РЕШЕНИЕ

по делу №22 о нарушения антимонопольного законодательства

Резолютивная часть объявлена 26.09.2016 года

Полный текст решения изготовлен 10.10.2016 года

г. Ставрополь

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ставропольскому краю по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Сапунов Д.Н. –заместитель руководителя Ставропольского УФАС России, председатель комиссии;

Члены Комиссии:

Хаджебиеков Р.Ш. – ведущий специалист отдела контроля органов власти и соблюдения антимонопольного законодательства Ставропольского УФАС России;

Волошина О.В. – государственный инспектор отдела контроля органов власти и соблюдения антимонопольного законодательства Ставропольского УФАС России.

рассмотрев дело №22 по признакам нарушения Министерством имущественных отношений Ставропольского края (юридический адрес: пл.Ленина, д. 1, г. Ставрополь, 355025; фактический адрес: г. Ставрополь, ул. Ленина, д. 93), части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции», в присутствии на заседании:

представителя ответчика – <……>, начальника отдела по проведению торгов, по доверенности от 02.03.2016г. №2243/07;

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ "О защите конкуренции",

УСТАНОВИЛА:

Согласно части 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции обжалование действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии в антимонопольный орган в порядке, установленном названной статьей, допускается не позднее десяти дней со дня подведения итогов торгов либо в случае, если предусмотрено размещение результатов торгов на сайте в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет", со дня такого размещения, за исключением случаев, предусмотренных названным законом.

Ставропольским УФАС России в ходе рассмотрения жалоб в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, на действия заказчиков – государственных унитарных предприятий Ставропольского края было установлено, что ими не соблюдается 10-ти дневный мораторий на заключение договора по итогам закупочных процедур. Это связано с тем, что в положениях ГУПов о закупках

отсутствует условие о таком моратории. При этом положения, ими – ГУПами, разрабатывались на основе типового Положения о закупке товаров, работ, услуг для нужд государственного унитарного предприятия Ставропольского края, утвержденного Приказом министерства имущественных отношений Ставропольского края от 15.12.2014 №310.

Согласно данного приказа:

«В соответствии с Федеральным законом от 14 ноября 2002 года N 161-ФЗ "О государственных и муниципальных унитарных предприятиях", Федеральным законом от 18 июля 2011 года N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц", постановлением Правительства Ставропольского края от 25 сентября 2014 г. N 386-п "Об утверждении Порядка осуществления органами исполнительной власти Ставропольского края полномочий собственника имущества государственных унитарных предприятий Ставропольского края" приказываю:

1. Утвердить прилагаемое типовое Положение о закупке товаров, работ, услуг для нужд государственного унитарного предприятия Ставропольского края (далее - положение о закупках).

2. Руководителям государственных унитарных предприятий Ставропольского края:

2.1. Утвердить и разместить прилагаемую типовую форму положения о закупках в единой информационной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд до 22 декабря 2014 года.

2.2. Представить отчет о выполнении пункта 2.1 настоящего приказа до 26 декабря 2014 года.»

Приказом утверждена типовая форма положения о закупках, обязательная для применения подведомственными предприятиями.

Указанной типовой формой положения о закупках было установлено следующее:

1.11. Порядок заключения и исполнения договора

1.11.1. Договор заключается Заказчиком в порядке, установленном настоящим Положением, с учетом положений действующего законодательства.

1.11.2. Договор с победителем конкурса (единственным участником) заключается Заказчиком в следующем порядке.

Заказчик передает победителю конкурса оформленный, подписанный и скрепленный печатью договор в течение пяти дней со дня подписания протокола оценки и сопоставления заявок (протокола рассмотрения заявок, если договор передается единственному участнику конкурса).

Победитель конкурса (единственный участник) в течение пяти дней со дня получения договора подписывает его, скрепляет печатью (за исключением физического лица) и возвращает Заказчику.

1.11.3. Договор с победителем аукциона (единственным участником) заключается

Заказчиком в следующем порядке.

Заказчик направляет победителю аукциона проект договора в течение пяти дней со дня подписания протокола.

1.11.4. Договор с победителем запроса котировок (единственным участником) заключается Заказчиком в следующем порядке.

