

18 сентября 2015 года

г. Ижевск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Удмуртской Республике по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры проведения торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия Удмуртского УФАС России) в составе: председатель Комиссии – <...> – заместитель руководителя Удмуртского УФАС России, члены Комиссии: <...> – старший государственный инспектор отдела контроля органов власти (отсутствует), <...> – ведущий специалист-эксперт отдела контроля органов власти, <...> – специалист-эксперт отдела контроля органов власти,

рассмотрев дело № ТГ 08-02/2015-205Ж по жалобе ООО «Инновационный консалтинговый центр» (далее – Заявитель, ООО «ИКЦ») на действия ОАО «Концерн «Калашников» (далее – Заказчик) при проведении закупки у единственного поставщика на право заключить договор на оказание услуг по предоставлению персонала, извещение № 31502724741.

заседании Комиссии:

исутствии представителей:

Заказчика – ОАО «Концерн «Калашников» - <...>,

Заявителя – ООО «ИКЦ» - <...>

у с т а н о в и л а:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Удмуртской Республике (далее – Удмуртское УФАС России) 09.09.2015 года поступила жалоба ООО «ИКЦ» на действия ОАО «Концерн «Калашников» при проведении закупки у единственного поставщика, извещение № 31502724741.

Содержание жалобы Заявителя:

1. В нарушение антимонопольного законодательства, не соблюдая претензионный порядок урегулирования споров, предусмотренного п.6.7. договора № 010/002091037 от 23.03.2015г. на оказание услуг по предоставлению рабочего персонала, заключенного по результатам торгов с ООО «ИКЦ», ОАО «Концерн «Калашников» заключил договор оказания услуг по предоставлению персонала с компанией ООО «Система Персонал Групп».
2. В нарушение части 15 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг, отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) закупка у единственного поставщика ООО «Система Персонал Групп» проведена без проведения конкурентных процедур.

3. В нарушение требований, установленных статьей 3 Закона о закупках, извещение о закупке у единственного поставщика было опубликовано на официальном сайте (www.zakupki.gov.ru) 03.09.2015г., а протокол по итогам данной закупки № 15/61/1 и договор оказания услуг с единственным поставщиком были составлены и подписаны 11.08.2015г.
4. Не соответствует нормам антимонопольного законодательства, условие содержащееся в пункте 25 части 3 статьи 20 Положения о закупочной деятельности ОАО «Концерн «Калашников», которое позволяет заключить договор с единственным поставщиком в том случае, если договор, заключенный по результатам проведенных конкурентных процедур закупок, был расторгнут в связи с неисполнением (ненадлежащим исполнением) условий договора поставщиком и у Заказчика отсутствует время на проведение новых конкурентных закупок, предусмотренных данным положением.

18.09.2015 года на заседании Комиссии Удмуртского УФАС России представитель Заказчика пояснил, что с доводами, изложенными в жалобе Заявителя, не согласен, считает жалобу необоснованной и не подлежащей удовлетворению.

Представитель Заявителя доводы, изложенные в рассматриваемой жалобе поддержал в полном объеме.

Комиссия Удмуртского УФАС России, рассмотрев жалобу ООО «ИКЦ», письменные и устные пояснения лиц, участвующих в деле, установила следующее.

Протоколом заседания Совета директоров ОАО «Концерн «Калашников» № 18 от 11.07.2014 года утверждено Положение о закупочной деятельности открытого акционерного общества «Концерн «Калашников» в новой редакции (далее – Положение о закупке).

03.09.2015 года ОАО «Концерн «Калашников» на официальном сайте в сети «Интернет» - www.zakupki.gov.ru было размещено извещение № 31502724741 о закупке у единственного поставщика, протокол по итогам рассмотрения заявки на формирование извещения на закупку у единственного поставщика от 11.08.2015 № 15/61/1.

11.08.2015 года заключен договор № 010.09.2904 оказания услуг по предоставлению рабочего персонала между ООО «Система Персонал Групп» (исполнитель) и ОАО «Концерн «Калашников» (заказчик).

