

## РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-642/18

по результатам рассмотрения жалобы ООО «ГИДРАМАКС» на действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»

03.09.2018 Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере закупок в составе: <...>

при участии представителей: <...>

рассмотрев жалобу ООО «ГИДРАМАКС» от 01.08.2018 № 7/01-8 на действия (бездействие) заказчика АК «АЛРОСА» при проведении запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на поставку фильтров и фильтрующих элементов через склад магазин в г. Мирный (извещение № 31806676693) в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

### У С Т А Н О В И Л А:

В ФАС России поступила жалоба ООО «ГИДРАМАКС» (далее - Заявитель) от 01.08.2018 № 7/01-8 на действия (бездействие) заказчика АК «АЛРОСА» (далее - Заказчик) при проведении запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на поставку фильтров и фильтрующих элементов через склад магазин в г. Мирный (извещение № 31806676693) (далее – Запрос предложений, Жалоба).

Федеральный закон от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг юридическими лицами, указанными в части 2 статьи 1 Закона о закупках.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчика руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, другими федеральными законами, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 статьи 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции

антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной комиссии или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов либо в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Законом о закупках.

При этом в соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые акты и (или) действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Положением о закупках АК «АЛРОСА», утвержденным наблюдательным советом АК «АЛРОСА» протоколом от 29.09.2016 № А01/24-ПР-НС (далее – Положение о закупке).

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках при закупке в единой информационной системе в сфере закупок (далее - ЕИС) размещается информация о закупке, в том числе извещение о закупке, документация о закупке, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения о закупке и документации о закупке, изменения, вносимые в такое извещение и такую документацию, разъяснения такой документации, протоколы, составляемые в ходе закупки, а также иная информация, размещение которой в ЕИС предусмотрено Законом о закупках, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 статьи 4 Закона о закупках.

В соответствии с извещением об осуществлении закупки, документацией о закупке, протоколами, составленными при определении поставщика (подрядчика, исполнителя):

- - - Извещение о проведении Запроса предложений, закупочная документация (далее — Извещение, Документация) размещены в ЕИС – 29.06.2018;
    - Начальная (максимальная) цена договора — 0 рублей;
    - Дата окончания подачи заявок — 01.10.2018;
    - Дата рассмотрения заявок — 25.10.2018;
    - Дата подведения итогов Запроса предложений — 27.11.2018.

В ходе заседания 31.08.2018 Комиссией ФАС России в целях полного и всестороннего рассмотрения жалобы Заявителя объявлен перерыв до 03.09.2018.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам закупок обжаловать в антимонопольный орган в порядке,

установленном таким органом, действия (бездействие) заказчика при закупках товаров, работ, услуг, в том числе осуществление заказчиком закупки с нарушением требований настоящего Федерального закона и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

Из Жалобы следует, что при проведении Запроса предложений Заказчиком нарушены права и законные интересы Заявителя, поскольку Заказчиком неправомерно принято решение:

- об отказе от проведения запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на поставку фильтров и фильтрующих элементов через склад-магазин в г. Мирный (извещение № 31705645942) (далее — Запрос предложений с извещением № 31705645942);
- о размещении извещения и документации о проведении Запроса предложений с идентичным предметом, в связи с чем, Заявитель, согласно Жалобе, просит признать незаконными действия Заказчика, выразившиеся в размещении извещения и документации о проведении Запроса предложений.

Представитель Заказчика с доводом Жалобы не согласился и указал, что при проведении Запроса предложений Заказчик действовал в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации о закупках, Положения о закупке, Документации.

Комиссией ФАС России установлено, что Жалоба Заявителя содержит основания, предусмотренные частью 10 статьи 3 Закона о закупках, следовательно, подлежит рассмотрению в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Рассмотрев представленные материалы, выслушав пояснения представителя Заказчика, Комиссия ФАС России установила следующее.

- - - В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчика руководствуются, в том числе принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Аналогичный принцип закупочной деятельности Заказчика установлен пунктом 2 части 2.2. статьи 2 Положения о закупке.