Заказчик в течение пяти дней со дня подписания протокола вскрытия конвертов и рассмотрения заявок передает победителю запроса котировок (единственному участнику) оформленный, подписанный и скрепленный печатью договор.

Победитель запроса котировок (единственный участник) в течение пяти дней со дня получения договора подписывает договор, скрепляет его печатью (за исключением физического лица) и возвращает Заказчику.

Анализ вышеуказанных пунктов типового положения о закупках свидетельствовал не только об отсутствии 10-ти дневного моратория на заключение договора согласно части 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, но и наоборот об обязательном заключении договора до истечения 10-ти дневного срока со дня подписания протокола закупки.

Таким образом, Приказ министерства имущественных отношений Ставропольского края от 15.12.2014 №310 (ред. от 17.12.2015) "Об утверждении типового Положения о закупке товаров, работ, услуг для нужд государственного унитарного предприятия Ставропольского края", противоречит действующему федеральному законодательству – части 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, в данной части являлся незаконным, поскольку направлен против прав участников закупки.

В связи с этим в адрес Министерства было вынесено предупреждение о необходимости устранения допущенного нарушения путем внесения изменений в типовое положение о закупках в части установления срока, до истечения которого договор не может быть заключен, не менее срока, установленного частью 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Во исполнение данного предупреждения Министерством был издан приказ от 27.05.2016 года №386, которым внесены изменения в пункты 1.11.2, 1.11.3, 1.11.4 типового положения о закупках. С учетом внесенных изменений, порядок заключения договора с победителем торгов выглядит следующим образом: организатор торгов в течение пяти дней с момента подведения итогов торгов направляет победителю подписанный со своей стороны экземпляр договора, а в свою очередь победитель торгов обязуется подписать его и возвратить заказчику не ранее чем через 10 дней со дня подписания итогового протокола торгов.

Следовательно, в соответствии с установленным порядком обязанность по соблюдению 10-дневного моратория на заключение договора возлагается не на организатора торгов, а на победителя закупки.

В связи с этим министерством имущественных отношений Ставропольского края не выполнено предупреждение Ставропольского УФАС России, поскольку с учетом внесенных в типовое положение изменений соблюдение 10-дневного моратория на заключение договора с победителем торгов не обеспечено соответствующими гарантиями и мерами контроля со стороны организатора торгов.

Согласно части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции – Федеральным органам исполнительной власти, органам государственной власти субъектов Российской Федерации, органам местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов органам или организациям, организациям, участвующим в предоставлении государственных или муниципальных услуг, а также государственным внебюджетным фондам, Центральному банку Российской Федерации запрещается принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействие), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, за исключением предусмотренных федеральными законами случаев принятия актов и (или) осуществления таких действий (бездействия).

Согласно части 8 статьи 39.1 Федерального закона от 26.07.2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции», в случае невыполнения предупреждения в установленный срок при наличии признаков нарушения антимонопольного законодательства антимонопольный орган обязан принять решение о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства.

Согласно части 5.1. статьи 45 Федерального закона от 26.07.2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции», при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства антимонопольный орган проводит анализ состояния конкуренции в объеме, необходимом для принятия решения о наличии или об отсутствии нарушения антимонопольного законодательства.

Ставропольским УФАС России был проведен анализ состояния конкуренции в объеме, необходимом для принятия решения о наличии или об отсутствии нарушения антимонопольного законодательства.

Основание и цель исследования.

Целью настоящего исследования является анализ состояния конкуренции на товарном рынке по закупочным процедурам, проведенным государственными унитарными предприятиями Ставропольского края в соответствии с п. 1.11 Положений о закупочной деятельности, которые разрабатывались на основе типового Положения о закупке товаров, работ, услуг для нужд государственного унитарного предприятия Ставропольского края, утвержденного Приказом министерства имущественных отношений Ставропольского края от 15.12.2014 №310. (далее типовое Положение).

Анализ состояния конкурентной среды проведен в целях полного, объективного и всестороннего рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства №22, в том числе: установления продуктовых, временных и географических границ рынка.

