

28 марта 2016 года

г. Челябинск, пр. Ленина, 59

Комиссия по контролю в сфере закупок для государственных и муниципальных нужд Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Комиссия) в составе:

Председателя Комиссии: <...> - начальника отдела контроля закупок для государственных и муниципальных нужд Челябинского УФАС России;

Членов Комиссии: <...> - специалиста-эксперта отдела контроля закупок для государственных и муниципальных нужд Челябинского УФАС России;

<...> - ведущего специалиста-эксперта отдела контроля закупок для государственных и муниципальных нужд Челябинского УФАС России, рассмотрев обращение Администрации города Челябинска (далее - Заказчик) о включении ООО «ШарМ74» в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) в связи с уклонением от заключения контракта, по итогам проведения электронного аукциона на оказание услуг по изготовлению и поставке памятных знаков и символов премии «Признание» (извещение № 0169300000116000050) (далее - Аукцион), в присутствии:

- представителя Управления муниципального заказа Администрации города Челябинска (далее – Уполномоченный орган), действующего на основании доверенности от 29.01.2016 № 4;

- представителя Заказчика, действующего на основании доверенности от 14.03.2016 № 02-222;

- представителя ООО «ШарМ74», действующего на основании решения № 2 единственного участника от 05.03.2015,

УСТАНОВИЛА:

В соответствии с частью 4 статьи 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) в Управление Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России) поступило обращение Заказчика о включении ООО «ШарМ74» в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) в связи с уклонением от заключения контракта, по итогам проведенного Аукциона.

Согласно представленным документам Уполномоченным органом 02.02.2016 объявлено о проведении электронного аукциона на оказание услуг по изготовлению и поставке памятных знаков и символов премии «Признание» путем опубликования на официальном сайте [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) извещения № 0169300000116000050 об осуществлении закупки.

Начальная (максимальная) цена контракта – 499 999, 92 рублей.

Дата и время окончания срока подачи заявок на участие в закупке – 10.02.2016 в 09 часов 00 минут.

Дата проведения аукциона — 15.02.2016.

Обеспечение исполнения контракта – 49 999 рублей 99 копеек.

В соответствии с протоколом подведения итогов электронного аукциона 0169300000116000050 от 15.02.2016 победителем признано ООО «ШарМ74» с ценой контракта 497 499 рублей 92 копеек.

На сегодняшний день контракт по итогам проведения закупки заключен с участником ООО Художественно-производственная мастерская «Валькирия», предложившим вторым после победителя цену контракта 497 499 рублей 92 копеек.

Заказчиком представлены письменные пояснения, из содержания которых следует, что победителем закупки в установленный Законом о контрактной системе срок не подписан проект контракта и не представлено обеспечение исполнения контракта.

На заседании Комиссии представитель ООО «ШарМ74» представил письменные пояснения (от 14.03.2016 исх. № 47) и пояснил, что на момент участия в закупке общество не располагало сведениями о том, что на изделия, подлежащие изготовлению и поставке, существуют авторские права. В период, предусмотренный для подписания проекта контракта, представителями общества велись переговоры с ООО Художественно-производственная мастерская «Валькирия»? являющимся изготовителем, имеющим соглашение с правообладателем на изготовление произведения искусства, включенных в предмет контракта. Однако ООО Художественно-производственная мастерская «Валькирия» отказало в изготовлении продукции, в связи с чем победитель закупки пришел к выводу о невозможности подписать контракт.

Изучив представленные документы, Комиссия, руководствуясь статьей 104 Закона о контрактной системе, пришла к следующим выводам.

В соответствии с частью 2 статьи 104 Закона о контрактной системе 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.

Исходя из требований части 2 статьи 70 Закона о контрактной системе в течение пяти дней с даты размещения в единой информационной системе указанного в части 8 статьи 69 Закона о контрактной системе протокола заказчик размещает в единой информационной системе без своей подписи проект контракта, который составляется путем включения цены контракта, предложенной участником электронного аукциона, с которым заключается контракт, информации о товаре (товарном знаке и (или) конкретных показателях товара), указанной в заявке на участие в таком аукционе его участника, в проект контракта, прилагаемый к документации о таком аукционе.

В соответствии с требованиями части 3 статьи 70 Закона о контрактной системе в течение пяти дней с даты размещения заказчиком в единой информационной системе проекта контракта победитель электронного аукциона размещает в единой информационной системе проект контракта, подписанный лицом, имеющим право действовать от имени победителя такого аукциона, а также документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения контракта и подписанный усиленной электронной подписью указанного лица.

Согласно протоколу подведения итогов электронного аукциона 0169300000116000050 от 15.02.2016 победителем признано ООО «ШарМ74» с ценой контракта 497 499 рублей 92 копеек, при начальной (максимальной) цене контракта в 499 999 рублей 92 копеек.

Согласно скриншотам с личного кабинета Заказчика 20.02.2016 10:08 на электронную площадку загружен проект контракта для дальнейшего его подписания победителем закупки. Победитель закупки в установленный законодательством о контрактной системе срок (21.02.2016 01:59) не направил заказчику подписанный проект контракта и не представил документ, свидетельствующий об обеспечении исполнения контракта.

26.02.2016 Заказчиком сформирован протокол отказа от заключения муниципального контракта, согласно которому заказчик руководствуясь частью 13 статьи 70 Закона о контрактной системе признал победителя закупки уклонившимся от подписания контракта.

Согласно пояснениям представителя победителя закупки на момент участия в закупке общество не располагало сведениями о том, что на изделия, подлежащие изготовлению и поставке, существуют авторские права.