Пунктом 29.8 Положения о закупке в редакции, действовавшей на момент опубликования извещения и документации о проведении Запроса предложений с извещением № 31705645942 (Утвержденной наблюдательным советом АК «АЛРОСА» 29.09.2016 (протокол № А01/247-ПР-НС) с изменениями, утвержденными решением наблюдательного совета АК «АЛРОСА» (протокол № А01/258-ПР-НС) от 16.06.2017 предусмотрено: «До окончания срока подачи заявок или в иные сроки, указанные в извещении и/или документации о закупке, Заказчик вправе принять

решение об отказе от проведения закупки».

Согласно разделу 3.10 документации о проведении Запроса предложений с извещением № 31705645942, Заказчик вправе не позднее даты подведения итогов закупки принять решение об отказе от проведения закупки. Решение об отказе от проведения закупки официально размещается не позднее 3 (трех) дней со дня принятия такого решения и не позднее срока подведения итогов закупки.

В соответствии с пунктом 1.2.18 Информационной карты документации о проведении Запроса предложений с извещением № 31705645942, подведение итогов закупки производится 26.07.2018 г. в 15:00.

Согласно информации, размещенной в ЕИС, протоколом заседания закупочного органа Заказчика от 17.07.2018 № 6100-1000041387-3, Заказчиком принято решение об отказе от проведения Запроса предложений с извещением № 31705645942, в связи с корректировкой потребностей Заказчика.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика представил материалы и пояснил, что Заказчиком, в сроки, установленные разделом 3.10 документации о проведении Запроса предложений с извещением № 31705645942, принято и опубликовано в ЕИС отказ от проведения закупки. При этом, решение об отказе от проведения закупки обусловлено отсутствием у Заказчика информации о совместимости предложенных участниками Запроса предложений с извещением № 31705645942 фильтров различных производителей по всем позициям технического задания Документации (1263 позиций) с имеющимся у Заказчика оборудованием. В связи с указанным обстоятельством и потребностью Заказчика, 29.06.2018 Заказчиком размещено извещение и документация о проведении Запроса предложений, техническое задание которого состоит из 200 позиций (фильтров), в связи с чем предмет Запроса предложений не является идентичным предмету Запроса предложений с извещением № 31705645942.

Вместе с тем, представитель Заявителя на заседание Комиссии ФАС России не явился и не представил доказательств, подтверждающих обоснованность довода Жалобы.

Таким образом, довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

При этом, предметом обжалования являются, согласно Жалобе Заявителя, действия Заказчика, выразившиеся, в неправомерном осуществлении и проведении Заказчиком закупки с нарушением требований Закона о закупках, что является основанием обращения в ФАС России, закрепленным в пункте 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках, в соответствии с которым антимонопольный орган осуществляет контроль за соблюдением Закона о закупках.

На основании изложенного, Комиссией ФАС России выявлены следующие нарушения.

2. Согласно пункту 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках, в документации о закупке должны быть указаны, в том числе, требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям.

Пунктом 1.2.27 Информационной карты Документации установлено, что привлечение

субподрядчиков по Запросу предложений не допускается.

Вместе с тем, установление в закупочной документации требования об отсутствии у исполнителя по договору, заключаемого по результатам проведения закупки, возможности привлечения субподрядчиков является вмешательством в хозяйственную деятельность исполнителя по договору, и ставит участников закупки в зависимость от волеизъявления Заказчика, поскольку условия и порядок привлечения третьих лиц — субподрядных организаций устанавливаются исполнителем по договору самостоятельно, без согласования с Заказчиком.

Учитывая изложенное, установление указанных положений Документации, противоречит пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, пункту 2 части 2.2. статьи 2 Положения о закупках и нарушает часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

- - - Пунктом 1.2.29 Информационной карты Документации установлены, в том числе, требования к участникам закупки, а также документы, предоставляемые участником закупки в составе заявки на участие в Запросе предложений в подтверждение соответствия установленным требованиям в Документации, согласно которым участник закупки должен представить в составе заявки на участие в Запросе предложений, в том числе, документы подтверждающие статус участника (свидетельство представителя - свидетельство дилера, дистрибьютора, торгового представителя; письмо от производителя о наделении правами реализации выпускаемой продукции либо иной документ).

Также, согласно Приложению № 9.2.1 к Документации установлено: «Для подтверждения официального статуса поставщика по отношению к производителю, необходимо предоставить дистрибьюторские/дилерские сертификаты (является важным фактором при техническом отборе)».

Вместе с тем, участник Запроса предложений может не являться производителем товара или не иметь дилерские отношения с производителем, при этом ранее осуществлять поставки иных товаров надлежащим образом в соответствии с требованиями договора поставки.

