РЕШЕНИЕ № 054/06/95-2474/2020

25 декабря 2020 года г.
Новосибирск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области по контролю в сфере закупок (Комиссия Новосибирского У ФАС России) в составе:

....

рассмотрев обращение, поступившее от .... о нарушении законодательства о контрактной системе в сфере закупок ФГБУН «Институт гидродинамики им. М.А. Лаврентьева» Сибирского отделения Российской академии наук (ИГиЛ СО РАН),

в соответствии с ч.15 ст.99 Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Закона о контрактной системе),

УСТАНОВИЛА:

В Новосибирское УФАС России обратился ... с информацией о нарушениях Закона о контрактной системе, допущенных заказчиком - ФГБУН Институт гидродинамики им. М.А. Лаврентьева Сибирского отделения Российской академии наук, при заключении и исполнении контракта (извещение № 0351100009219000014).

Суть обращения .... заключается в следующем.

В 2019 году Минобрнауки России выделило ИГиЛ СО РАН денежные средства в форме субсидии на обновление приборной базы ведущих организаций, выполняющих научные исследования и разработки, академического сектора науки.

.

Так, в ЕИС 17.10.2019 было размещено извещение о проведении электронного аукциона № 0351100009219000014, объектом закупки которого являлась поставка тепловизора. По итогам проведения указанного электронного аукциона победителем было признано ООО «Ресурс Инжиниринг», с которым 11.11.2019 был заключен контракт № ЭА-112-2019 (№

1540810006419000016 в реестре контрактов ЕИС).

2020. тепловизор был поставлен заказчику. В период с 13.04.2020 по 23.04.2020 заказчиком была проведена экспертиза товара в части его соответствия условиям контракта, по результатам которой был составлен мотивированный отказ от приемки товара. Одной из причин отказа от приемки поставленного товара явилось несоответствие страны происхождения товара техническому заданию.

2020. контракт был расторгнут по соглашению сторон. 06.07.2020 соглашение о расторжении контракта № ЭА-112-2019 было размещено в ЕИС.

2020. заказчик подписал контракт с участником электронного аукциона, занявшим второе место - ООО «Наука, сервис, технологии» (далее - ООО «НТС») (№ 1540810006420000006 в реестре контрактов ЕИС) на бумажном носителе, 31.07.2020 информация о контракте была размещена в ЕИС.

При изучении контракта № 1540810006420000006 заявителем были обнаружены следующие нарушения действующего законодательства Российской Федерации.

1. Контракт не был заключен в ЕИС и не был подписан электронными подписями стсрсй, а был подписан только на бумажном носителе.
2. Заказчиком в контракте № ЭА-112-2019 от 15.07.2020 не был установлен размер обеспечения исполнения контракта, вместе с тем, в проекте контракта по закупке № 0351100009219000014 обеспечение исполнения контракта было установлено в размере 30% от цены контракта.
3. Порядок оплаты по контракту № 1540810006420000006 отличается от порядка оплаты по контракту, установленного в проекте контракта, размещенного в составе аукционной документации по закупке № 0351100009219000014.
4. Согласно универсальному передаточному документу (далее - УПД), подписанному директором ООО «НСТ» Федоровым П.Л. и зам. директора по общим вопросам ИГиЛ СО РАН Ряпосовым А.А., а также акту о приемке товара страной происхождения поставленного ООО «НСТ» тепловизора является Федеративная Республика Германия, а не Российская Федерация, как указано в приложении № 1 к контракту. При этом, заказчик, в том числе, на этом основании отказал в приемке тепловизора, поставленного ООО «Ресурс Инжиниринг».

ФГБУН «Институт гидродинамики им. М.А. Лаврентьева» Сибирского отделения Российской академии наук в ответ на обращение … представило следующие пояснения.

2019. ИГиЛ СО РАН в ЕИС было размещено извещение о проведении электронного аукциона № 0351100009219000014 на поставку тепловизора на средства гранта в форме субсидии, выделенные Минобрнауки России на обновление приборной базы ведущих организаций, выполняющих научные исследования и разработки, академического сектора науки. Документацией об электронном аукционе установлено ограничение в части допуска к участию в закупке только субъектов малого предпринимательства или социально ориентированных некоммерческих организаций.

По итогам электронного аукциона 11.11.2019 был заключен контракт № ЭА-112-2019 с ООО «Ресурс Инжиниринг», который в дальнейшем был расторгнут на основании 4.17.1 ст.95 Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон о контрактной системе) путем подписания дополнительного соглашения о расторжении контракта по соглашению сторон.

