

РЕШЕНИЕ

г. Челябинск, пр. Ленина, 59

Резолютивная часть решения оглашена 18 ноября 2016 года.

В полном объеме решение изготовлено 23 ноября 2016 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России) по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции (далее - Комиссия) в составе:

Председателя
Комиссии: <...> – заместителя руководителя Челябинского УФАС России;

<...> – начальника отдела антимонопольного контроля Челябинского УФАС России;

Членов Комиссии: <...> – ведущего специалиста-эксперта отдела антимонопольного контроля Челябинского УФАС России,

рассмотрев жалобу **№ 147-04-18.1/16** ООО «Урал-Пресс Челябинск» от 02.11.2016 вх. № 15145 на действия (бездействие) АО «Государственный ракетный центр имени академика В.П. Макеева» (далее — Заказчик) при проведении открытого запроса котировок в электронной форме без предъявления специальных требований к участникам, на право заключения договора на поставку периодических печатных изданий на 1 полугодие 2017 года (извещение № 31604250736),

УСТАНОВИЛА:

26.10.2016 на официальном сайте в сети Интернет по адресу: www.zakupki.gov.ru Заказчик разместил извещение (№ 31604250736) и документацию о проведении открытого запроса котировок в электронной форме без предъявления специальных требований к участникам, на право заключения договора на поставку периодических печатных изданий на 1 полугодие 2017 года (далее — Документация о закупке).

При осуществлении процедуры закупки в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее — Закон о закупках) Заказчик руководствовался Положением о закупке товаров, работ, услуг АО «Государственный ракетный центр

имени академика В.П. Макеева», утвержденным Советом директоров заказчика путем присоединения к Положению о закупке товаров, работ услуг Государственной корпорации по космической деятельности «РОСКОСМОС», Документацией о закупке.

Предмет договора: поставка периодических печатных изданий на 1 полугодие 2017 года.

Количество товара: 332 комплекта.

Место поставки товара (выполнения работ, оказания услуг): 456320, Челябинская область, г. Миасс, ул. Молодёжная, 22А, а/я 125.

Сведения о начальной (максимальной) цене договора: 1 898 394,26 (Один миллион восемьсот девяносто восемь тысяч триста девяносто четыре рубля 26 копеек) рублей.

Срок предоставления документации о закупке: с «26» октября 2016 года по «07» ноября 2016 года.

Плата за предоставление документации: плата за предоставление документации не предусмотрена.

Дата и время окончания подачи заявок, место их подачи:

«07» ноября 2016 года в 10 часов 00 минут московского времени по адресу ЭТП www.otc-tender.ru.

Информация о форме, размере и сроке предоставления обеспечения заявки: размер обеспечения заявки составляет 1 % от начальной (максимальной) цены договора: 18 983 (Восемнадцать тысяч девятьсот восемьдесят три) рубля 94 копейки. Денежные средства перечисляются на счет, открытый участнику процедуры закупки оператором ЭТП в соответствии с регламентом ЭТП, в срок не позднее момента окончания подачи заявок.

Место и дата рассмотрения заявок: «09» ноября 2016 года в 10 часов 00 минут московского времени по адресу: Челябинская область, г. Миасс, Тургорское шоссе, 1.

Место и дата оценки и сопоставления, подведения итогов закупки: «09» ноября 2016 года в 10 часов 00 минут московского времени по адресу: Челябинская область, г. Миасс, Тургорское шоссе, 1.

Срок заключения договора после определения победителя закупки: С победителем запроса котировок будет заключен договор в срок не позднее 20 (двадцати) дней после официального размещения протокола, которым были подведены итоги закупки.

02.11.2016 в Челябинское УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия (бездействие) Заказчика при проведении запроса котировок.

В связи с поступившей в Челябинское УФАС России жалобой Заявителя, Заказчик приостановил запрос котировок. Договор по результатам проведения запроса

котировок не заключен.

Из текста жалобы Заявителя, письменных и устных пояснений следует, что заказчик создает ФГУП «Почта России» при участии в закупке преимущественные условия путем установления в документации следующих требований.