Кроме того, в отсутствие обязанности производителя/дилера/поставщика товара как-либо реагировать на соответствующие запросы участников закупки о представлении подтверждающих документов о том, что участник обладает правом поставки оборудования, а также учитывая сроки подачи заявок на участие в Аукционе, возможность участников закупки подать заявку на участие в Аукционе в соответствии с вышеуказанными требованиями Документации всецело зависит от волеизъявления третьих лиц – производителя/дилера/поставщика, его официального представителя, что ограничивает возможность участия в Запросе предложений.

Таким образом, действия Заказчика, установившего указанное требование в Документации, ограничивает количество участников закупки, противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, пункту 2 части 2.2. статьи 2 Положения о закупке

и нарушают требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

4. Согласно пункту 1.2.29 Информационной карты Документации участник в составе заявки на участие в Запросе предложений должен представить, в том числе, заполненную участником закупки анкету (с учетом обязательных приложений к ней) по форме согласно приложению № 8 к Документации.

В соответствии с пунктом 8.5 Приложения № 8 к Документации участник также должен представить в составе заявки на участие в закупке заполненные приложения: Приложение 1 к Анкете участника: сведения о цепочке собственников, включая бенефициаров (в том числе конечных).

Вместе с тем, в случае если участником Запроса предложений, с которым принято решение заключить договор, или его совладельцем является акционерное общество, акции которого свободно торгуются на рынке ценных бумаг, предоставление актуальных сведений в отношении всей цепочки собственников, включая бенефициаров (в том числе конечных), и о составе исполнительных органов, с подтверждением соответствующих документов, не представляется возможным, поскольку присутствует вероятность непредсказуемых изменений держателей акций.

Также, представление сведений о своих владельцах, включая конечных бенефициаров, до заключения договора по итогам проведения закупки не влияет на исполнение обязательств по договору, а также не является подтверждением надлежащего исполнения обязательств по договору, заключаемому по результатам закупки.

Таким образом, действия Заказчика, установившего указанное требование в Документации, ограничивают количество участников закупки, противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, пункту 2 части 2.2. статьи 2 Положения о закупке и нарушают требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

5. Пунктом 3.12.4 Документации предусмотрено, что Заказчик вправе направлять участникам закупки запрос разъяснений в отношении поданных ими заявок.

Вместе с тем, возможность участия в закупке с учетом указанных положений Документации зависит от волеизъявления Заказчика, а также применение Заказчиком права запрашивать дополнительно информацию, документы может применяться не в равной степени к участникам закупки.

Кроме того, в Положении о закупке и Документации не установлен порядок запроса дополнительной информации, документов, что ставит такой запрос в отношении конкретного участника в зависимость от решения Заказчика, которое может быть различным в отношении разных участников.

Таким образом, действия Заказчика, установившего указанное требование в Документации, ограничивают количество участников закупки, противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, пункту 2 части 2.2. статьи 2 Положения о закупке и нарушают требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

- -

- Приложением № 9.2.1 к Документации установлены Технические требования на поставку фильтров и фильтрующих элементов на условиях склада - магазина в гор. Мирный Республики Саха (Якутия). Указанными требованиями установлено:

«1. При предложении аналогов фильтров, участнику закупки необходимо указать наименования и обозначения (модели) фильтров, предлагаемых на замену, наименования производителей/торговых марок.

2. Для каждого фильтра, предлагаемого на замену, для подтверждения соответствия габаритных и присоединительных размеров необходимо предоставить техническое описание. Описание должно включать, но не ограничено: чертеж (эскиз) или фотография, габаритные и присоединительные размеры.

3. Для каждого фильтра, предлагаемого на замену, в обязательном соответствии с номенклатурой 100 позиций (Таблицы № 1) необходимо предоставить результаты испытаний, для подтверждения соответствия техническим требованиям, установленным производителями техники. <....>

5. Для подтверждения качества производства и продукции, ее соответствия стандартам, включая экологические, требуемым производителями техники, необходимо предоставить копии сертификатов или декларацию о соответствии, по каждому производителю / торговой марке: ISO серии 9001, 14001, 16949 (не ниже версии 2) (является важным фактором при техническом отборе)».