2020. был подписан контракт № ЭА-112-2019 с участником, заявке которого был присвоен второй номер при проведении электронного аукциона - ООО «НСТ».

1. Руководствуясь п.65 ст. 112 Закона о контрактной системе был изменен порядок оплаты поставленного товара: предусмотрена 100% оплата поставленного товара после его поставки и приемки ИГиЛ СО РАН.

Указанный порядок оплаты был приемлем для заказчика и поставщика, что подтверждает, в том числе, письмо ООО «НСТ» № 1007-8002 от 10.07.2020.

2. Обеспечение исполнение контракта было предусмотрено разделом 11 контракта от

2020. № ЭА-112-2019.

Согласно ч.8.1 ст.96 Закона о контрактной системе участник закупки, с которым заключается контракт по результатам определения поставщика (подрядчика, исполнителя) в соответствии с п.1 ч.1 ст.ЗО Закона о контрактной системе, освобождается от предоставления обеспечения исполнения контракта, в том числе, с учетом положений ст.37 Закона о контрактной системе, в случае представления таким участником закупки информации, содержащейся в реестре контрактов, заключенных заказчиками, и подтверждающей исполнение таким участником (без учета правопреемства) в течение трех лет до даты подачи заявки на участие в закупке трех контрактов, исполненных без применения к такому участнику неустоек (штрафов, пеней). Такая информация представляется участником закупки до заключения контракта в случаях, установленных Законом о контрактной системе для представления обеспечения исполнения контракта. При этом, сумма цен таких контрактов должна составлять не менее начальной (максимальной) цены контракта, указанной в извещении об осуществлении закупки и документации о закупке.

Указанное правило было отдельно закреплено в проекте контракта и в п.5 раздела 11 контракта от 15.07.2020 № ЭА-112-2019.

ООО «НСТ» представило ИГиЛ СО РАН до заключения контракта документы, предусмотренные ч.8.1 ст.96 Закона о контрактной системе, по итогам рассмотрения которых было принято решение о соответствии представленной информации требованиям Закона о контрактной системе.

3. Контракт на поставку тепловизора был подписан на бумажном носителе 15.07.2020 и

2020. размещен в ЕИС.

Заключение контракта с участником закупки, занявшим второе место, при расторжении контракта с победителем по основаниям, предусмотренным ч.8 ст.95 Закона о контрактной системе, регулируется положениями 4.17.1 ст.95 Закона о контрактной системе, в которой не установлена форма заключения такого контракта. При этом, положения ст.83.2 Закона о кбнтрактной системе, регламентирующие порядок заключения контракта по результатам проведения электронных процедур, также не содержат отсылки на контракт, заключаемый в соответствии с ч. 17.1 ст.95 Закона о контрактной системе. Кроме того, в настоящее время в ЕИС отсутствует техническая возможность заключения контракта в электронной форме в случаях, предусмотренных 4.17.1 ст.95 Закона о контрактной системе (что подтверждается разъяснениями Федерального казначейства,

изложенными в письме от 30.09.2019 № 14-00- 06/20797), ввиду чего контракт № ЭА-112-2019 был заключен на бумажном носителе без использования ЕИС и функционала электронной площадки.

4. Изменение условий контракта при его заключении и исполнении не допускается за исключением случаев, предусмотренных ст.34 и ст.95 Закона о контрактной системе.

Согласно ч.7 ст.95 Закона о контрактной системе в процессе исполнения контракта допускается замена изначально предусмотренного контрактом товара на товар, качество, технические и функциональные характеристики (потребительские свойства) которого являются улучшенными.

При исполнении контракта от 15.07.2020 № ЭА-112-2019 стороны договорились о поставке товара с улучшенными характеристиками, о чем подписали дополнительное соглашение № 1 от 01.08.2020. Поскольку в рамках закупки не был установлен национальный режим, то положения нормативных правовых актов, устанавливающих запреты, ограничения и условия допуска иностранных товаров к участию в закупках, нарушены не были.

> Поставленный тепловизор имеет характеристики значительно лучше тех, которые были заявлены в техническом задании. Так, тепловизор оснащен лицензионным ПО для инфракрасной

термографии, пригодным для проведения научных исследований; предусмотрена выгрузка данных в виде трёхмерных графиков (зависимость температуры от времени и пространства); тепловизор обладает возможностью проведения съёмки на частоте до 3000 Гц; спектральный диапазон составляет от 2 до 5.7 мкм.

