

Областное государственное бюджетное учреждение культуры «Челябинский государственный академический театр оперы и балета имени М.И. Глинки»

(ОГБУК ЧГАТОБ им. М.И. Глинки)

454000, г. Челябинск, площадь Ярославского, 1

Индивидуальный предприниматель Некрасов Андрей Витальевич

454000, г. Челябинск, ул. Румянцева, 4-143

ООО «РТС-тендер»

121151, г. Москва, набережная Тараса Шевченко, д. 23А

РЕШЕНИЕ

по делу № 074/06/105-1291/2019 (№ 492-ж/2019)

г. Челябинск, пр. Ленина, 59

Резолютивная часть решения оглашена 15.07.2019

В полном объеме решение изготовлено 18.07.2019

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

Председателя Комиссии: <...> -

Членов Комиссии: <...> -

<...> -

руководствуясь частью 15 статьи 99, статьей 106 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), рассмотрев жалобу ИП Некрасова А.В. на действия заказчика при проведении электронного аукциона на поставку музыкальных инструментов (извещение № 0369200022819000024) в присутствии представителя Администрации Октябрьского муниципального района Челябинской области (далее – уполномоченный орган) Таушкановой Г.И., действующего на основании доверенности от 30.07.2018 № 40/18;

- представителей ОГБУК ЧГАТОБ им. М.И. Глинки (далее – заказчик) <...>, действующего на основании доверенности от 13.05.2019 № 05-19/307,

в отсутствие представителя ИП Некрасова А.В. (далее - заявитель), надлежащим образом уведомленного о дате и времени заседания Комиссии, в том числе публично, путем размещения информации в Единой информационной системе в сфере закупок на официальном сайте www.zakupki.gov.ru,

УСТАНОВИЛА:

В Челябинское УФАС России 08.07.2019 поступила жалоба заявителя на действия заказчика при проведении электронного аукциона на поставку музыкальных инструментов (извещение № 0369200022819000024) (далее - аукцион).

Согласно представленным документам 21.06.2019 заказчик объявил о проведении аукциона путем опубликования на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок www.zakupki.gov.ru извещения № 0369200022819000024 об осуществлении закупки.

Начальная (максимальная) цена контракта – 47 578 633 рублей 00 копеек.

Срок окончания подачи заявок на участие в аукционе - 08.07.2019 14:00.

На момент рассмотрения жалобы контракт не заключен.

Согласно доводам жалобы, заказчиком объявлен аукцион №0369200022819000024 от 21 июня 2019 для нужд ЧГАТОБ ИМ.М.И.ГЛИНКИ на сумму 47 578 633 рубля 00 копеек без внесения предоплаты поставщику, с оплатой за товар лишь по факту поставки.

По мнению заявителя, условия аукционной документации лишают возможности участия в нём субъектов малого предпринимательства в связи с установлением обеспечения контракта в размере 30% от начальной (максимальной) цены контракта, а именно: 14 273 589 рублей 90 копеек, при условии, что законодательство о контрактной системе предусматривает диапазон от 5 до 30 % от начальной (максимальной) цены контракта. В связи с чем заявитель не может принять участие в данной закупке.

На основании изложенного, заявитель просит отменить аукцион и разделить объект закупки по категориям и стоимости товаров на следующие лоты:

- 1) духовые инструменты;
- 2) клавишные инструменты;
- 3) струнно-смычковые инструменты;
- 4) ударные инструменты.

Представитель заказчика с доводами, изложенными в жалобе, не согласился, представил письменные пояснения, которые на заседании Комиссии поддержал и указал, что размер обеспечения исполнения контракта установленный в извещении, аукционной документации не противоречит положениям части 6 статьи 96 Закона о контрактной системе, согласно которым размер обеспечения исполнения контракта должен составлять от пяти до тридцати процентов начальной (максимальной) цены контракта, указанной в извещении об осуществлении закупки.

Изучив представленные документы и материалы, руководствуясь статьей 99 Закона о контрактной системе, Комиссия пришла к следующим выводам.

1. В силу части 1 статьи 96 Закона о контрактной системе заказчиком, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 настоящей статьи, в извещении

об осуществлении закупки, документации о закупке, проекте контракта, приглашении принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя) закрытым способом должно быть установлено требование обеспечения исполнения контракта, обеспечения гарантийных обязательств в случае установления требований к таким обязательствам в соответствии с частью 4 статьи 33 настоящего Федерального закона.