Также, пунктом 1.2.29 Информационной карты Документации установлены, в том числе, требования к участникам закупки, а также документы, предоставляемые участником закупки в составе заявки на участие в Запросе предложений в подтверждение соответствия установленным требованиям в Документации, согласно которым участник закупки должен представить в составе заявки на участие в Запросе предложений, в том числе, документы подтверждающие статус участника (сертификат соответствия на продукцию).

Вместе с тем, согласно статье 456 Гражданского Кодекса Российской Федерации, продавец обязан передать покупателю товар, предусмотренный договором купли-продажи. Если иное не предусмотрено договором купли-продажи, продавец обязан одновременно с передачей вещи передать покупателю ее принадлежности, а также относящиеся к ней документы (декларацию соответствия, технический паспорт <...> сертификат качества и т.п.), предусмотренные законом, иными правовыми актами или договором.

Таким образом, исходя из указанных положений законодательства Российской Федерации, Заказчик не вправе требовать документы, подтверждающие соответствие товара, которым участник закупочной процедуры не может обладать не приобретая соответствующего товара при поставке которого передаются соответствующие документы, такие как: чертежи, паспорт качества, сертификатов или декларацию о соответствии, дистрибьюторские/дилерские сертификаты, технические условия и так далее.

Учитывая изложенное, требование о представлении в составе заявки участника чертежей, сертификатов или декларацию о соответствии, дистрибьюторские/дилерские сертификаты и иных документов, в соответствии с

требованиями Приложения № 9.2.1 к Документации, обременяют участника закупки заблаговременно произвести/приобрести указанную в Техническом задании Документации продукцию.

Кроме того, в отсутствие обязанности производителя/дилера продукции как-либо реагировать на соответствующие запросы участников закупки о представлении сертификатов соответствия, возможность участников закупки подать заявку на участие в Запросе предложений в соответствии с вышеуказанными требованиями Документации всецело зависит от волеизъявления третьих лиц – производителя/дилера, его официального представителя.

Также, предоставление в составе заявки на участие в закупке результатов испытаний соответствующей продукции обременяют участника закупки заблаговременно произвести/приобрести товар, являющийся предметом закупки, для проведения необходимых испытаний и получения соответствующих результатов.

При этом, Закон о закупках не устанавливает обязанности участника закупки иметь товар, предлагаемый к поставке по предмету закупки, в наличии на момент подачи заявки на участие в закупке, в связи с чем участник может не обладать информацией о соответствующих свойствах товара предлагаемого к поставке при заполнении заявки на участие в закупке.

На основании вышеизложенного, Комиссия ФАС России приходит к выводу о том, что вышеуказанные требования являются избыточным, поскольку для его исполнения Заказчик устанавливает необходимость для участника закупочной процедуры, в том числе произвести/приобрести соответствующий товар для получения вышеуказанных документов.

Таким образом, действия Заказчика, установившего указанные требования в Документации, ограничивают количество участников закупки, противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, пункту 2 части 2.2. статьи 2 Положения о закупке и нарушают требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

7. Пунктами 12, 13 части 10 статьи 4 Закона о закупках установлено, что в документации о закупке указываются критерии оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке.

Согласно пункту 29.11.1 статьи 29 Положения о закупке в целях выявления победителя при проведении конкурентной закупки осуществляется оценка и сопоставление допущенных заявок по критериям и в порядке, установленном в документации о закупке.

В соответствии с пунктом 29.15.2 статьи 29 Положения о закупке договор по итогам закупки может быть заключен с победителем, определенным по результатам оценки и сопоставления заявок.

Приложением № 4 к Документации установлена методика оценки заявок участников Запроса предложений (далее — Методика).

Кроме того, приложением № 1 к Методике (далее — Приложение № 1 к Методике) установлен порядок применения «понижающего коэффициента».



При соответствии заявок участников критериям, обозначенным в Приложении № 1 к Методике, из итогового количества баллов, начисленного участникам закупки, вычитается количество баллов определенное Приложением № 1 к Методике, например, в случае, если участник, руководитель участника закупки:

- является массовым/номинальным заявителем более чем в 15 компаниях, кроме случаев, когда данные фирмы, структуры одного холдинга;
- учредитель является офшорной компанией, с долей более чем 40% в уставном капитале.

При соответствии участника вышеуказанным критериям из итогового балла, начисленного участнику по итогам оценки, вычитается 2 балла, при не соответствии - 0 баллов.