Изучив представленные заявителем и заказчиком документы, Комиссия Новосибирского У ФАС России установила следующее.

1. 11.11.2019 по результатам электронного аукциона № 0351100009219000014 между заказчиком - ИГиЛ СО РАН и ООО «Ресурс Инжиниринг» был заключен контракт № ЭА-112- 2019. Вместе с тем, 06.07.2020 в реестре контрактов ЕИС размещено соглашение о расторжении данного контракта от 30.06.2020.

2020. между заказчиком и ООО «НСТ» (участником электронного аукциона, занявшим второе место) на бумажном носителе был заключен контракт № ЭА-112-2019.

Согласно ч.8 ст.95 Закона о контрактной системе расторжение контракта допускается по соглашению сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа стороны контракта от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством.

В соответствии с ч. 17.1 ст.95 Закона о контрактной системе в случае расторжения контракта по основаниям, предусмотренным ч.8 настоящей статьи, заказчик вправе заключить контракт с участником закупки, с которым в соответствии с настоящим Федеральным законом заключается контракт при уклонении от заключения контракта победителя, указанного в ч.3 ст.54, ч.6 ст.78, первом предложении ч.17 ст.83, победителя электронной процедуры (за исключением победителя, предусмотренного ч.14 ст.83.2 настоящего Федерального закона) и

при условии согласия такого участника закупки заключить контракт. Указанный контракт заключается с соблюдением условий, предусмотренных ч.1 ст.34 настоящего Федерального закона с учетом положений ч.18 настоящей статьи, и после предоставления в соответствии с настоящим Федеральным законом участником закупки обеспечения исполнения контракта, если требование обеспечения исполнения контракта предусмотрено извещением об осуществлении закупки и (или) документацией о закупке.

При этом, Законом о контрактной системе не регламентирован порядок заключения контракта с участником закупки, занявшим второе место, в случае расторжения контракта по соглашению сторон с победителем электронного аукциона. Данная позиция также отражена в письме Минфина России № 24-03-08/76873 от 07.10.2019, а также в письме Федерального казначейства № 14-00-06/20797 от 30.09.2019.

Таким образом, по мнению Комиссии Новосибирского У ФАС России, заключение контракта с участником закупки, занявшим второе место, в соответствии с ч. 17.1 ст.95 Закона о контрактной системе возможно на бумажном носителе.

Вместе с тем, ст. 103 Закона о контрактной системе определен порядок ведения реестра контрактов в ЕИС. В частности, п.9 ч.2 ст.103 Закона о контрактной системе предусмотрено, что в реестр контрактов включается копия заключенного контракта, подписанная усиленной электронной подписью заказчика.

Частью 3 ст.103 Закона о контрактной системе установлено, что в течение пяти рабочих дней с даты заключения контракта заказчик направляет указанную в пунктах 1-7, 9, 12 и 14 ч.2 настоящей статьи информацию в федеральный орган исполнительной вЛасти, осуществляющий правоприменительные функции по кассовому обслуживанию исполнения бюджетов бюджетной системы Российской Федерации. В случае, если в соответствии с настоящим Федеральным законом были внесены изменения в условия контракта, заказчики направляют в указанный орган информацию, которая предусмотрена частью 2 настоящей статьи и в отношении которой были внесены изменения в условия контракта, в течение пяти рабочих дней с даты внесения таких изменений. Информация, указанная в пунктах 8, 10, 11 и 13 ч.2 настоящей статьи, направляется заказчиками в указанный орган в течение пяти рабочих дней с даты соответственно изменения контракта, исполнения контракта (отдельного этапа исполнения контракта), расторжения контракта, приемки поставленного товара, выполненной работы, оказанной услуги.

Между тем, в нарушение положений ч.3 ст.103 Закона о контрактной системе заказчик разместил в реестре контрактов ЕИС информацию о контракте от 15.07.2020 № ЭА-112-2019 только 31.07.2020 (с просрочкой 7 рабочих дней).

2. Согласно 4.17.1 ст.95 Закона о контрактной системе контракт с участником электронного аукциона, занявшим второе место, заключается с соблюдением условий, предусмотренных ч.1 ст.34 настоящего Федерального закона.