В соответствии с пунктом 7 статьи 42 Закона о контрактной системе в извещении об осуществлении закупки должна содержаться, если иное не предусмотрено настоящим Федеральным законом, информация о размере обеспечения исполнения контракта, требованиях к такому обеспечению, порядке предоставления такого обеспечения, устанавливаемые в соответствии с настоящим Федеральным законом (если установление требования обеспечения исполнения контракта предусмотрено статьей 96 настоящего Федерального закона), а также информация о банковском сопровождении контракта в соответствии со статьей 35 настоящего Федерального закона.

Согласно пункту 8 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать размер обеспечения исполнения контракта, срок и порядок предоставления указанного обеспечения, требования к обеспечению исполнения контракта.

Часть 6 статьи 96 Закона о контрактной системе предусматривает, что размер обеспечения исполнения контракта должен составлять от пяти до тридцати процентов начальной (максимальной) цены контракта, указанной в извещении об осуществлении закупки.

Как следует из содержания извещения, аукционной документации, начальная (максимальная) цена контракта составляет 47 578 633 рублей 00 копеек.

В соответствии с пунктом 30 аукционной документации размер обеспечения исполнения контракта составляет 30 % от начальной (максимальной) цены контракта – 14 273 589 рублей 90 копеек, что соответствует положениям части 6 статьи 96 Закона о контрактной системе.

С учетом изложенного, Комиссия Челябинского УФАС России не усматривает нарушений законодательства о контрактной системе при установлении в извещении об осуществлении закупки, аукционной документации размера обеспечения исполнения контракта.

Относительно доводов заявителя о необходимости разделения объекта закупки на следующие лоты: духовые инструменты; клавишные инструменты; струнно-смычковые инструменты; ударные инструменты, Комиссия антимонопольного органа отмечает следующее.

В силу части 9 статьи 105 Закона о контрактной системе к жалобе прикладываются документы, подтверждающие ее обоснованность. При этом жалоба должна содержать перечень прилагаемых к ней документов.

Вместе с тем, заявителем в материалы жалобы не представлены документы и сведения, свидетельствующие о необходимости разделения объекта закупки на

отдельные лоты, тогда как заказчиком на заседание Комиссии в материалы жалобы приобщены пять коммерческих предложений, подтверждающие возможность такой поставки, в связи с чем Комиссии Челябинского УФАС России сделать однозначный вывод об обоснованности данного довода не представляется возможным.

При проведении внеплановой проверки в действиях Заказчика антимонопольным органом выявлены следующие нарушения законодательства о контрактной системе.

В силу части 4 статьи 64 Закона о контрактной системе к документации об электронном аукционе прилагается проект контракта, который является неотъемлемой частью этой документации.

В контракт включается обязательное условие об ответственности заказчика и поставщика (подрядчика, исполнителя) за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, предусмотренных контрактом (часть 4 статьи 34 Закона о контрактной системе).

В соответствии с частью 8 статьи 34 Закона о контрактной системе штрафы начисляются за неисполнение или ненадлежащее исполнение поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом. Размер штрафа устанавливается контрактом в виде фиксированной суммы, определенной в порядке, установленном Правительством Российской Федерации.

Пунктом 2 Правил, утвержденных постановлением Правительства РФ от 30.08.2017 N 1042, предусмотрено, что размер штрафа устанавливается контрактом в порядке, установленном пунктами 3 - 9 настоящих Правил, в виде фиксированной суммы, в том числе рассчитываемой как процент цены контракта, или в случае, если контрактом предусмотрены этапы исполнения контракта, как процент этапа исполнения контракта (далее - цена контракта (этапа)).

Согласно пункту 3 Правил, утвержденных постановлением Правительства РФ от 30.08.2017 N 1042, за каждый факт неисполнения или ненадлежащего исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом, размер штрафа устанавливается в виде фиксированной суммы, определяемой в следующем порядке (за исключением случаев, предусмотренных пунктами 4 - 8 настоящих Правил):

а) 10 процентов цены контракта (этапа) в случае, если цена контракта (этапа) не превышает 3 млн. рублей;

б) 5 процентов цены контракта (этапа) в случае, если цена контракта (этапа) составляет от 3 млн. рублей до 50 млн. рублей (включительно);

в) 1 процент цены контракта (этапа) в случае, если цена контракта (этапа) составляет от 50 млн. рублей до 100 млн. рублей (включительно);