Так, согласно пункту 8 Извещения, пункту 4.1 проекта договора поставка товара до а\я, расположенного по адресу 456320, Челябинская область, г. Миасс, ул. Молодёжная, 22А. Обслуживание указанного абонентского ящика, в том числе прием и вложение корреспонденции, осуществляется со стороны ФГУП «Почта России» (отделение почтовой связи № 20). Открытый доступ к указанному абонентскому ящику со стороны ФГУП «Почта России» не обеспечен, т.к. это противоречит условиям оказания услуги а/я, размещенных на сайте ФГУП «Почта России» по адресу www.pochta.ru/support/office-services/post-office-box-rent. Таким образом, в случае заключения контракта между ООО «Урал-Пресс Челябинск» и АО «ГРЦ Макеева», ООО «Урал-Пресс Челябинск» будет вынуждено физически осуществлять поставку периодических изданий через своего основного конкурента.

Отсутствие прямого доступа к абонентскому ящику увеличивает сроки доставки изданий ООО «Урал-Пресс Челябинск» по сравнению с ФГУП «Почта России».

Для того чтобы доставить экземпляр периодического печатного издания и ООО «Урал-Пресс Челябинск» и ФГУП «Почта России» получают это издание в МСЦ (магистральный сортировочный центр). Далее ФГУП «Почта России» имеет возможность сразу положить издания в а\я, указанный в договоре, а ООО «Урал-Пресс Челябинск» не имеет прямого доступа к а\я и вынуждено, например, сдавать издания в ФГУП «Почта России» в качестве бандероли и только потом ФГУП «Почта России» доставит такую бандероль в а\я. Сроки доставки по городу, которые применяются в такой ситуации, составляют 2 дня (информация с сайта ФГУП «Почта России» о контрольных сроках пересылки письменной корреспонденции:

www.pochta.ru/documents/10231/17590/New_terms_lettercorr.pdf/067baef4-5474-404c-8665-2d8a22ccca87).

Таким образом, вне зависимости от того, как будет исполнять условия контракта ООО «Урал-Пресс Челябинск», ФГУП «Почта России» всегда будет потенциально выполнять условия контракта быстрее, чем ООО «Урал-Пресс Челябинск». Обусловлены данные требования установленными на предприятиях хозяйственными процессами, а исключительно формированием условий документации и контракта в интересах ФГУП «Почта России».

Текущие условия контракта дают возможность своевременно подписывать документы, подтверждающие исполнение контракта только с ФГУП «Почта России».

Так, если контрактом устанавливается такое место поставки товара как а\я, то у сторон по договору нет возможности одновременно с доставкой изданий, подписать такие документы, как ТОРГ-12 и (или) акт оказания услуг по доставке изданий. Фактически указанные документы будут подписаны существенно позже самой поставки и покупателем в одностороннем порядке. Данные условия исключают надлежащее рассмотрение потенциальных разногласий сторон договора по объему поставляемой продукции, а заключение подобного контракта

для потенциального поставщика несет слишком много рисков, связанных с несвоевременной поставкой.

При этом, ФГУП «Почта России» имеет возможность подписать с Заказчиком документы в момент передачи изданий представителю Заказчика из абонентского ящика.

Подобная ситуация складывается не в первый раз, в связи с чем ООО «Урал-Пресс Челябинск» неоднократно обращалось с предложением изменить условия документации о проведении открытого запроса котировок в электронной форме, в том числе проекта договора и установить в качестве места поставки изданий, какое-то общедоступное место, например, проходную.

Так, в адрес Заказчика было направлено письмо № 109 от 01.09.2016, где было указано, что ФГУП «Почта России» является основным конкурентом ООО «Урал-Пресс Челябинск» и указание в качестве места доставки а/я, к которому нет свободного доступа, ставит двух конкурентов на рынке в неравное положение при участии в торгах. Заказчик указанное письмо проигнорировал и сформировал документацию в очередной раз с указанием места доставки - а\я. Кроме того, был направлен запрос на разъяснение положений документации о проведении открытого запроса котировок в электронной форме с аналогичным содержанием, однако документация изменена не была.

Существующая ситуация приводит к тому, что ООО «Урал-Пресс Челябинск» из полугодия в полугодие не может участвовать в запросах котировок.