Анализ состояния конкурентной среды осуществлен в соответствии со следующими нормативными актами:

1. Федеральным законом от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции).

2. Федеральным законом от 05.10.2015 №275-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О защите конкуренции» и отдельные законодательные акты

Российской Федерации».

3. Федеральным законом от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

4. Порядком проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке, утвержденный Приказом ФАС России от 28.04.2010 №220 (далее – Порядок).

Разъяснениями о применении «четвертого антимонопольного пакета»

№ИА/74666/15 от 24.12.2015.

2. Источники исходной информации.

В целях анализа состояния конкуренции на товарном рынке в качестве исходной информации использованы:

- материалы дела №22, возбужденного по признакам нарушения части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившееся в установлении п. 1.11 типового Положения о закупке товаров, работ, услуг для нужд государственного унитарного предприятия Ставропольского края, утвержденного Приказом министерства имущественных отношений Ставропольского края от 15.12.2014 №310, где сроки заключения договора по результатам закупки не соответствуют требованиям части 4 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции ;

- данные, полученные от электронных торговых площадок, Интернет-про вайдеров.

Определение временного интервала исследования рынка.

Типовое Положение о закупках было разработано министерством имущественных отношений Ставропольского края и вступило в силу с 15.12.2014 года. Затем в 2015 году приказом министерства имущественных отношений Ставропольского края в Положение вносились поправки. С момента вступления в силу Приказа министерства имущественных отношений Ставропольского края от 15.12.2014 №310 государственными унитарными предприятиями Ставропольского края были разработаны собственные Положения о закупках и впервые был применен п. 1.11 и с этого времени не соблюдался 10-дневный мораторий на заключение договора по итогам закупочных процедур.

В связи с тем, что правонарушение носит длящийся характер, временной интервал исследования товарного рынка определен как ретроспективный: с даты вступления в силу Приказа министерства имущественных отношений Ставропольского края от 15.12.2014 №310, т. е. с 15 декабря 2014 года по дату проведения настоящего исследования, т. е. по август 2016 года.

Определение продуктовых границ товарного рынка.

Согласно пункту 4 статьи 4 Закона о защите конкуренции товарный рынок представляет собой сферу обращения товара (в том числе иностранного производства), который не может быть заменен другим товаром, или взаимо заменяемых товаров, в границах которой (в том числе географических) исходя из экономической, технической или иной возможности, или целесообразности

приобретатель может приобрести товар, и такая возможность или целе сообразность отсутствует за ее пределами.

Пунктом 3 части 1 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 №223 -ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» определено, что при закупке товаров, работ, услуг заказчик руководствуется принципом целевого и экономически эффективного расходования денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализации мер, направленных на сокращение издержек заказчика.

Продуктовые границы товарного рынка, соответственно, ограничены про водимыми заказчиком закупочными процедурами в соответствии с Положе нием.

В настоящем исследовании под товаром понимается проведение закупочных процедур, выразившихся в заключении договоров, проведенным согласно разработанным государственными унитарными предприятиями Ставропольского края, на основе типового Положения, Положениями о закупках, в результате чего не соблюдался 10-дневный мораторий на заключение договора по итогам закупочных процедур.

Определение географических границ товарного рынка.

В соответствии с Приказом ФАС России от 28.04.2010 №220 «Об утверждении «Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке» географические границы товарного рынка определяются как границы территории, на которой приобретатель (покупатель) приобретает или имеет экономическую, техническую или иную возможность приобрести товар (услугу) и не имеет такой возможности за её пределами.

В рамках исследования конкурентной среды при проведении закупочных процедур, географические границы товарного рынка определяются, исходя из предмета торгов.

Согласно документации, размещенной государственными унитарными предприятиями Ставропольского края на официальном сайте www.zakupki.gov.ru, место поставки товара (оказания услуг) – Ставропольский край.

Таким образом, географическими границами исследуемого товарного рынка является район фактической продажи товара (приобретения услуги)- Ставропольский край.

Определение состава хозяйствующих субъектов, действующих на рын ке.

Состав участников закупочной деятельности – поставщиков (продавцов) определен на основании сведений полученных с официального сайта www.zakupki.gov.ru.