1. По результатам закупочной процедуры между ОАО «Концерн «Калашников» и ООО «ИКЦ» был заключен договор оказания услуг по предоставлению рабочего персонала от 23.03.2015 № 010/002091037 (далее – Договор). Пунктом 6.6. Договора предусмотрено право Заказчика на расторжение договора в одностороннем

порядке в случае неисполнения Исполнителем требований, указанных в Заявке Заказчика, а также нарушение сроков замены Персонала.

Согласно п. 6.7. Договора все споры и разногласия, возникающие в ходе исполнения Договора, стороны решают путем переговоров. Досудебный претензионный порядок урегулирования споров является обязательным. Срок рассмотрения претензий – 15 рабочих дней с момента ее получения.

Положения п. 6.8. Договора предусматривают разрешение всех споров, разногласий или требований, возникающих из Договора или в связи с ним, в том числе касающиеся его исполнения, нарушения, изменения, прекращения или недействительности в Третейском суде при Государственной корпорации «Ростех».

Данным Договором не предусмотрено условие при котором, Заказчику запрещается заключение договора с другим поставщиком в случае расторжения договора в одностороннем порядке. Наличие претензионного порядка разрешения споров в Договоре не может влиять на право Заказчика отказаться от исполнения договора в одностороннем порядке.

Согласно части 1 статьи 450.1 Гражданского Кодекса Российской Федерации право на односторонний отказ от договора (исполнения договора) может быть осуществлено управомоченной стороной путем уведомления другой стороны об отказе от договора (исполнения договора). Договор прекращается с момента получения данного уведомления, если иное не предусмотрено настоящим Кодексом, другими законами, иными правовыми актами или договором.

Частью 2 статьи 450.1 Гражданского Кодекса Российской Федерации предусмотрено, что в случае одностороннего отказа от договора (исполнения договора) полностью или частично, если такой отказ допускается, договор считается расторгнутым или измененным.

При рассмотрении жалобы представитель Заявителя пояснила, что уведомление о расторжении договора ими получено 24.07.2015г., по разрешению спора в Третейский суд при Государственной корпорации «Ростех» на момент рассмотрения жалобы они не обратились.

Рассмотрение вопроса об обоснованности расторжения договора в одностороннем порядке не входит в полномочия антимонопольного органа, и не может являться предметом рассмотрения жалобы.

Учитывая, что прекращение исполнения договора в одностороннем порядке не может являться препятствием для заключения договора с единственным поставщиком, Комиссия Удмуртского УФАС России приходит к выводу о необоснованности довода Заявителя о том, что несоблюдение претензионного порядка урегулирования споров по Договору с ООО «ИКЦ» явилось нарушением антимонопольного законодательства при проведении закупки у единственного поставщика и заключения договора оказания услуг по предоставлению персонала с компанией ООО «Система Персонал Групп».

2. В соответствии с частью 15 статьи 4 Закона о закупках не подлежат размещению

в единой информационной системе сведения об осуществлении закупок товаров, работ, услуг, о заключении договоров, составляющие государственную тайну, а также сведения о закупке, по которым принято решение Правительства Российской Федерации в соответствии с частью 16 статьи 4 Закона о закупках. Заказчик вправе не размещать в единой информационной системе сведения о закупке товаров, работ, услуг, стоимость которых не превышает сто тысяч рублей. В случае, если годовая выручка заказчика за отчетный финансовый год составляет более чем пять миллиардов рублей, заказчик вправе не размещать в единой информационной системе сведения о закупке товаров, работ, услуг, стоимость которых не превышает пятьсот тысяч рублей.

При рассмотрении жалобы на заседании комиссии представитель заявителя пояснила, что ни одного из оснований, перечисленных в части 15 статьи 4 Закона о закупках, которые позволили бы провести закупку услуг для ОАО «Концерн «Калашников» без проведения конкурентных процедур, не имеется. В связи, с чем положения части 15 статьи 4 Закона о закупках нужно рассматривать расширительно, и все иные закупки должны быть опубликованы в единой информационной системе и должны быть заключены при проведении конкурентных процедур.

