутствии уполномоченных представителей Департамента транспорта и развития дорожно-транспортной инфраструктуры города Москвы: Харченков С.А. (доверенность №17-17-383/23 от 27.09.2023), Рузманов А.И. (доверенность №17-17-136/23 от 04.04.2023), в присутствии уполномоченных представителей ООО «66 Бит»: Казаков Д.А. (доверенность №б/н от 28.09.2023), Скурыдин А.Д. (генеральный директор, Протокол №40 от 30.09.2019), а также в присутствии представителя НКО «Союх добросовестных поставщиков»: Еналеева Д.М. (доверенность №б/н от 03.04.2023),

рассмотрев обращение Департамент транспорта и развития дорожно-транспортной инфраструктуры города Москвы о включении сведений об ООО «66 Бит» в реестр недобросовестных поставщиков в соответствии со 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),

УСТАНОВИЛА:

В Московское УФАС России поступило обращение государственного заказчика – Департамент транспорта и развития дорожно-транспортной инфраструктуры города Москвы (далее – Заказчик) о включении сведений в отношении ООО «66 Бит» (далее — Исполнитель) в реестр недобросовестных поставщиков в связи с односторонним расторжением Заказчиком государственного контракта, заключенного по результатам открытого конкурса в электронной форме на выполнение работ по развитию и модернизации АИС «Льгота ТО» (реестровый №0373200082123000249).

29.05.2023 между Заказчиком и Исполнителем заключен государственный контракт №6-ДТиРДТИ (реестровый №2770478603023000005) на выполнение работ по развитию и модернизации АИС «Льгота ТО» (далее — Контракт).

В ч. 9 ст. 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.

На основании ч. 9 ст. 95 Закона о контрактной системе 14.09.2023 Заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта по причине неисполнения ООО «66 Бит» существенных условий Контракта (далее — Решение).

В соответствии с ч. 12.1 ст. 95 Закона о контрактной системе в случае принятия заказчиком 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 контрактной системе, 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 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 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 контрактной системе считается надлежащим уведомлением поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта.

В соответствии с требованиями ч. 12.1 ст. 95 Закона о контрактной системе Заказчиком 14.09.2023 Решение об одностороннем отказе от исполнения контрактов размещено Заказчиком в Единой информационной системе.

Таким образом, датой надлежащего уведомления признается дата размещения Решения Заказчиком в Единой информационной системе.

На основании ч. 13 ст. 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

Исполнителя об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Исходя из вышеизложенного, на момент проведения заседания Комиссии Управления Решение Заказчика вступило в законную силу и Контракт считается расторгнутым в соответствии с требованиями ч. 13 ст. 95 Закона о контрактной системе.

Согласно п. 3.1 Контракта сроки выполнения работ по Контракту установлены в соответствии с Техническим заданием: с 1-го по 90-ый календарный день с даты заключения контракта, но не позднее 30.08.2023.

Представитель Исполнителя пояснил и указал, что Исполнитель не выполнил свои обязательства по Контракту.

31.05.2023 Исполнитель в адрес Заказчика направил письмо №3105/1 с информацией об ответственном лице со стороны Исполнителя, а также с запросом исходных данных.

02.06.2023 Заказчик в адрес Исполнителя направил письмо №61-04-5132/23 с контактными данными для взаимодействия с сотрудниками Заказчика и Департамента информационных технологий г. Москвы (далее — ДИТ), руководствами администратора и пользователя. Также Заказчик в вышеуказанном письме сообщил Исполнителю, что текущая версия исходных кодов находились на серверах.

05.06.2023 Исполнитель в адрес Заказчика направил письмо 0506/1 с повторным запросом исходных данных.

06.06.2023 Заказчик в адрес Исполнителя направил письмо №61-04-5132/23-1 о том, что все запрошенные Исполнителем данные были направлены ему в составе письма то 02.06.2023 №61-04-5132/23.

07.06.2023 Исполнитель в адрес Заказчика написал письмо №0706/1 с просьбой направить запрос в адрес ДИТ для получения необходимых для выполнения работ исходных кодов.

13.06.2023 Заказчик в адрес Исполнителя направил письмо №64-40-5132/23-2 с повторным сообщением контактных данных сотрудников Заказчика и ДИТ, а также с информацией об отсутствии запросов со стороны ДИТ на предоставление доступов к текущим серверам и получении исходных кодов.