Представители Заказчика в письменных пояснениях и на заседании Комиссии пояснили, что место поставки - (а/я) 125, расположенный по адресу Челябинская область, г. Миасс, ул. Молодежная 22А - общедоступное место поставки периодических изданий в соответствии с Договором Д-143214 на абонирование ячейки абонентского почтового шкафа от 08.07.2016 и «Порядком абонирования ячейки абонентского почтового шкафа», в соответствии с которыми обеспечен прямой доступ к а/я.

Заказчик в проекте договора не выставляет требований одновременного подписания документов, в том числе и ТОРГ-12.

Использовать проходную в качестве места доставки периодических печатных изданий не представляется возможным, поскольку территория предприятия составляет несколько десятков га, на которой находятся два предприятия, в том числе Заказчик, территория огорожена и имеет 4 проходных, которые не оборудованы а\я (дооборудование потребует материальных вложений со стороны Заказчика). Одновременно с этим, установка дополнительного оборудования (а\я) на территории, прилегающей к режимной, будет противоречить требованиям антитеррористической защищенности объектов ракетно-космической промышленности.

Использование а\я в качестве адреса доставки корреспонденции установлено Федеральным законом о почтовой связи № 176-ФЗ от 17 июля 1999 года. Между Заказчиком и ФГУП «Почта России» заключен договор аренды а\я (Договор Д-

143214 от 08.07.2016 на абонирование ячейки абонентного почтового шкафа от 08.07.2016). Согласно этому договору, любая корреспонденция, независимо от ее вида и отправителя (в том числе и периодические печатные издания), направленная в адрес заказчика поступает в арендованный абонентный ящик и периодически извлекается из него ответственным подразделением предприятия.

Представитель ФГУП «Почта России» на Комиссии пояснил следующее.

Отправитель для того, чтобы направить периодические печатные издания третьему лицу на а/я должен сформировать почтовое отправление, например бандероль, и направить его посредством ФГУП «Почта России» на основании договора возмездного оказания услуг.

В соответствии с порядком абонирования ячейки абонентного почтового шкафа № 1.9.3.1.2-05/85-нд от 20.10.2016 «В ячейки абонентных почтовых шкафов опускаются поступающие на имя Абонента: простые почтовые отправления; извещения первичные и вторичные о поступлении РПО, почтовых переводов денежных средств, заказных уведомлений о вручении РПО, а также извещения на простые почтовые отправления, размеры которых не позволяют опустить их в ячейку; простые уведомления о вручении РПО и выплате почтовых переводов денежных средств; ППИ (периодические печатные издания); отправления ДМ».

Таким образом, отправитель самостоятельно не может поместить почтовое отправление в абонентский ящик третьего лица, однако отправитель может самостоятельно воспользоваться услугами почтовой связи, передав почтовое отправление в отделение связи или опустив его в почтовый ящик в соответствии с пунктом 28 Приказа Министерства связи и массовых коммуникаций РФ от 31 июля 2014 г. № 234 «Об утверждении Правил оказания услуг почтовой связи»: «Почтовые отправления, за исключением простых и заказных почтовых отправлений, пересылаемых в форме электронного документа, и почтовые переводы принимаются в объектах почтовой связи.

Срок доставки почтового отправления определяется в соответствии с Нормативами частоты сбора из почтовых ящиков, обмена, перевозки и доставки письменной корреспонденции, а также контрольные сроки пересылки письменной корреспонденции (утв. постановлением Правительства РФ от 24 марта 2006 № 160), подпункт б пункта 6: «Контрольные сроки пересылки письменной корреспонденции (без учета дня приема) составляют: на внутригородской территории городов федерального значения, на территории административных центров субъектов Российской Федерации - 2 дня».

В соответствии с Порядком абонирования ячейки абонентного почтового шкафа № 1.9.3.1.2-05/85-нд от 20.10.2016 подпункт 7.6 «Работники ОПС в рамках услуги абонирования обязаны: своевременно вкладывать в ячейку абонентного почтового шкафа поступающие на имя Абонента простые почтовые отправления, ППИ, отправления ДМ, первичные и вторичные извещения о поступлении РПО, почтовых переводов денежных средств, заказные уведомления о вручении РПО, извещения на простые почтовые отправления, размеры которых не позволяют опустить их в ячейку, простые уведомления о вручении РПО и выплате почтовых переводов денежных средств».

Изучив материалы жалобы, заслушав пояснения сторон, Комиссия Челябинского УФАС России пришла к следующим выводам.