Вместе с тем, требования, изложенные в части 15 статьи 4 Закона о закупках не обязывают Заказчика к проведению конкурентных закупок.

Закупка у единственного поставщика относится к неконкурентным способам определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей), размещение извещения о такой закупке носит уведомительный характер.

Таким образом, Комиссия Удмуртского УФАС приходит к выводу о несостоятельности доводов заявителя о том, что при проведении закупки у единственного поставщика неконкурентным способом нарушены требования части 15 статьи 4 Закона о закупках.

3. В соответствии с частью 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами:

- 1) информационная открытость закупки;
- 2) равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки;
- 3) целевое и экономически эффективное расходование денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика;
- 4) отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

Согласно части 2 статьи 3 Закона о закупках извещение о проведении конкурса или аукциона размещается в соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках не менее чем за двадцать дней до дня окончания подачи заявок на участие в

конкурсе или аукционе.

Вместе с тем, требования указанной нормы распространяются на извещения о проведении конкурса или аукциона, то есть на предусмотренные частью 1 статьи 448 Гражданского Кодекса Российской Федерации формы проведения торгов.

В соответствии с частью 3 статьи 3 Закона о закупках в положении о закупках могут быть предусмотрены иные (помимо конкурса или аукциона) способы закупки. При этом заказчик обязан установить в положении о закупке порядок закупки указанными способами.

Таким образом, заказчик самостоятельно определяет способы закупки товаров, работ, услуг, порядок подготовки и проведения которых должны быть установлены в положении о закупке.

Частью 5 статьи 4 Закона о закупках предусмотрено, что в единой информационной системе при закупке 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 единой информационной системе предусмотрено настоящим Федеральным законом и положением о закупке.

Сроки опубликования извещения о закупке у единственного поставщика Положением о закупочной деятельности Заказчика не установлены, однако это не противоречит нормам Закона о закупках, поскольку данный способ закупки не является конкурсом или аукционом.

В данном случае, факт опубликования 03.09.2015 года извещения о закупке у единственного поставщика носит уведомительный характер. Закон о закупках не содержит четкого регламентирования сроков и порядка размещения информации на данный способ закупки.

Из представленных документов и пояснений следует, что Заказчик исполнил требования об информационном обеспечении закупки, содержащиеся в части 5 статьи 4 Закона о закупках, опубликовав на официальном сайте в сети «Интернет» - www.zakupki.gov.ru информацию о закупке, в том числе извещение о закупке, документацию о закупке, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения о закупке и документации о закупке, протокол, составленный в ходе закупки.

Таким образом, Комиссия Удмуртского УФАС России приходит к выводу о необоснованности довода Заявителя о том, что факт опубликования извещения после составления и подписания протокола по итогам закупки у единственного поставщика является нарушением принципов равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, изложенных в статье 3 Закона о закупках.

4. Протоколом заседания Совета директоров ОАО «Концерн «Калашников» № 18 от 11.07.2014 года утверждено Положение о закупочной деятельности открытого

акционерного общества «Концерн «Калашников» в новой редакции.

Данное Положение о закупке в судебном порядке не оспорено.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках, при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 статьи 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее - положение о закупке).

Положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения (ч.2 ст.2 Закона о закупках).

Положение о закупке ОАО «Концерн «Калашников» содержит нормы, регламентирующие закупочную деятельность данного лица: информацию о видах процедур закупки, условия применения, а также порядок заключения и исполнения договоров. Следовательно, Положение о закупочной деятельности открытого акционерного общества «Концерн «Калашников» соответствует требованиям, установленным законодательством Российской Федерации о закупках, к положению о закупке.

В статье 20 Положением о закупке предусмотрены случаи и порядок закупки у единственного поставщика без проведения конкурентных процедур.