Частью 1 ст.34 Закона о контрактной системе установлено, что контракт заключается на условиях, предусмотренных извещением об осуществлении закупки или приглашением принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документацией о закупке, заявкой, окончательным предложением участника закупки, с которым заключается контракт.

Разделом 11 проекта контракта, размещенного в ЕИС по закупке № 0351100009219000014, установлен порядок обеспечения исполнения контракта, гарантийных обязательств. Так, поскольку документацией об электронном аукционе установлено ограничение в части допуска к участию в закупке только субъектов малого предпринимательства или социально ориентированных некоммерческих организаций, указанным разделом предусмотрено указание на случаи, при которых обеспечение исполнения контракта не предоставляется участниками закупки в соответствии с ч.8.1 ст.96 Закона о контрактной системе.

Пунктом 11.6 проекта контракта установлено, что размер обеспечения исполнения контракта составляет 30% от цены контракта.

При этом, п. 11.6 контракта № ЭА-112-2019 от 15.07.2020 установлено, что обеспечение исполнения контракта не предусмотрено согласно ст. 37 Закона о контрактной системе.

Таким образом, поскольку в контракт № ЭА-112-2019 от 15.07.2020 заказчиком были внесены изменения, не соответствующие условиям проекта контракта, заказчиком нарушены положения 4.17.1 ст.95 Закона о контрактной системе. Кроме того, положения ст.37 Закона о контрактной системе в рамках данного электронного аукциона не применялись.

Дополнительно Комиссия Новосибирского ФАС России установила, что применение положений ч.8.1 ст.96 Закона о контрактной системе в рамках данной закупки при заключении контракта с участником электронного аукциона, занявшим второе место, не является нарушением Закона о контрактной системе. Указанное выше нарушение заключается именно в факте неправомерного внесения изменений в заключаемый контракт.

3. Пунктом 9.2 проекта контракта установлено, что заказчик производит предоплату в размере 30% от цены контракта путем перечисления денежных средств на расчетный счет поставщика не позднее 15 (пятнадцати) рабочих дней с момента получения счета. Оставшуюся сумму заказчик уплачивает поставщику по факту поставки товара при отсутствии письменных возражений или претензий со стороны заказчика на основании товарной накладной (формы № ТОРГ-12) и (или) счета, и (или) счета-фактуры (или УПД), документов, подтверждающих качество товара, не позднее 15 (пятнадцати) рабочих дней с даты подписания товарной накладной (формы № ТОРГ-12) (или УПД) заказчиком.

Согласно п.9.2 контракта № ЭА-112-2019 от 15.07.2020 заказчик производит оплату за товар в размере 100% цены контракта путем перечисления денежных средств на расчетный счет поставщика по факту поставки товара при отсутствии письменных возражений или претензий со стороны заказчика на основании товарной накладной (формы № ТОРГ-12) и (или) счета, и (или) счета-фактуры (или УПД), документов, подтверждающих качество товара, не позднее 15 (пятнадцати) рабочих дней с даты подписания товарной накладной (формы № ТОРГ-12) (или УПД) заказчиком.

Вместе с тем, ч.65 Закона о контрактной системе предусмотрено, что в 2020 году по соглашению сторон допускается изменение срока исполнения контракта, и (или) цены контракта, и (или) цены единицы товара, работы, услуги (в случае,

предусмотренном частью 24 статьи 22 настоящего Федерального закона), и (или) размера аванса (если контрактом предусмотрена выплата аванса), если при его исполнении в связи с распространением новой коронавирусной инфекции, вызванной 2019-nCoV, а также в иных случаях, установленных Правительством Российской Федерации, возникли независящие от сторон контракта обстоятельства, влекущие невозможность его исполнения. Предусмотренное настоящей частью изменение осуществляется при наличии в письменной форме обоснования такого изменения на основании решения Правительства Российской Федерации, высшего исполнительного органа государственной власти субъекта Российской Федерации, местной администрации (за исключением случая изменения размера аванса в соответствии с настоящей частью) при осуществлении закупки для федеральных нужд, нужд субъекта Российской Федерации, муниципальных нужд соответственно и после предоставления поставщиком (подрядчиком, исполнителем) в соответствии с настоящим Федеральным законом обеспечения исполнения контракта, если предусмотренное настоящей частью изменение влечет возникновение новых обязательств поставщика (подрядчика, исполнителя), не обеспеченных ранее предоставленным обеспечением исполнения контракта, и требование обеспечения исполнения контракта было установлено в соответствии со ст.96 настоящего Федерального закона при определении поставщика (подрядчика, исполнителя).