Рассмотрев Приложение № 1 к Методике, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что установленные в Приложении № 1 к Методике критерии не влияют на возможность выполнения участником условий заключаемого договора.

Учитывая изложенное, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что Заказчиком ненадлежащим образом установлены порядок и критерии оценки заявок участников закупки в соответствии с Приложением № 1 к Методике, что ограничивает участников закупки в получении максимального количества баллов, а также не позволяет Заказчику объективно сопоставить заявки участников Запроса предложений.

Таким образом, указанные действия Заказчика противоречат пункту 2 части 2.2. статьи 2 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают требования части 1 статьи 2, пунктов 12, 13 части 10 статьи 4 Закона о закупках, что содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

8. Согласно пункту 3 части 9 статьи 4 Закона о закупках, в извещении о закупке должны быть указаны, в том числе, предмет договора с указанием количества поставляемого товара, объема выполняемых работ, оказываемых услуг.

В соответствии с пунктом 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках, в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе, требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, установленные заказчиком и предусмотренные техническими регламентами в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, документами, разрабатываемыми и применяемыми в национальной системе стандартизации, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о стандартизации, иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

Согласно пункту 1.2.34 Информационной карты Документации, допускается возможность поставки «аналогичной/эквивалентной» продукции по предмету

закупки. Критерии определения соответствия аналога в соответствии со спецификацией, являющиеся Приложением № 9.2 к Документации. Поставляемые замены (аналоги) должны быть совместимы между собой, по существу равноценны (эквивалентны), или должны превосходить по качеству товар, указанный в спецификации.

Приложение № 9.2 к Документации содержит таблицу, состоящую из 200 позиций, и содержащую следующую информацию о товарах, являющимся предметом закупки: № R3, обозначение и наименование.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика пояснил, что соответствующие обозначения является уникальным номером соответствующего фильтра в каталоге производителя оригинального фильтра, в связи с чем, функциональные и технические характеристики соответствующего товара могут быть получены самостоятельно для предложения эквивалентной продукции.

Вместе с тем, Комиссия ФАС России, изучив требования Документации, пришла к выводу что Заказчиком в Техническом задании Документации (Приложение № 9.2 к Документации), по всем позициям, являющихся предметом закупки, не установлены марка, сорт, размер, иные технические характеристики соответствующих товаров, что не позволяет участникам закупки надлежащим образом сформировать техническое предложение, определить соответствие предлагаемых к поставке товаров потребностям заказчика, предложить эквивалентные фильтры и вводит участников закупки в заблуждение.

На основании вышеизложенного, действия Заказчика, не установившего в Техническом задании Документации технические характеристики поставляемых товаров, являющихся предметом закупки, противоречат пункту 2 части 2.2. статьи 2 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают требования части 1 статьи 2, пункта 3 части 9 статьи 4, пункта 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках, что содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

- - - Согласно пункту 3 части 9 статьи 4 Закона о закупках, в извещении об осуществлении закупки должны быть указаны, в том числе, предмет договора с указанием количества поставляемого товара, объема выполняемых работ, оказываемых услуг.

В соответствии с пунктом 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках, в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе: требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, установленные заказчиком и предусмотренные техническими регламентами в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, документами, разрабатываемыми и применяемыми в национальной системе стандартизации, принятыми в соответствии с

законодательством Российской Федерации о стандартизации, иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

Приложение № 2 «Аварийный запас» к проекту договора Документации содержит перечень фильтрующих элементов, составляющий неснижаемый (аварийный) запас соответствующих товаров.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика пояснил, что заключаемый по результатам проведения Запроса предложений договор является рамочным, что обусловлено объективными условиями формирования потребности Заказчика в фильтрующих элементах по мере их необходимости, в связи с чем, указанное в Приложении № 2 «Аварийный запас» к проекту договора Документации количество соответствующих товаров является твердым и постоянным, но не окончательным, поскольку исполнитель по договору обязан пополнять аварийный запас соответствующих товаров до количества, установленного Приложением № 2 «Аварийный запас» к проекту договора Документации.

Вместе с тем, согласно статье 429.1 Гражданского кодекса Российской Федерации рамочным договором (договором с открытыми условиями) признается договор, определяющий общие условия обязательственных взаимоотношений сторон, которые могут быть конкретизированы и уточнены сторонами путем заключения отдельных договоров, подачи заявок одной из сторон или иным образом на основании либо во исполнение рамочного договора.