В силу части 1 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) по правилам настоящей статьи 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, за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

В соответствии с частью 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

Законом о закупках установлены общие принципы закупок товаров, работ, услуг и основные требования к таким закупкам.

1. В соответствии с пунктом 4.1 проекта договора поставка изданий осуществляется до а\я Покупателя, расположенного по адресу: 456320, Челябинская область, г. Миасс, ул. Молодёжная, 22А, а/я 125.

Доставка должна производиться в следующем порядке: **ежедневные издания доставляются Поставщиком Покупателю в день их выхода из печати**, все другие печатные издания, указанные в номенклатуре периодических печатных изданий, доставляются Поставщиком Покупателю не позднее 20 дней со дня выхода изданий из печати (пункт 4.4 проекта договора).

Таким образом, **ежедневные издания доставляются поставщиком покупателю в день их выхода из печати до абонентского ящика покупателя**, расположенного по адресу: 456320, Челябинская область, г. Миасс, ул. Молодёжная, 22А, а/я 125.

Материалами жалобы установлено, что поставщик (кроме ФГУП «Почта России») не может поместить почтовое отправление в а/я Заказчика, однако может самостоятельно воспользоваться услугами почтовой связи, передав почтовое

отправление в отделение связи или опустив его в почтовый ящик. В соответствии с пунктом 28 Правил оказания услуг почтовой связи, утвержденных Приказом Министерства связи и массовых коммуникаций РФ от 31 июля 2014 г. № 234, почтовые отправления, за исключением простых и заказных почтовых отправлений, пересылаемых в форме электронного документа, и почтовые переводы принимаются в объектах почтовой связи.

Срок доставки почтового отправления определяется в соответствии с Нормативами частоты сбора из почтовых ящиков, обмена, перевозки и доставки письменной корреспонденции, а также контрольными сроками пересылки письменной корреспонденции, утвержденными постановлением Правительства РФ от 24 марта 2006 № 160 (далее – Нормативы).

Подпунктом б пункта 6 названных Нормативов установлено, что контрольные сроки пересылки письменной корреспонденции (без учета дня приема) составляют: на внутригородской территории городов федерального значения, на территории административных центров субъектов Российской Федерации - 2 дня.

Следовательно, поставщик (кроме ФГУП «Почта России») для того, чтобы направить ежедневные печатные издания Заказчику на а\я должен сформировать почтовое отправление, например бандероль, и направить его посредством ФГУП «Почта России» на основании договора возмездного оказания услуг. При этом минимальный срок доставки с учетом подпункта б пункта 6 Нормативов будет составлять минимум 1 день, что является нарушением пункта 4.4 договора, заключаемого по результатам проведения закупки.

При этом, ФГУП «Почта России» указанных действий по отправке ежедневных изданий совершать не нужно, поскольку достаточно вложить ежедневное печатное издание в а\я Заказчика, находящийся в отделении ФГУП «Почта России» и к которому последний имеет доступ в силу Договора Д-143214 на абонирование ячейки абонементного почтового шкафа от 08.07.2016.

Доводы Заказчика о невозможности поставки корреспонденции иначе, чем в а\я, в т.ч. до проходной в связи с наличием ограниченного режима доступа на территорию Заказчика не принимаются во внимание по следующим основаниям.

Челябинское УФАС России, проанализировав закупки иных хозяйствующих субъектов, имеющих ограниченный режим доступа на территорию заказчика, установило, что, например, ФГУП «РФЯЦ – ВНИИТФ им. Ак. Забабахина», ФГУП ПО «Маяк», ФКУ ИК-5 ГУ ФСИН по Челябинской области устанавливают в таких случаях в качестве места поставки:

- место нахождения предприятия (в т.ч. канцелярия предприятия), где в установленном порядке (с выдачей пропусков) и установленное время происходит передача от поставщика покупателю товара, подписание товарных накладных
- иной адрес, на который поставщик доставляет товар в согласованное с Заказчиком время.

В ходе рассмотрения жалобы Заявитель представил Комиссии информацию о нахождении офиса в непосредственной близости от отделения ФГУП «Почта России», где у Заказчика арендован а\я, что позволяет обеспечить Заказчику

возможность самовывоза товара.