На основании изложенного, по мнению Комиссии Новосибирского У ФАС России, уменьшение заказчиком размера аванса (с 30% до 0%) не является нарушением действующего законодательства.

4. В соответствии с ч.7 ст.95 Закона о контрактной системе при исполнении контракта (за исключением случаев, которые предусмотрены нормативными правовыми актами, принятыми в соответствии с ч.б ст. 14 Закона о контрактной системе) по согласованию заказчика с поставщиком (подрядчиком, исполнителем) допускается поставка товара, выполнение работы или оказание услуги, качество, технические и функциональные характеристики (потребительские свойства) которых являются улучшенными по сравнению с качеством и соответствующими техническими и функциональными характеристиками, указанными в контракте. В этом случае соответствующие изменения должны быть внесены заказчиком в реестр контрактов, заключенных заказчиком.

Документаций об электронном аукционе № 0351100009219000014 не установлены ограничения допуска товаров, происходящих из иностранных государств.

Вместе с тем, изучив перечень технических и функциональных характеристик, содержащихся в приложении № 1 к контракту № ЭА-112-2019 от 11.11.2019 (поставщик - ООО «Ресурс Инжиниринг»), а также перечень технических и функциональных характеристик, содержащихся в приложении № 1 к контракту № ЭА-112-2019 от 15.07.2020 (поставщик - ООО «НСТ»), Комиссия Новосибирского УФАС России установила, что технические и функциональные характеристики (потребительские свойства) поставленного ООО «НСТ» тепловизора не являются улучшенными по сравнению с качеством и соответствующими техническими и функциональными характеристиками, указанными в контракте № ЭА-112-2019 от

11. 11.2019. Таким образом, заказчиком нарушены положения ч.7 ст.95 Закона о контрактной системе.

Кроме того, при изучении документации об электронном аукционе № 0351100009219000014 Комиссия Новосибирского УФАС России установила следующее.

Согласно ч.3 ст. 14 Закона о контрактной системе в целях защиты основ конституционного строя, обеспечения обороны страны и безопасности государства, защиты внутреннего рынка Российской Федерации, развития национальной экономики, поддержки российских товаропроизводителей нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации устанавливаются запрет на допуск товаров, происходящих из иностранных государств, работ, услуг, соответственно выполняемых, оказываемых иностранными лицами, и ограничения допуска указанных товаров, работ, услуг, включая минимальную обязательную долю закупок российских товаров, в том числе, товаров, поставляемых при выполнении закупаемых работ, оказании закупаемых услуг, и перечень таких товаров, для целей осуществления закупок.

Постановлением Правительства РФ № 878 от 10.07.2019 «О мерах стимулирования производства радиоэлектронной продукции на территории Российской Федерации при осуществлении закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, о внесении изменений в постановление Правительства Российской Федерации от 16.09.2016 № 925 и признании утратившими силу некоторых актов Правительства Российской Федерации» (далее - Постановление Правительства РФ № 878) установлены ограничения допуска радиоэлектронной продукции, происходящей из иностранных государств, в отношении которой устанавливаются ограничения для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Объектом данной закупки является поставка тепловизора (код позиции - 26.51.66.124 приборы оптического и теплового неразрушающего контроля). Данный товар (код ОКПД2 26 -

оборудование компьютерное, электронное и оптическое) содержится в перечне радиоэлектронной продукции, происходящей из иностранных государств, утвержденном Постановлением Правительства РФ № 878, в отношении которой устанавливаются ограничения для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Вместе с тем, Комиссией Новосибирского У ФАС России установлено, что в документации данного электронного аукциона не установлены ограничения допуска радиоэлектронной продукции, происходящей из иностранных государств, в отношении которой устанавливаются ограничения для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд в соответствии с Постановлением Правительства РФ № 878, что является нарушением ч.3 ст. 14 Закона о контрактной системе.

На основании вышеизложенного и руководствуясь п.2 ч.15 ст.99 Закона о контрактной системе, Комиссия Новосибирского У ФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать заказчика - ФГБУН «Институт гидродинамики им. М.А. Лаврентьева» Сибирского отделения Российской академии наук нарушившим ч.3 ст. 14, ч.7, 4.17.1 ст.95, ч.3 ст. 103 Закона о контрактной системе.
2. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Новосибирского У ФАС России для принятия решения о возбуждении дел об административных правонарушениях в отношении виновных лиц.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.