Вместе с тем, следует отметить, в проект контракта включен пункт 1.4, согласно которому у исполнителя должно быть в наличии право или соглашения с правообладателем на изготовление произведения искусств в соответствии с частью 4 Гражданского Кодекса Российской Федерации, являющихся предметом контракта. Более того, исполнитель должен предъявить Заказчику копию соглашения с правообладателем (при наличии) до момента исполнения контракта. Следовательно, с учетом того, что информация о рассматриваемой закупке опубликована в полном объеме Уполномоченным органом на сайте Единой информационной системы в сфере закупок, общество при ознакомлении с аукционной документацией, а именно: проектом контракта, на момент принятия решения об участии в закупке, должно было ознакомиться с условиями исполнения контракта.

Между тем, документация о закупке является по своей правовой природе публичной офертой, которая в силу части 2 статьи 437 Гражданского Кодекса Российской Федерации должна быть полной и безоговорочной и содержать все существенные условия, позволяющие сформировать свое предложение (акцепт) участнику закупки для принятия участия в определении исполнителя, в том числе в части определения предмета контракта.

Тем самым, реализуются цели и принципы законодательства о контрактной системе в части прозрачности определения поставщика, равного доступа к участию в торгах и недопустимости ограничения числа участников закупки. Однако ни в извещении об осуществлении закупки, ни в аукционной документации не нашла отражения информация относительно автора и правообладателей исключительного права на результат интеллектуальной деятельности в виде памятных знаков и символов премии «Признание».

Согласно сведениям, представленным представителем Заказчика на заседание Комиссии, следует, что указанными правообладателями являются гражданин <...> и ООО Художественно-производственная мастерская «Валькирия», между которыми 24.10.2012 заключено Соглашение.

Одновременно в открытом доступе в сети «Интернет» размещено постановление Главы города Челябинска от 31.10.2006 № 1704-п «Об утверждении Положения о конкурсе на лучшую разработку памятных знаков и символов премии «Признание», из содержания которого следует, что авторские права на разработанные памятные знаки и символы, принятые конкурсной комиссией в качестве моделей, передаются победителем конкурса Администрации города Челябинска.

Представитель Заказчика на заседании Комиссии пояснил, что на момент рассмотрения обращения Заказчика о включении сведений о победителе закупки в Реестр недобросовестных поставщиков, документы о надлежащей передаче авторских прав на Администрации города Челябинска отсутствуют. Проведение процедуры закупки памятных знаков и символов премии «Признание» осуществляется с учетом действия Соглашения между <...> и ООО Художественно-производственная мастерская «Валькирия».

Таким образом, с учетом изложенного, Комиссия приходит к выводу о том, что из сведений опубликованных в открытом доступе, в том числе в Единой

информационной системе в сфере закупок, невозможно однозначно установить автора, правообладателя памятных знаков и символов премии «Признание» и, соответственно, во исполнения пункта 1.4 проекта контракта представить требуемое Заказчиком соглашение до начала исполнения контракта.

Между тем, именно документация о закупке должна содержать всю необходимую информацию, определяющую условия исполнения контракта, в соответствии с принципами открытости и прозрачности в сфере закупок, предусмотренными статьями 7, 8 Закона о контрактной системе.

Более того, в случае, если условия исполнения контракта не будут определены в на момент объявления закупки, то это не позволит участникам закупки, которые не располагают такой информацией, принять участие в закупке.

Соответственно, отсутствие в аукционной документации информации об авторе, правообладателе памятных знаков и символов премии «Признание» может привести к созданию преимущественных условий тем участникам закупки, которые ранее оказывали данные услуги Заказчику, что противоречит пункту 1 части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции).

На данное обстоятельство указывают итоги проведенных заказчиком закупок на оказание услуг по изготовлению и поставке памятных знаков и символов премии «Признание» за период с 2011 года по 2016 год. Так, единственными заявками, поданными на участие в данных закупках, являются заявки ООО Художественно-производственная мастерская «Валькирия».

Включение сведений о лице в реестр недобросовестных поставщиков по существу является санкцией за недобросовестное поведение данного лица, выразившееся в уклонении от заключения контракта. Данная мера связана с возложением негативных последствий - наличие в свободном доступе информации о лице как о ненадежном поставщике, 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.

При привлечении лица к публично-правовой ответственности государственным органом должна быть установлена вина этого лица в нарушении закона.

Конституционный Суд Российской Федерации в своих судебных актах неоднократно указывал, что применяемые государственными органами санкции, в том числе штрафного характера, должны отвечать требованиям Конституции Российской Федерации, в том числе соответствовать принципу юридического равенства, быть соразмерными конституционно защищаемым целям и ценностям, исключать возможность их произвольного истолкования и применения (постановления Конституционного Суда Российской Федерации от 30.07.2001 №, от 21.11.2002 №15-П).

С учетом изложенного, Комиссия Челябинского УФАС России при рассмотрении вопроса о включении ООО «ШарМ74» в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), рассмотрев извещение, аукционную документацию, сведения, представленные на заседание Комиссии, пришла к выводу об отсутствии основания для принятия решения о включении сведений в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), в отношении ООО «ШарМ74».

Комиссия, руководствуясь статьей 104 Закона о контрактной системе, Постановлением Правительства РФ от 25.11.2013 N 1062 "О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)" (вместе с

"Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)"

РЕШИЛА:

1. Сведения, представленные Администрацией города Челябинска (далее - Заказчик) о включении в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) об ООО «ШарМ74», в Реестр недобросовестных поставщиков не включать.

2. По результатам проведенной внеплановой проверки признать в действиях заказчика нарушение пункта 1 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

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

Председатель Комиссии:

<...>

Члены Комиссии:

<...>

<...>