Поставщиками (продавцами) услуг являлся неопределенный круг лиц, являвшихся в указанный временной период победителями торгов.

Потребитель (покупатель) – государственные унитарные предприятия Ставропольского края, разработавшие на основе типового положения

министерства имущественных отношений Ставропольского края и применявшие Положения о закупках, согласно которым не соблюдался 10-дневный мораторий на заключение договора по итогам закупочных процедур.

В результате исследования состояния конкуренции на товарном рынке по закупочным процедурам, проведенным государственными унитарными предприятиями Ставропольского края в соответствии с п. 1.11 Положений о закупочной деятельности, которые разрабатывались на основе типового Положения о закупке товаров, работ, услуг для нужд государственного унитарного предприятия Ставропольского края, утвержденного Приказом министерства имущественных отношений Ставропольского края от 15.12.2014 №310, можно сделать следующие выводы:

1)временной интервал исследования товарного рынка определен как ретроспективный: 15 декабря 2014 года по дату проведения настоящего исследования, т. е. по август 2016 года;

2) продуктовые границы товарного рынка определены, как проведение закупочных процедур, выразившихся в заключении договоров, проведенным согласно разработанным государственными унитарными предприятиями Ставропольского края, на основе типового Положения, Положениями о закупках, в результате чего не соблюдался 10-дневный мораторий на заключение договора по итогам закупочных процедур;

3) географическими границами исследуемого товарного рынка является район фактической продажи товара (приобретения услуги) - Ставропольский край.

4) раздел 1.11 Положения о закупочной деятельности, которым не установлен 10-ти дневный мораторий на заключение договоров приводит или может привести к негативному воздействию на конкурентную среду поскольку не обеспечивает реализацию права на защиту при обжаловании торгов и устранения нарушений допущенных при их проведении и восстановления нарушенных прав, создания необоснованных конкурентных преимуществ одних участников торгов перед другими. Принятие министерством типового Положения в части вышеуказанного раздела приводи или может привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции в рамках закупочных процедур, проводимых в соответствии с типовым Положением.

В виду наличия признаков нарушения части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции в действиях Министерства имущественных отношений Ставропольского края и неисполнения выданного предупреждения было возбуждено дело о нарушении антимонопольного законодательства.

На рассмотрении дела представители министерства пояснили следующее.

Из положений статьи 1 Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон №223-ФЗ) следует, что целью регулирования указанного закона является, в том числе, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и дру гих злоупотреблений.

Для достижения названных целей участникам закупки предоставлено право в порядке, установленном антимонопольным органом, обжаловать действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг (часть 10 статьи 3 Закона №223-ФЗ).

Согласно части 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции обжалование действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии в антимонопольный орган в порядке, установленном названной статьей, допускается не позднее десяти дней со дня подведения итогов торгов либо в случае, если предусмотрено размещение результатов торгов на сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», со дня такого размещения, за исключением случаев, предусмотренных указанным законом.

Частями 18, 19 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции предусмотрено, что со дня направления уведомления, предусмотренного частью 11 названной статьи, торги приостанавливаются до рассмотрения жалобы на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии по существу. В случае принятия жалобы к рассмотрению организатор торгов, которому в порядке, установленном частью 11 названной статьи, направлено уведомление, не вправе заключать договор до принятия антимонопольным органом решения по жалобе.

Следовательно, установление в Положении о закупках срока заключения договора по результатам закупки - не ранее чем через 10 (десять) дней со дня подписания протокола подведения итогов, не исключает применение оперативных мер, предусмотренных статьей 18.1 Закона о защите конкуренции и не лишает право обращения участника закупки с соответствующей жалобой.

Необходимо отметить, что действующее законодательство Российской Федерации не регламентирует срок заключения договора, также как и не содержит нормативно установленного запрета по соблюдению срока заключения договора, установленного положением о закупке, участником закупки.

Таким образом, действия министерства по принятию Положения о закупках не могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, указанному в части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции, так как Положение о закупках не нарушает требований действующего законодательства Российской Федерации, не влечет ущемление прав участников закупки, не препятствует им реализации права на обжалование действий заказ чика.

Комиссия Ставропольского УФАС России считает доводы министерства не надлежащими в виду следующего.