г) 0,5 процента цены контракта (этапа) в случае, если цена контракта (этапа)

составляет от 100 млн. рублей до 500 млн. рублей (включительно);

д) 0,4 процента цены контракта (этапа) в случае, если цена контракта (этапа) составляет от 500 млн. рублей до 1 млрд. рублей (включительно);

е) 0,3 процента цены контракта (этапа) в случае, если цена контракта (этапа) составляет от 1 млрд. рублей до 2 млрд. рублей (включительно);

ж) 0,25 процента цены контракта (этапа) в случае, если цена контракта (этапа) составляет от 2 млрд. рублей до 5 млрд. рублей (включительно);

з) 0,2 процента цены контракта (этапа) в случае, если цена контракта (этапа) составляет от 5 млрд. рублей до 10 млрд. рублей (включительно);

и) 0,1 процента цены контракта (этапа) в случае, если цена контракта (этапа) превышает 10 млрд. рублей.

Как следует из содержания извещения о проведении закупки, аукционной документации, ограничения в отношении участников закупок, которыми могут быть только субъекты малого предпринимательства, социально ориентированные некоммерческие организации, заказчиком не установлены.

Между тем, пункт 7.4 проекта контракта предусматривает размер штрафа за каждый факт неисполнения или ненадлежащего исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, заключенным по результатам определения поставщика (подрядчика, исполнителя) в соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 30 Закона о контрактной системе.

Кроме того, Комиссия антимонопольного органа отмечает, что согласно пункту 5 Правил, утвержденных постановлением Правительства РФ от 30.08.2017 N 1042, за каждый факт неисполнения или ненадлежащего исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, заключенным с победителем закупки (или с иным участником закупки в случаях, установленных Федеральным законом), предложившим наиболее высокую цену за право заключения контракта, размер штрафа рассчитывается в порядке, установленном настоящими Правилами, за исключением просрочки исполнения обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом, и устанавливается в виде фиксированной суммы, определяемой в следующем порядке:

а) 10 процентов начальной (максимальной) цены контракта в случае, если начальная (максимальная) цена контракта не превышает 3 млн. рублей;

б) 5 процентов начальной (максимальной) цены контракта в случае, если начальная (максимальная) цена контракта составляет от 3 млн. рублей до 50 млн. рублей (включительно);

в) 1 процент начальной (максимальной) цены контракта в случае, если начальная (максимальная) цена контракта составляет от 50 млн. рублей до 100 млн. рублей (включительно).

Однако указанный вид ответственности не нашел своего отражения в проекте контракта.

Помимо прочего, согласно части 5 статьи 34 Закона о контрактной системе в случае просрочки исполнения заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, а также в иных случаях неисполнения или ненадлежащего исполнения заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, поставщик (подрядчик, исполнитель) вправе потребовать уплаты неустоек (штрафов, пеней). Пени начисляется за каждый день просрочки исполнения обязательства, предусмотренного контрактом, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного контрактом срока исполнения обязательства. Такая пеня устанавливается контрактом в размере одной трехсотой действующей на дату уплаты пеней ключевой ставки Центрального банка Российской Федерации от неуплаченной в срок суммы.

Частью 7 статьи 34 Закона о контрактной системе предусмотрено, что пеня начисляется за каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного контрактом срока исполнения обязательства, и устанавливается контрактом в размере, определенном в порядке, установленном Правительством Российской Федерации, но не менее чем одна трехсотая действующей на дату уплаты пени ключевой ставки Центрального банка Российской Федерации от цены контракта, уменьшенной на сумму, пропорциональную объему обязательств, предусмотренных контрактом и фактически исполненных поставщиком (подрядчиком, исполнителем).

Следует отметить, что пунктами «а», «б» части 15 статьи 1 Федерального закона от 31.12.2017 N 504-ФЗ в части 5, 7 статьи 34 Закона о контрактной системе внесены изменения, а именно: слова "ставки рефинансирования" заменены словами "ключевой ставки".

Вместе с тем, пунктом 7.2 проекта контракта установлено, что «Пени начисляется за каждый день просрочки исполнения обязательства, предусмотренного Контрактом, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного Контрактом срока исполнения обязательства. Пени устанавливается в размере одной трехсотой действующей на дату уплаты пеней ставки рефинансирования Центрального банка Российской Федерации от неоплаченной в срок суммы», пунктом 7.5 проекта контракта – «Пени начисляется за каждый день просрочки исполнения Поставщиком обязательства, предусмотренного Контрактом, в размере одной трехсотой действующей на дату уплаты пени ставки рефинансирования Центрального банка Российской Федерации от цены Контракта, уменьшенной на сумму, пропорциональную объему обязательств, предусмотренных Контрактом и фактически исполненных Поставщиком».