14.06.2023 Исполнитель в адрес Заказчика направил письмо №1406/1 с указанием, что 08.06.2023 Исполнитель в адрес сотрудника ДИТ был направлен запрос на предоставление требуемых для выполнения Контракта данных. Однако, по состоянию на 13.06.2023 Исполнителем со стороны ДИТ была получена информация, согласно которой данные должны запрашиваться Заказчиком у ДИТ, так как между Исполнителем и ДИТ отсутствуют обязательства юридического характера. В связи с вышеописанными обстоятельствами Исполнитель просил Заказчика оказать содействие по получению исходных данных.

Представитель Заказчика пояснил, что по состоянию на 23.06.2023 Заказчиком в адрес Исполнителя по акту приема-передачи были переданы исходные коды АИС «Льгота ТО» на флеш-носителе.

28.06.2023 Исполнитель в адрес Заказчика направил письмо №2806/1 с запросом дополнительных сведений: реквизиты доступа к базам данных.

11.07.2023 Заказчик в адрес Исполнителя направил письмо №61-10-2261/23 с запросом информации о ходе выполнения работ по Контракту. 19.07.2023 Заказчик в адрес Исполнителя направил письмо №61-10-2368/23 с повторным запросом информации о ходе и состоянию выполнения работ по Контракту.

20.07.2023 Исполнитель в адрес Заказчика направил письмо № 2007/1 с дорожной картой. Также Исполнитель в вышеуказанном письме сообщил, что начало работ — от

начаты 14.07.2023, окончание работ — к 14.10.2023.

28.07.2023 Заказчик в адрес Исполнителя направил письмо №61-10-2492/23, согласно которому Исполнителем выполнение работ не приостанавливалось, а также изменение срока выполнения работ путем заключения дополнительного соглашения не предусмотрено положениями Закона о контрактной системе.

03.08.2023 Исполнитель в адрес Заказчика направил письмо №0308/1 с запросом технической документации по взаимодействию с ИС Социум РМС, ИС РНиП, АС ГУФ, АС УР, ПИВ АСУ ГФ, контактами ответственных лиц, информацией о реквизитах доступа к тестовому контуру АИС «Льгота ТО», информацией о реквизитах доступа и способах подключения к продуктовому контуру АИС «Льгота ТО».

11.08.2023 Заказчик в адрес Исполнителя направил письмо №61-10-2492/23 о том, что информация о реквизитах доступа и способах подключения к продуктовому контуру АИС «Льгота ТО», а также контактные данные лиц, были предоставлены Исполнителю ранее, тестовый контур АИС «Льгота ТО» отсутствовал и данная информация не являлась необходимой для надлежащего выполнения работ.

16.08.2023 Исполнитель в адрес Заказчика направил письмо №1608/1 с повторным запросом данных по взаимодействию АИС «Льгота ТО» с информационными системами.

25.08.2023 Исполнитель в адрес Заказчика направил письмо №2508/1 о том, что планируемый срок исполнения по контракту – 15.11.2023. В связи с возникновением обстоятельств непреодолимой силы (форс-мажором) Исполнитель просил Заказчика расторгнуть Контракт.

28.08.2023 Заказчик в адрес Исполнителя направил письмо №61-10-2868/23 с ссылками на официальные ресурсы и указанием, что у Исполнителя имелась вся необходимая для выполнения работ по Контракту информация.

31.08.2023 Заказчик в адрес Исполнителя направил письмо №61-10-2905/23 об отсутствии существенного изменения обстоятельств в рамках исполнения Контракта и обстоятельств непреодолимой силы.

31.08.2023 Заказчик в адрес Исполнителя направлена претензия №61-10-2915/23 с требованием выполнить работы по Контракту в полном объеме до 13.09.2023 и оплатить штрафы за ненадлежащее выполнение Исполнителем своих обязательств по Контракту.

В ответ на претензию Заказчика 06.09.2023, 12.09.2023 Исполнитель в адрес Заказчика направил письма №0609/1, №1209/1, согласно которым Исполнителю были предоставлены некорректные данные по информационным системам, которые являются необходимыми данными для надлежащего взаимодействия АИС «Льгота ТО» с информационными системами.

13.09.2023 Исполнитель в адрес Заказчика направил письмо №1309/1, согласно которому работы по Контракту в полном объеме не были реализованы, Исполнителем выполнена часть работ.