Проведение закупочных процедур наиболее полно способствует развитию конкуренции и улучшению конкурентной среды на рынках где осуществляются соответствующие закупки.

Согласно части 1 статьи 1 Федерального закона от 18 июля 2011 г. N223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" – целями регулирования настоящего Федерального закона являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного

удовлетворения потребностей юридических лиц, указанных в части 2 настоящей статьи (далее - заказчики), в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг (далее также - закупка) для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

Согласно пункта 2 части 1 статьи 3 Федерального закона от 18 июля 2011 г. N223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц", при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами: равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки;

Гарантиями соблюдения конкуренции при осуществлении закупочной деятельности является возможность обжалования действий заказчиков и иных субъектов осуществляющих закупочные процедуры участниками торгов. И это гарантировано частью 10 статьи 3 Федерального закона от 18 июля 2011 г. N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" и статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ "О защите конкуренции".

Право на обжалование является действенной мерой направленной на восстановление не только нарушенных прав участников, но и в первую очередь восстановление нарушенной конкурентной среды. Поскольку нарушение прав участника (участников) закупок, ставит их в неравное положение и создает необоснованные конкурентные преимущества другим участникам (участнику) закупок.

Президиумом Верховного суда Российской Федерации от 16.03.2016г. утвержден Обзор по вопросам судебной практики, возникающим при рассмотрении дел о защите конкуренции и дел об административных правонарушениях в указанной сфере.

Пунктом 12 данного обзора определена следующая правовая позиция – Включение в положение о закупке условия, позволяющего заключить договор ранее окончания срока, установленного для подачи жалобы в антимонопольный орган, нарушает положение статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Верховный Суд Российской Федерации, указал на следующее.

Из положений статьи 1 Федерального закона от 18 июля 2011 г. N223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" (далее - Закон о закупках) следует, что целью регулирования данного закона является в том числе расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

Для достижения названных целей участникам закупки предоставлено право в порядке, установленном антимонопольным органом, обжаловать действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг (часть 10 статьи 3

Закона о закупках).

Согласно части 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции обжалование действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии в антимонопольный орган в порядке, установленном названной статьей, допускается не позднее десяти дней со дня подведения итогов торгов либо в случае, если предусмотрено размещение результатов торгов на сайте в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет", со дня такого размещения, за исключением случаев, предусмотренных названным законом.

Частями 18, 19 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции предусмотрено, что со дня направления уведомления, предусмотренного частью 11 названной статьи, торги приостанавливаются до рассмотрения жалобы на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии по существу. В случае принятия жалобы к рассмотрению организатор торгов, которому в порядке, установленном частью 11 названной статьи, направлено уведомление, не вправе заключать договор до принятия антимонопольным органом решения по жалобе. Договор, заключенный с нарушением данного требования, является ничтожным.

Следовательно, установление в положении о закупках срока заключения договора по результатам закупки, не учитывающего закрепленной в Законе о закупке и Законе о защите конкуренции процедуры административного контроля со стороны антимонопольного органа, фактически исключает применение оперативных мер, предусмотренных статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, лишает обращение с жалобой какого-либо юридического смысла, а потому направлено против прав участников закупки.

В силу требований статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации не допускается осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, действия в обход закона с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом).

В силу требований вышеуказанных положений действующего законодательства Положение о закупках не должно вступать в противоречие с Законом о защите конкуренции в соответствующей части, а напротив, призвано обеспечивать реализацию права на защиту в административном порядке путем установления соответствующего порядка заключения договоров по результатам торгов.

Сокращение либо исключение указанного срока направлено на снижение эффективности защиты гражданских прав.

Министерством, приказом №386 от 27.05.2016г. было внесены изменения в типовое Положение о закупке товаров, работ, услуг для нужд государственного унитарного предприятия Ставропольского края, в части установления срока установленного ч. 4 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции.

Однако анализ внесенных изменений показывает, что фактически типовое Положение не приведено в соответствие с требованиями установленного ч. 4 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции.