Таким образом, проект контракта предусматривает условие об ответственности заказчика и поставщика за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, предусмотренных контрактом, в нарушение частей 4, 5, 7, 8 статьи 34 Закона о контрактной системе, пунктов 3, 5 Правил, утвержденных постановлением Правительства РФ от 30.08.2017 N 1042.

2. Согласно пункту 2 статьи 42 Закона о контрактной системе в извещении об осуществлении закупки должно содержаться краткое изложение условий контракта, содержащее наименование и описание объекта закупки с учетом требований, предусмотренных статьей 33 настоящего Федерального закона, информацию о количестве и месте доставки товара, являющегося предметом

контракта, месте выполнения работы или оказания услуги, являющихся предметом контракта, а также сроки поставки товара или завершения работы либо график оказания услуг, начальная (максимальная) цена контракта, источник финансирования.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать наименование и описание объекта закупки и условия контракта в соответствии со статьей 33 настоящего Федерального закона, в том числе обоснование начальной (максимальной) цены контракта, начальных цен единиц товара, работы, услуги.

Проект контракта, размещенный заказчиком в Единой информационной системе в сфере закупок, содержит Приложение № 2, пунктом 2 которого являются сведения о порядке оплаты (таблица 2.2.).

Из содержания указанной таблицы следует, что проект контракта предусматривает аванс, тогда как представитель заказчика на заседании Комиссии пояснил, что в проекте контракта отсутствуют условия об авансировании поставки. Кроме того, таблица 2.2 Приложения № 2 к контракту содержит условие о сроке оплаты в виде «15 раб. дней от даты подписания документа-предшественника». При этом, неясно какой именно документ подразумевает заказчик под понятием «документ-предшественник».

Помимо прочего, таблица 2.1 Приложения № 2 к контракту содержит условие о сроках окончания исполнения обязательства до 12.12.2019, что не соответствует пункту 3.1 проекта контракта, который предусматривает поставку товара до 10.12.2019.

Таким образом, аукционная документация в нарушение пункта 1 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе содержит противоречивые условия исполнения контракта.

3. Частью 1 статьи 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, за исключением случаев, в которых в соответствии с Законом о контрактной системе извещение об осуществлении закупки или приглашение принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документация о закупке, заявка, окончательное предложение не предусмотрены.

В силу части 2 статьи 83.2 Закона о контрактной системе в течение пяти дней с даты размещения в единой информационной системе указанных в части 12 статьи 54.7, части 8 статьи 69, части 8 статьи 82.4, части 23 статьи 83.1 Закона о контрактной системе протоколов заказчик размещает в единой информационной системе и на электронной площадке с использованием единой информационной системы без своей подписи проект контракта, который составляется путем включения в проект контракта, прилагаемый к документации или извещению о закупке, цены контракта, предложенной участником закупки, с которым заключается контракт, либо предложения о цене за право заключения контракта в

случае, предусмотренном частью 23 статьи 68 Закона о контрактной системе, информации о товаре (товарном знаке и (или) конкретных показателях товара), информации, предусмотренной пунктом 2 части 4 статьи 54.4, пунктом 7 части 9 статьи 83.1 Закона о контрактной системе, указанных в заявке, окончательном предложении участника электронной процедуры.

Таким образом, исходя из буквального толкования норм законодательства о контрактной системе, проект контракта, размещенный в составе документации о закупке, должен содержать исчерпывающую информацию об условиях исполнения контракта, относительно сведений, не подлежащих изменению в ходе проведения аукциона.

Вместе с тем, приложение №3 к контракту содержит спецификацию с пустыми полями в столбцах: наименование товара, количество, характеристики.

Однако наименование товара, его количество при заключении контракта изменяться не могут. Следовательно, данная информация должна быть включена в проект контракта на этапе его опубликования на официальном сайте www.zakupki.gov.ru в составе документации о закупке.

При этом, отсутствие в проекте контракта указания на наименование товара, его количество, неизменные характеристики может привести к заключению контракта не на условиях заявки победителя закупки в нарушение части 1 статьи 34, части 5 статьи 83.2 Закона о контрактной системе.