Следовательно, рамочный договор может не содержать условия о предмете договора с указанием количества поставляемого товара, объема выполняемых работ, оказываемых услуг, о месте поставки товара, выполнения работ, оказания услуг, о цене (порядке формирования цены) договора.

Таким образом, рамочный договор не содержит обязательных условий, требование о наличии которых установлено Законом о закупках, и не может быть заключен Заказчиком в соответствии с положениями Закона о закупках.

На основании вышеизложенного, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что Заказчиком установлены ненадлежащим образом требования к объему поставляемой продукции по предмету Запроса предложений, что нарушает пункт 3 части 9, пункт 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках и содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

- 

- 

- Согласно Приложению № 9.2.1 к Документации, по результатам проведенной закупки победитель закупки обязан до момента заключения договора предоставить информацию о создании склада - магазина в г. Мирном, Республики Саха (Якутия). Требования к складу - магазину поставщика:

- Общая площадь склада должна обеспечить хранение необходимого объема товара. Рекомендуемая общая площадь склада должна быть не менее 150 кв. м.
- Обеспечить соответствие нормам хранения товара (температура, влажность и т.д.), а также его доступное расположение на стеллажах для выдачи.
- Прилегающая к складу территория должна быть приспособлена к беспрепятственному подъезду грузовых автомобилей.
- Требования безопасности: наличие системы пожаротушения и пожарной сигнализации.
- Оснащение телефонной и интернет связью.

Вместе с тем, отсутствие у участника указанного склада-магазина на определенной территории, соответствующего вышеназванным требованиям, а также подтверждающих документов, не влияет на возможность надлежащего исполнения таким участником обязательств по договору, заключаемому по результатам закупки, поскольку такой склад-магазин может быть приобретен/арендован победителем закупки на территории другого субъекта Российской Федерации, при этом обязательства по договору, заключаемому по результатам проведения закупки (поставка фильтрующих элементов), будут выполнены в полном объеме, в соответствии с требованиями технического задания Документации и договора. Также, отсутствие соответствующего склада-магазина у победителя закупки не влияет на возможность надлежащего исполнения таким участником обязательств по договору, заключаемому по результатам закупки, поскольку выполнение обязательств по договору возможно также посредством почтовой, курьерской службы и иными формами доставки товара, без привлечения указанного склада.

Таким образом, действия Заказчика, установившего указанные требования в Документации, ограничивают количество участников закупки, противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, пункту 2 части 2.2. статьи 2 Положения о закупке и нарушают требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

Кроме того, Комиссия ФАС России установила, что аналогичные нарушения содержатся в действиях Заказчика при проведении Запроса предложений с извещением № 31705645942, за исключением установления в документации требования о применении «понижающего коэффициента» при оценке и сопоставлении заявок, поданных на участие в закупке. Вместе с тем, учитывая, что протоколом заседания закупочного органа Заказчика от 17.07.2018 № 6100-1000041387-3 Заказчиком принято решение об отказе от проведения Запроса предложений с извещением № 31705645942, Комиссия ФАС России решила не выдавать обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений, допущенных Заказчиком при проведении Запроса предложений с извещением № 31705645942.

Учитывая изложенное, в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссией ФАС России установлены иные не являющиеся предметом обжалования нарушения Закона о закупках, в связи с чем принимает решение о необходимости выдачи предписания, направленного на устранение выявленных нарушений.

На основании вышеизложенного и в соответствии с частями 17, 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия ФАС России

РЕШИЛА:

- - - Признать жалобу ООО «ГИДРАМАКС» (ИНН: 7816477633, ОГРН: 1099847022054) от 01.08.2018 № 7/01-8 на действия (бездействие) заказчика АК «АЛРОСА» (ИНН: 1433000147, ОГРН: 1021400967092) при проведении запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на поставку фильтров и фильтрующих элементов через склад магазина в г. Мирный (извещение № 31806676693) необоснованной.
  - - Признать в действиях АК «Алроса» нарушения части 1 статьи 2, пункта 3 части 9 статьи 4, пунктов 1, 12, 13 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
    - Выдать АК «Алроса» обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений, в соответствии с принятым решением от 03.09.2018 № 223ФЗ-642/18.
    - Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 03.09.2018 № 223ФЗ-642/18 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

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