Комиссия считает, что Заявитель или иной потенциальный участник конкурентной процедуры будут находиться в равных (конкурентных) условиях, когда заказчиком в качестве места поставки товара будет, например, указан пункт пропуска предприятия, любое общедоступное место в пределах города, самовывоз Заказчиком из расположенного в черте города офиса поставщика и т.д.

Указание Заказчиком в документации в качестве места поставки товара адреса одной из конкурирующих компаний противоречит принципам, установленным пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

Таким образом, действия заказчика по включению в проект договора являющегося частью документации о закупке условий о поставке изданий до а\я, расположенного в отделении ФГУП «Почта России» (456320, Челябинская область, г. Миасс, ул. Молодёжная, 22А), в день их выхода из печати, нарушают принципы, установленные пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и создают ФГУП «Почта России» преимущественные условия участия в запросе котировок, что является нарушением пункта 2 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

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, который должен быть исчерпывающим.

Требование Заказчика к участникам запроса котировок «Наличие опыта работы с предприятиями оборонно-промышленного комплекса за последние пять лет» в Информационной карте и иных положениях документации не установлено, как и не установлены в составе заявки документы, которые должен представить участник в подтверждение опыта. Однако в проекте договора Заказчик такое требование к участникам установил, **что является нарушением пункта 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках.**

В соответствии с частью 5 статьи 3 Закона о закупках участником закупки может быть любое юридическое лицо или несколько юридических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала либо любое физическое лицо или несколько физических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, в том числе индивидуальный предприниматель или несколько индивидуальных предпринимателей, выступающих на стороне одного участника закупки, **которые соответствуют требованиям, установленным заказчиком в соответствии с положением о закупке.**

Не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора требования и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке. Требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а

также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора (часть 6 статьи 3 Закона о закупках).

В подпункте 4 пункта 10.4.7 Положения о закупке указано, что в документации о закупке требования к участникам закупки устанавливаются с учетом ограничений, в т.ч. должен быть установлен порядок подтверждения участником закупки своего соответствия установленным требованиям, а также перечень документов, подтверждающих такое соответствие.

Предъявление к участникам закупки требования «Наличие опыта работы с предприятиями оборонно-промышленного комплекса за последние пять лет» не предусмотренного Положением о закупке является нарушением подпункта 4 пункта 10.4.7 Положения о закупке, частей 5, 6 статьи 3 Закона о закупках.

Требования к участникам закупки сформулированы Заказчиком в Приложении № 1 к информационной карте, перечень которых является исчерпывающим.

Однако, в соответствии с пунктом 5.6 проекта договора поставщик гарантирует соблюдение налогового законодательства РФ при осуществлении поставки печатных изданий по данному Договору и наличие опыта работы с предприятиями оборонно-промышленного комплекса за последние пять лет.

В соответствии с пунктом 10.12.5 Положения о закупке несоответствие участника процедуры закупки или поданной им заявки требованиям документации о закупке является основанием для отказа в допуске к участию в закупке.

Учитывая, что в силу пункта 25 Информационной карты единственным критерием оценки заявок является «Цена договора», то требование заказчика о наличии опыта работы с предприятиями оборонно-промышленного комплекса за последние пять лет не может быть расценено как критерий оценки заявки, а, следовательно, указанное требование, предъявляемое к участнику, является основанием допуска участника к конкурентной процедуре.

Потенциальным участником на стадии допуска к проведению процедуры закупки должны быть представлены документы, подтверждающие наличие опыта работы с предприятиями оборонно-промышленного комплекса за последние пять лет.

Комиссия отмечает, что **установление на стадии допуска** к участию в запросе котировок такого **требования** как наличие опыта работы с предприятиями оборонно-промышленного комплекса за последние пять лет, **ограничивает конкуренцию, поскольку предусматривает допуск к участию в закупке участников, существующих на рынке продолжительное время, исключая при этом, вновь созданные предприятия, способные поставить товар, выполнить работы в соответствии с требованиями документации о закупке.** Установление такого требования на стадии допуска участников к запросу котировок не позволяет выявить участника закупки, исполнение договора которым в наибольшей степени

будет отвечать целям эффективного использования источников финансирования и предотвращения злоупотреблений в указанной сфере, а также, не способно обеспечить равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки. Указанная позиция подтверждается судебной практикой (№ А71-11305/2013).

