

## РЕШЕНИЕ

по делу № 07-03пр/17-20

20 марта 2017 г. г. Мурманск

Резолютивная часть оглашена «15» марта 2017 года

В полном объёме изготовлено «20» марта 2017 года

Комиссия по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров Мурманского УФАС России (далее — Комиссия Мурманского УФАС) в составе:

председатель Комиссии: Калитина Наталия Александровна – заместитель руководителя Мурманского УФАС России;

члены Комиссии:

Коптев Алексей Сергеевич – начальник отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции Мурманского УФАС России,

Яшина Ольга Евгеньевна – специалист-эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции Мурманского УФАС России,

при участии представителей АО «МЭС»: <...>, <...>, <...>,

Заявитель должным образом уведомлен о месте и времени рассмотрения жалобы, на рассмотрение не явился,

рассмотрев в соответствии со статьёй 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) жалобу ООО «Сауле» на действия заказчика — Акционерного общества «Мурманэнергосбыт» (далее — АО «МЭС») при проведении запроса предложений на право заключения договора на поставку запасных частей для котла КВ-ГМ-10(КВ-ГМ-11.63-150), извещение №31704825977 (далее — Запрос предложений),

### УСТАНОВИЛА:

ООО «Сауле» 09.03.2017 обратилось в Мурманское УФАС России с жалобой на действия заказчика — АО «МЭС» при проведении Запроса предложений. Заявитель указывает, что проект договора поставки (приложение № 4 к документации) составлен с нарушением требований требованиям Федерального закона от 18.07.2011 N223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее — Закон о закупках).

АО «МЭС» с доводами жалобы не согласно. Представлены письменные возражения по жалобе.

Жалоба Заявителя рассмотрена в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

02.03.2017г. на официальном сайте в сети Интернет [www.zakupki.ru](http://www.zakupki.ru) размещено извещение и документация о проведении Запроса предложений.

Заказчик: Акционерное общество «Мурманэнергосбыт».

Наименование закупки: Поставка запасных частей для котла КВ-ГМ-10 (КВ-ГМ-11,63-150).

Начальная (максимальная) цена договора: 1 037 500 руб. 00 коп.

Запрос предложений проводился АО «МЭС» в соответствии с Положением о закупке товаров, работ, услуг АО «МЭС» (далее — Положение о закупках).

В соответствии с частью 1 статьи 1 Закона о закупках целями регулирования настоящего Федерального закона являются ... 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».

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

В соответствии с частью 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

В соответствии с частью 1 Положения о закупках запрос предложений – конкурентный способ закупки, при котором победителем признается Участник закупки, предложение которого в соответствии с критериями, указанными в Документации о закупке, наилучшим образом соответствует установленным Заказчиком требованиям к товарам, работам, услугам.

Пунктом 7.5.3. Положения о закупках установлены особенности проведения запроса предложений. Возможность одностороннего отказа заказчика от исполнения условий договора Положением не предусмотрено.

В то же время в пункте 11.2 проекта Договора поставки (Приложение № 4 к Документации о проведении запроса предложений) установлено, что Покупатель в любое время в одностороннем внесудебном порядке вправе расторгнуть настоящий Договор (в том числе отказаться от Договора (его исполнения) по любым основаниям (в том числе, но не ограничиваясь, ввиду неисполнения Поставщиком обязанностей по настоящему Договору; ввиду утраты Покупателем интереса к продолжению правоотношений в рамках настоящего договора путем направления соответствующего уведомления в адрес Поставщика. В этом случае Договор считается расторгнутым на 3 (Третий) календарный день после с момента направления Покупателем уведомления о расторжении, кроме случаев, когда в уведомлении о расторжении указано иное. Подписание каких – либо

дополнительных соглашений и иных документов, подтверждающих факт расторжения договора – не требуется.

Проект договора является неотъемлемой частью извещения о закупке и документации о закупке, следовательно, должен соответствовать требованиям законодательства Российской Федерации о закупках товаров работ услуг отдельными вида юридическими лицами, а так же Положению о закупке товаров, работ, услуг АО «МЭС».

В соответствии со статьей 310 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее — ГК РФ) односторонний отказ от исполнения обязательства и одностороннее изменение его условий не допускаются, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Кодексом, другими законами или иными правовыми актами.

Частью 1 статьи 450 ГК РФ установлено, что изменения и расторжение договора возможны по соглашению сторон, если иное не предусмотрено настоящим Кодексом, другими законами или договором.