14.09.2023 Заказчик в адрес Исполнителя направил письмо №61-04-8548/23, согласно которому Заказчик в адрес Исполнителя предоставил всю необходимую информацию ранее.

После принятия Заказчиком Решения об одностороннем отказе от исполнения Контракта 21.09.2023 Исполнитель в адрес Заказчика направил письмо №0921/2 с возражениями Исполнителя на решение об одностороннем отказе заказчика от исполнения Контракта с требованием его отмены.

25.09.2023 Заказчик в адрес Исполнителя направил письмо №61-10-3239/23, согласно которому приемка выполненных работ не может быть осуществлена в связи с тем, что работы не выполнены Исполнителем в полном объеме.

Представитель Исполнителя пояснил, что Исполнителем предпринимались действия,

направленные на надлежащее выполнение работ и обязательств по Контракту.

28.04.2023 Исполнитель в адрес заказчика Заказчика направил запрос №1113646, в ответ на который Заказчик сообщил, что исходный код и все необходимые доступы для выполнения работ предоставляются после подписания сторонами Контракта.

Также 29.04.2023 Исполнитель в адрес заказчика Заказчика направил запрос №1113791, в ответ на который Заказчик сообщил, что дамп БД предоставляется после подписания Контракта.

Представитель Исполнителя указал, что с целью надлежащего выполнения работ Исполнителю требовались исходные данные, в связи с чем 31.05.2023 и 05.06.2023 Исполнитель направил в адрес заказчика письма с запросам №0305/1 и №0506/1.

13.06.2023 Исполнителем со стороны Заказчика было получено письмо №61-04-5132/23-2 со ссылками на третьих лиц для получения необходимой информации, вместе с тем письмо не содержало информации, предусмотренной п. 5.3.6 Контракта и положениями Приложений №1 и №2 к Контракту.

Исполнитель неоднократно обращался по представленным ссылкам для получения информации для выполнения Контракта, однако информация не была получена Исполнителем, в связи с чем 08.06.2023 и 14.06.2023 Исполнитель уведомлял Заказчика об обстоятельствах письмами №0806/1 и №1406/1. Кроме того, Исполнитель указал Заказчику на невозможность составления и представления дорожной карты ввиду отсутствия у Исполнителя запрашиваемых данных, в связи с чем Исполнитель запросил содействия у Заказчика в предоставлении данных.

23.06.2023 Исполнителем был получен исходный код. Изучив его, Исполнитель выявил недостатки, без устранения которых выполнение работ по Контракту представлялось невозможным.

О выявленных недостатках Исполнитель сообщил Заказчику посредством письма от 20.06.2023 №2906/1. Помимо этого, в вышеуказанном письме Исполнитель запросил:

- реквизиты доступа (логины и пароли), к базам данных, системам и оборудованию;
- информация о конфигурации серверного оборудования;
- описание инфраструктуры системы Заказчика и сопутствующих подсистем.

Ответ Исполнителем со стороны Заказчика на вышеуказанный запрос не был получен, в связи с чем 07.07.2023 Исполнитель в адрес Заказчика направил запрос №0707/1 о предоставлении недостающих данных, указанных в письме №2906/1.

11.07.2023 Исполнителем было получено письмо №61-10-2261/23.

13.07.2023 Исполнителем в адрес Заказчика были предоставлены данные о ходе выполнения работ по Контракту письмом №1307/1. Также вышеуказанным письмом Исполнитель запросил у Заказчика предоставить необходимые для надлежащего выполнения работ данные в срок до 14.07.2023, указал на неполучение необходимых данных от указанных Заказчиком сотрудников ДИТ. Исполнитель также дополнительно указал Заказчику, что без получения запрошенных данных Исполнитель не сможет выполнить работы по Контракту надлежащим образом.

13.07.2023 запрошенные данные не в полном объеме были получен Исполнителем, начато выполнение работ.

19.07.2023 Исполнителем было получено письмо №61-10-2368/23 с повторным запросом Заказчиком информации о ходе и состоянию выполнения работ по Контракту. 20.07.2023 Исполнитель в адрес заказчика направил письмо 2007/1 с представлением дорожной картой и информации о по проведенной и планируемой к выполнению работам. Кроме того, Исполнитель в письме №2007/1 запросил у Заказчика документы, описывающие способы взаимодействия АО «Льгота» с информационными системами,

указанными в Техническом задании Контракта. Также Исполнитель, в связи с увеличивающимися не по вине Исполнителя сроками выполнения Контракта, предложил Заказчику расторжение Контракта по обоюдному соглашению сторон Контракта.