В связи с допущенными нарушениями законодательства о контрактной системе в действиях виновных должностных лиц усматриваются признаки состава административного правонарушения, предусмотренного частью 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ.

Исходя из изложенного, информации, представленной заявителем, заказчиком, а также информации, полученной Комиссией при проведении внеплановой проверки, Комиссия, руководствуясь статьями 99, 106 Закона о контрактной системе и приказом ФАС России от 19.11.2014 N 727/14 «Об утверждении административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, уполномоченного учреждения, специализированной организации, комиссии по осуществлению закупок, ее членов, должностного лица контрактной службы, контрактного управляющего, оператора электронной площадки при определении поставщиков (подрядчиков, исполнителей) для обеспечения государственных и муниципальных нужд,

РЕШИЛА:

1. Признать доводы жалобы ИП Некрасова А.В. на действия заказчика необоснованными.
2. Признать в действиях заказчика нарушение частей 4,5,7,8 статьи 34, пункта 1 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе, пунктов 3, 5 Правил, утвержденных постановлением Правительства РФ от 30.08.2017 N 1042.
3. Выдать заказчику обязательное для исполнения предписание об устранении

нарушений законодательства Российской Федерации о контрактной системе.

4. Передать материалы дела должностному лицу Челябинского УФАС России для рассмотрения вопроса о привлечении виновных лиц к административной ответственности.

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

Председатель Комиссии <...>

Члены Комиссии <...>

<...>

Областное государственное бюджетное учреждение культуры «Челябинский государственный академический театр оперы и балета имени М.И. Глинки»

(ОГБУК ЧГАТОБ им. М.И. Глинки)

454000, г. Челябинск, площадь Ярославского, 1

Индивидуальный предприниматель Некрасов Андрей Витальевич

454000, г. Челябинск, ул. Румянцева, 4-143

ООО «РТС-тендер»

121151, г. Москва, набережная Тараса Шевченко, д. 23А

ПРЕДПИСАНИЕ № 074/06/105-1291/2019 (№ 492-ж/2019)

об устранении нарушений законодательства

Российской Федерации о контрактной системе

15 июля 2019 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: <...> -

Членов Комиссии: <...> -

<...> -

на основании решения Челябинского УФАС России от 15.07.2019, вынесенного по итогам рассмотрения жалобы ИП Некрасова А.В. на действия заказчика при проведении электронного аукциона на поставку музыкальных инструментов (извещение № 0369200022819000024) (далее – аукцион), в целях устранения

нарушений законодательства о контрактной системе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

ОГБУК ЧГАТОБ им. М.И. Глинки:

1. с даты размещения настоящего предписания в Единой информационной системе в сфере закупок на официальном сайте www.zakupki.gov.ru не заключать контракт по итогам проведения Аукциона до **полного исполнения пункта 2 настоящего предписания.**

2. при направлении победителю проекта контракта привести его в соответствие с действующим законодательством о контрактной системе с учетом решения Челябинского УФАС России № 074/06/105-1291/2019 (№ 492-ж/2019) от 15.07.2019, а именно:

- установить в проекте контракта размеры штрафов в отношении подрядчика в соответствии с пунктами 3, 5 Правил, утвержденных постановлением Правительства РФ от 30.08.2017 N 1042;

- привести таблицу 2.2 Приложения № 2 к контракту в соответствие с положениями проекта контракта, в том числе, конкретизировать документ, после подписания которого, в срок не позднее 15 рабочих дней, заказчик оплачивает товар;

- устранить противоречия в сроке окончания исполнения обязательств, указанном в таблице 2.1 Приложения № 2 к контракту, пункте 7 аукционной документации, пункте 3.1 проекта контракта, извещении о проведении аукциона;

- заполнить спецификацию (Приложение № 3 к контракту) в соответствии с требованиями Закона о контрактной системе, предусмотрев возможность указания в ней показателей товара, предложенного победителем аукциона.

3. в срок до 01.08.2019 в адрес Челябинского УФАС России представить исполнение настоящего предписания, а именно копию заключенного контракта со всеми приложениями (на диске).

Настоящее предписание может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его вынесения.

Обжалование предписания Челябинского УФАС России не приостанавливает действия предписания.

За неисполнение настоящего предписания предусмотрена административная ответственность в виде штрафа в размере пятидесяти тысяч рублей на должностных лиц и в размере пятисот тысяч рублей на юридических лиц.

Председатель Комиссии <...>

Члены комиссии <...>

<...>