Согласно части 1 статьи 432 ГК РФ договор считается заключенным, если между сторонами, в требуемой в подлежащих случаях форме, достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора. Существенными являются условия о предмете договора, условия, которые названы в законе или иных правовых актах как существенные или необходимые для договоров данного вида, а также все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение.

Односторонний отказ от исполнения требований договора относится к существенным условиям договора, т. к. предусматривает обоюдное согласие сторон договора по данному вопросу. Подобное условие не обеспечивает потребности заказчика в товарах, работах, услугах, а направлено на прекращение договорных отношений по основаниям, не предусмотренным Положением о закупках.

Ранее Мурманским УФАС России по результатам рассмотрения дела №08-04/15-10 в действиях АО «МЭС» было выявлено нарушение части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» в связи с наличием в Положении о закупке товаров, работ, услуг ОАО «Мурманэнергосбыт» (редакция от 01.08.2013г.) права Заказчика на отказ от проведения запроса предложений на любом этапе процедуры закупки.

В рамках рассмотренного Мурманским УФАС России дела №08-04/15-10 было установлено, что право Заказчика на односторонний отказ от заключения договора после процедуры вскрытия конвертов, предусмотренное Положением о закупке, противоречит общему подходу законодательства РФ, а также создаёт предпосылки для нарушения антимонопольного законодательства.

16.02.2017г. АО «МЭС» утверждена действующая редакция Положения о закупке, в которую были внесены соответствующие изменения согласно требований выданного Мурманским УФАС России предписания по делу №08-04/15-10 от 01.07.2015г.

В тоже время Заказчик предусмотрел в пункте 11.2 проекта Договора поставки право Покупателя в любое время в одностороннем внесудебном порядке расторгнуть договор.

Подобным образом составленный договор, ставит участников Запроса предложений в неравные условия, т. к. ограничивает возможность участия в закупке товаров, работ, услуг, противоречит принципам равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, приводит или может привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Принимая во внимание фактические обстоятельства дела, комиссия Мурманского УФАС, руководствуясь статьёй 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Сауле» на действия заказчика — АО «МЭС» обоснованной.
2. Признать Заказчика — АО «МЭС» нарушившим часть 1 статьи 1, пункт 2 части 1 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», часть 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» при проведении запроса предложений на право заключения договора на поставку запасных частей для котла КВ-ГМ-10(КВ-ГМ-11,63-150), извещение №31704825977.
3. Выдать Заказчику — АО «МЭС» предписание об устранении выявленных нарушений.

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

Председатель комиссии

Н.А. Калитина

Члены комиссии:

А.С. Коптев

О.Е. Яшина

ПРЕДПИСАНИЕ

по делу № 07-03пр/17-20

о нарушении антимонопольного законодательства

20 марта 2017 г. г. Мурманск

Комиссия по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров Мурманского УФАС России (далее — Комиссия Мурманского УФАС) в составе:

председатель Комиссии: Калитина Наталия Александровна – заместитель руководителя Мурманского УФАС России;

члены Комиссии:

Коптев Алексей Сергеевич – начальник отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции Мурманского УФАС России,

Яшина Ольга Евгеньевна – специалист-эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции Мурманского УФАС России,

на основании решения от 20 марта 2017 года по делу №07-03пр/17-20 принятого по результатам рассмотрения в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» жалобы ООО «Сауле» на действия заказчика — Акционерного общества «Мурманэнергосбыт» (далее — АО «МЭС») при проведении запроса предложений на право заключения договора на поставку запасных частей для котла КВ-ГМ-10(КВ-ГМ-11,63-150), извещение №31704825977 (далее — Запрос предложений),

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Заказчику — АО «МЭС» устранить нарушение части 1 статьи 1, пункта 2 части 1 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», путём:

1.1 отмены протокола рассмотрения и оценки заявок №1 от 13.03.2017,

1.2. внесения изменений в документацию о проведении Запроса предложений, либо аннулирования торгов.

2. Заказчику — АО «МЭС» исполнить предписание до 05 апреля 2017 года и незамедлительно представить в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Мурманской области доказательство исполнения предписания в письменном виде либо в форме электронного документа на адрес электронной почты: to51@fas.gov.ru.

Предписание может быть обжаловано в течение трёх месяцев со дня его выдачи в Арбитражный суд Мурманской области.

Примечание: частью 7.2 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность за невыполнение в установленный срок законного решения или предписания федерального органа исполнительной власти, уполномоченного на осуществление контроля в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц, либо его территориального органа об устранении нарушений законодательства Российской Федерации в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.

Председатель комиссии Н.А. Калинина

Члены комиссии: А.С. Коптев

О.Е. Яшина