28.07.2023 Исполнителем получено письмо №61-10-2492/23 с отказом Заказчика предоставлять Исполнителю запрашиваемых данных и указанием ссылок на третьих лиц для обращений по предоставлению данных. Кроме того, Заказчик в вышеуказанном письме отказал Исполнителю в обоюдном расторжении Контракта через заключение дополнительного соглашения, запросил доказательства о начале Исполнителем выполнения работ по Контракту.

03.08.2023 Исполнитель направил Заказчику письмо №0308/1 о необходимости предоставления данных. 11.08.2023 Исполнителем получено ответное письмо №61-10-2492/23.

16.08.2023 Исполнитель в адрес Заказчика направил письмо №1608/1 с повторным запросом необходимых для выполнения работ данных. Исполнитель указал Заказчику, что без запрошенных данных проведение работ по Контракту представляется невозможным. Также Исполнитель указал Заказчику, что Исполнителем не были получены ответы на ранее направленные запросы данных.

25.08.2023 Исполнитель в адрес Заказчика направил письмо №2508/1, в котором указал на планируемый срок окончания работ по Контракту 15.11.2023 ввиду неполучения Исполнителем запрошенной информации. В связи с недопустимостью для Заказчика переноса срока выполнения Контракта Исполнитель предложил расторгнуть Контракт по соглашению сторон.

28.08.2023 Исполнителем получено письмо №61-10-2868/23 с отказом в предоставлении запрошенной информации, 31.08.2023 Исполнителем получено письмо №61-10-2905/23 об отказе в расторжении Контракта по соглашению сторон.

01.09.2023 Исполнитель в адрес ДИТ направил письма №0901/01, №0901/02, №0901/03, №0901/04, №0901/05 с запросами на предоставление прав доступа к информационным системам, указанным а техническом задании Контракта.

06.09.2023 исполнителем со стороны ДИТ было получено письмо №ЕИ-01-18488/23, согласно которому для получения необходимой информации Исполнителю необходимо обращаться к Заказчику, так как ДИТ не обладает сведениями о составе информации, необходимой для проведения работ по Контракту, и не отвечает за доведение информации по Контракту Исполнителю.

Также 06.09.2023 Исполнитель в адрес Заказчика направил письмо №0609/1 об обстоятельствах, препятствовавшие выполнению Исполнителем Контракта и возникшим не по его вине и просил:

- предоставить информацию, запрошенную в ранее направленных в адрес Заказчика письмах;

- предоставить контактные данные корректного ответственного дица для взаимодействия по вопросам по ИС Социум РМС;

- разблокировать учетные записи для сотрудников Исполнителя;

- продлить сроки выполнения работ в рамках Контракта на 50 календарных дней с момента получения Исполнителем запрошенной информации в полном объеме.

Письмо с повторным запросом Исполнителем в адрес Заказчика направил Заказчику 12.09.2023 №1209/1.

13.09.2023 Исполнитель в адрес Заказчика представил письмо №1309/1 с отчетом по выполненным работам и указанием перечня невыполненных работ.

14.09.2023 Заказчиком со стороны Заказчика было получено письмо №61-04-8545/23

о предоставлении Заказчиком в адрес Исполнителя всех запрошенных документов. Также Заказчик указал, что запрашиваемые Исполнителем данные были размещены на сайте города Москвы и могли быть получены Исполнителем самостоятельно.

Комиссией Управления установлено, что между Заказчиком и Исполнителем велась переписка в части получения данных для начала выполнения работ, при этом Заказчиком сообщалось, что исходные данные Исполнитель может получить от ДИТ.

Вместе с тем, ДИТ отказывал Исполнителю в представлении таких документов, ввиду чего выполнение работ по Контракту затягивались по обстоятельствам, не зависящим от Исполнителя.

Согласно п. 5.3.6 Контракта Исполнитель вправе запрашивать у Заказчика разъяснения и уточнения относительно проведения работ в рамках Контракта.

Также, согласно ч. 1 ст. 718 Гражданского кодекса Российской Федерации Заказчик обязан в случаях, в объеме и в порядке, предусмотренных договором подряда, оказывать подрядчику содействие в выполнении работы.