В соответствии с пунктом 25 части 3 статьи 20 положения о закупке, закупка товаров (работ, услуг) у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) осуществляется заказчиком в случае, если договор, заключенный по результатам проведения конкурентных процедур закупок, был расторгнут в связи с неисполнением (ненадлежащим исполнением) условий договора поставщиком (исполнителем, подрядчиком) и у Заказчика отсутствует время на проведение новых конкурентных закупок, предусмотренных настоящим положением; в данном случае договор заключается в пределах объема товаров(работ, услуг), сроков исполнения и цены расторгнутого договора.

При рассмотрении жалобы представитель Заказчика пояснил, что ОАО «Концерн «Калашников» является исполнителем государственного оборонного заказа. Персонал (рабочие специальности), направляемый Исполнителем ООО «ИКЦ» по договору от 23.03.2015 № 010/002091037 привлекался, в том числе и к выполнению работ в рамках государственного оборонного заказа. Систематическое нарушение Исполнителем обязательств (в частности недобор персонала) привело к нарушению производственных планов Заказчика в части укомплектования производства квалифицированными рабочими и как следствие к риску срыва сроков исполнения государственного оборонного заказа.

Учитывая потребность в персонале и недопустимость срыва сроков по государственному оборонному заказу, комиссией по закупкам ОАО «Концерн «Калашников» 11.08.2015 года было принято решение о заключении договора на

оказание услуг по предоставлению персонала с ООО «Система Персонал Групп» как с единственным поставщиком на основании п.25 ч.3 ст.20 Положения о закупках в пределах объема услуг и цены расторгнутого договора.

В силу части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

В соответствии с пунктом 17 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» к признакам ограничения конкуренции относятся: сокращение числа хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, на товарном рынке, рост или снижение цены товара, не связанные с соответствующими изменениями иных общих условий обращения товара на товарном рынке, отказ хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, от самостоятельных действий на товарном рынке, определение общих условий обращения товара на товарном рынке соглашением между хозяйствующими субъектами или в соответствии с обязательными для исполнения ими указаниями иного лица либо в результате согласования хозяйствующими субъектами, не входящими в одну группу лиц, своих действий на товарном рынке, иные обстоятельства, создающие возможность для хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара на товарном рынке, а также установление органами государственной власти, органами местного самоуправления, организациями, участвующими в предоставлении государственных или муниципальных услуг, при участии в предоставлении таких услуг требований к товарам или к хозяйствующим субъектам, не предусмотренных законодательством Российской Федерации.

Закупка у единственного поставщика относится к неконкурентным способам определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей), в связи с чем, не могла привести к созданию преимущественных условий для отдельного юридического лица и соответственно ограничению конкуренции.

Основной целью Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» устанавливающего порядок проведения закупок, является не столько обеспечение максимально широкого круга участников закупки, сколько выявление в результате закупки лица, исполнение контракта которым в наибольшей степени будет отвечать нуждам заказчика и целям эффективного использования денежных средств.

Поэтому проведение закупки у единственного поставщика, соответствующее нуждам заказчика, с учетом специфики деятельности, не может рассматриваться как ограничение конкуренции и не является нарушением статьи 17 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Таким образом, Комиссия Удмуртского УФАС России приходит к выводу о необоснованности довода Заявителя о том, что условие, содержащееся в пункте 25 части 3 статьи 20 Положения о закупочной деятельности ОАО «Концерн «Калашников», позволяющее заключить договор с единственным поставщиком, не соответствует требованиям антимонопольного законодательства и направлено на возможность ограничения конкуренции.

Руководствуясь статьями 18.1, 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Удмуртского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры проведения торгов и порядка заключения договоров

р е ш и л а:

1. Признать жалобу ООО «Инновационный консалтинговый центр» на действия ОАО «Концерн «Калашников» при проведении закупки у единственного поставщика, извещение № 31502724741, необоснованной.

Председатель Комиссии <...>

Члены Комиссии <...>

<...>

Настоящее решение может быть обжаловано в Арбитражный суд Удмуртской Республики в течение трёх месяцев со дня принятия.