В утвержденном министерством типовом Положении остались нормы фактически исключающие гарантию соблюдения 10-ти дневного моратория. Согласно раздела 1.11, заказчик передает победителю закупок оформленный, подписанный и скрепленный печатью договор в течение пяти дней со дня подписания протокола оценки и сопоставления заявок. Таким образом, с заказчиков по прежнему снята обязанность по соблюдению 10-ти дневного моратория. Возложение приказом №386 от 27.05.2016г. обязанности по соблюдению 10-ти дневного моратория на победителя закупок, не отвечает требованиям части 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции. Поскольку именно заказчик, а не победитель торгов, как следует из пунктов 4, 18 и 19 статьи 18.1 (на что обращал внимание Верховный суд РФ) обязан соблюсти 10-ти дневный мораторий на заключение договора по результатам закупки, чтобы обеспечивать реализацию права на защиту в административном порядке всем участникам закупки путем установления соответствующего порядка заключения договоров по результатам торгов.

При этом фактически победитель торгов, располагая подписанным со стороны организатора торгов проектом договора, не имеет никаких препятствий для его подписания со своей стороны (и тем самым, фактического оформления сделки) в момент получения (т.е. в течение пяти дней с момента подведения итогов торгов).

Также необходимо учитывать, что для победителя закупки (в отличие от заказчика) действующим законодательством не установлено никаких негативных последствий в случае нарушения порядка заключения договора. Следовательно, любой победитель торговой процедуры, будучи заинтересованным в ограничении возможностей для оспаривания итогов торгов, может безнаказанно нарушить порядок заключения договора и заключить его в максимально короткий срок. При этом никаких правовых последствий для него не наступает.

С учетом внесенных в типовое положение изменений соблюдение 10-дневного моратория на заключение договора с победителем торгов не обеспечено соответствующими гарантиями и мерами контроля со стороны организатора торгов.

Согласно части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции – Федеральным органам исполнительной власти, органам государственной власти субъектов Российской Федерации, органам местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов органам или организациям, организациям, участвующим в предоставлении государственных или муниципальных услуг, а также государственным внебюджетным фондам, Центральному банку Российской Федерации запрещается принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействие), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, за исключением предусмотренных федеральными законами случаев принятия актов и (или) осуществления таких действий (бездействия).

На основании вышеизложенного, комиссия Ставропольского УФАС России, приходит к выводу, что в действиях Министерством имущественных отношений Ставропольского края факту утверждения Приказом министерства имущественных отношений Ставропольского края от 15.12.2014 №310 типового Положения о закупке товаров, работ, услуг для нужд государственного унитарного предприятия Ставропольского края, в котором, в том числе в разделе 1.11 Порядок заключения и исполнения договора, отсутствует обязывающие заказчика условие

о заключении договора не ранее десяти дней со дня подведения итогов торгов и размещения информации об итогах торгов на официальном сайте, имеет место нарушение части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции», повлекшее или могущее повлечь ограничение конкуренции при проведении закупочных процедур государственными унитарными предприятиями Ставропольского края.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ "О защите конкуренции",

РЕШИЛА:

1. Признать в действиях Министерства имущественных отношений Ставропольского края (почтовый адрес: пл. Ленина, д. 1, г. Ставрополь, 355025; фактический адрес: г. Ставрополь, ул. Ленина, д. 93), нарушения части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившееся в утверждении Приказом министерства имущественных отношений Ставропольского края от 15.12.2014 №310 типового Положения о закупке товаров, работ, услуг для нужд государственного унитарного предприятия Ставропольского края, в котором, в том числе в разделе 1.11 Порядок заключения и исполнения договора, отсутствует обязывающие заказчика условие о заключении договора не ранее десяти дней со дня подведения итогов торгов и размещения информации об итогах торгов на официальном сайте.

2. Выдать Министерству имущественных отношений Ставропольского края предписание об устранении выявленных нарушений, а именно:

2.1 Внести изменения в типовое Положение о закупках (утвержденное Приказом министерства имущественных отношений Ставропольского края от 15.12.2014 №310) в части установления срока, до истечения которого договор не может быть заключен, не менее срока, установленного частью 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия (изготовления в полном объеме) в арбитражный суд Ставропольского края.