При неисполнении заказчиком этой обязанности подрядчик вправе требовать возмещения причиненных убытков, включая дополнительные издержки, вызванные простоем, либо перенесения сроков исполнения работы, либо увеличения указанной в договоре цены работы.

Вышеуказанная позиция и практика также поддерживается судом (решение Арбитражного суда г. Москвы по делу №А40-105227/22-139-808).

Согласно представленным к материалам дела документам и пояснениям Комиссия Управления делает вывод, что Исполнителем предпринимались активные действия, направленные на надлежащее выполнение обязательств по Контракту, что указывает на отсутствие намерений у Исполнителя уклониться от выполнения Контракта.

Согласно постановлению Пленума Верховного Суда РФ от 23.06.2015 №25 «О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации», оценивая действия сторон как добросовестные или недобросовестные, следует исходить из поведения, ожидаемого от любого участника гражданского оборота, учитывающего права и законные интересы другой стороны, содействующего ей, в том числе в получении необходимой информации. Поведение одной из сторон может быть признано недобросовестным, если усматривается очевидное отклонение действий участника гражданского оборота от добросовестного поведения.

По смыслу ст. 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. Ни Закон о контрактной системе, ни Правила ведения реестра не содержат безусловной обязанности уполномоченного органа включать представленные заказчиком сведения о поставщике в соответствующий реестр без оценки его действий в каждом конкретном случае. При рассмотрении вопроса о включении или не включении лица в реестр недобросовестных поставщиков недопустимо ограничиваться только формальной констатацией ненадлежащего исполнения хозяйствующим субъектом тех или иных нормативных требований без выяснения и оценки всех фактических обстоятельств дела в совокупности и взаимосвязи.

По мнению Комиссии Управления и учитывая изложенное, у Комиссии Управления отсутствуют основания для включения сведений в отношении ООО «66 Бит» в реестр недобросовестных поставщиков.

При принятии решения о включении либо не включении сведений об организации в

реестр недобросовестных поставщиков антимонопольный орган не вправе ограничиться только формальной констатацией ненадлежащего исполнения участником закупки тех или иных нормативных требований без выяснения и оценки всех фактических обстоятельств дела в совокупности и взаимосвязи.

Исполнителем совершались активные действия, направленные на соблюдение требований Закона о контрактной системе, тем самым явно выражая намерение к исполнению контракта.

Следует отметить, что при рассмотрении вопроса о наличии у Заказчика оснований для включения хозяйствующего субъекта в реестр недобросовестных поставщиков, с которым контракт был расторгнут в связи с односторонним отказом Заказчика от исполнения контракта, антимонопольный орган обязан не только убедиться в наличии оснований для расторжения контракта и соблюдении порядка его расторжения заказчиком, но и установить недобросовестный характер действий поставщика (подрядчика, исполнителя), что предполагает отсутствие у последнего реального намерения исполнить контракт надлежащим образом и в установленные сроки.

По общему правилу при привлечении лица к публично-правовой ответственности государственным органом должна быть установлена вина этого лица в нарушении закона. В то же время такая вина не установлена.

Включение сведений о лице в реестр недобросовестных поставщиков по существу является санкцией за недобросовестное поведение данного лица, выразившееся в намеренном ненадлежащем исполнении контракта.

Обстоятельств, подтверждающих намеренное ненадлежащее исполнение Исполнителем условий Контракта, Комиссией Управления не установлены.

Оценка контрольным органом обстоятельств одностороннего расторжения контракта государственным заказчиком в целях применения положений ст. 104 Закона о контрактной системе не подменяет собой оценку правомерности расторжения контракта, которая осуществляется в судебном порядке.

Руководствуясь ст. 104 Закона о контрактной системе, Комиссия Московского УФАС России

РЕШИЛА:

Отказать Департамент транспорта и развития дорожно-транспортной инфраструктуры города Москвы во включении сведений в отношении ООО «66 Бит» в реестр недобросовестных поставщиков.

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев с даты его принятия в порядке, установленном главой 24 АПК Российской Федерации.

Председательствующий
Комиссии Управления: А.С. Спирякова

Члены
Комиссии Управления: И.А. Поляков

С.Р. Гаришин

Исп. Поляков И.А.

2023-47884