Таким образом, установление Заказчиком в проекте договора, являющегося неотъемлемой частью документации о закупке, требования к участникам запроса котировок «Наличие опыта работы с предприятиями оборонно-промышленного комплекса за последние пять лет» нарушает общие принципы и основные положения Закона о закупках, установленные в части 1 статьи 3 указанного закона, может привести к ограничению конкуренции и является нарушением части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

3. В соответствии с пунктом 4 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны место, условия и сроки (периоды) поставки товара, выполнения работы, оказания услуги.

Согласно пункту 6 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны форма, сроки и порядок оплаты товара, работы, услуги.

В соответствии с пунктом 15.3.6 Положения о закупке документация о закупке должна содержать, в т.ч. следующие сведения:

- место, условия и сроки (периоды) поставки товара, выполнения работы, оказания услуги (подпункт 10);
- форма, сроки и порядок оплаты товара, работы, услуги (подпункт 12).

В соответствии с пунктом 4.1 проекта договора поставка изданий осуществляется до абонентского ящика покупателя, расположенного по адресу: 456320, Челябинская область, г. Миасс, ул. Молодёжная, 22А, а/я 125.

Приёмка печатных изданий по количеству, качеству и комплектности производится по сопроводительным накладным документам после доставки покупателем периодических печатных изданий в упаковке от абонентского ящика до НТБ. При обнаружении несоответствий полученных изданий сопроводительным накладным документам в течение трёх дней составляется Акт об установленном расхождении по количеству и качеству (пункт 4.10 проекта договора).

Поставщик обязан осуществить замену некачественных экземпляров изданий в течение 45 рабочих дней с момента поступления претензии от покупателя, направленной по факсу или по электронной почте без дополнительной оплаты в пределах установленной цены договора (пункт 4.11 проекта договора).

Поставщик ежемесячно предоставляет покупателю товарную накладную по форме ТОРГ-12 и счёт-фактуру на поставленные за отчётный месяц издания, а покупатель возвращает один подписанный экземпляр товарной накладной поставщику (пункт

4.12 проекта договора).

Датой поставки считается дата подписания товарной накладной покупателем (пункт 4.13 проекта договора).

Покупатель осуществляет расчёты с поставщиком ежемесячно по факту поставки в безналичном порядке платёжными поручениями, в российских рублях, в течение 10 (десяти) банковских дней на основании товарной накладной по форме ТОРГ-12 с приложением счёта-фактуры по счёту поставщика за отчётный месяц. Договором устанавливается период отчётности 1 (один) календарный месяц (пункт 3.1 проекта договора).

Риск случайной гибели и повреждения изданий несёт поставщик до момента подписания Покупателем накладной (пункт 4.14 проекта договора).

Указанные условия противоречат императивным нормам гл. 30 ГК РФ (купля-продажа) а также друг другу по следующим причинам.

В соответствии с частями 1, 2 статьи 509 ГК РФ, поставка товаров осуществляется поставщиком путем отгрузки (передачи) товаров покупателю, являющемуся стороной договора поставки, или лицу, указанному в договоре в качестве получателя. В случае, когда договором поставки предусмотрено право покупателя давать поставщику указания об отгрузке (передаче) товаров получателям (отгрузочные разнарядки), отгрузка (передача) товаров осуществляется поставщиком получателям, указанным в отгрузочной разнарядке.

Закон не предусматривает возможность передавать товар не стороне договора или указанному покупателем третьему лицу, а в а/я, как в проекте договора, без документальной фиксации исполнения обязательства по передаче товара. Момент исполнения обязательства по передаче товара должен совпадать с моментом передачи товара именно покупателю или третьему лицу, указанному покупателем и этот факт, фиксируется подписанием документов.

В соответствии с частями 1, 2 статьи 484 ГК РФ, покупатель обязан принять переданный ему товар. Покупатель обязан совершить действия, которые в соответствии с обычно предъявляемыми требованиями необходимы с его стороны для обеспечения передачи и получения соответствующего товара.

Однако, передача товара в соответствии с указанными выше пунктами проекта договора, не влечет за собой принятие товара со стороны покупателя, путем производства каких-либо действий, т.к. передача и фактическое получение товара, подписание ТОРГ -12 происходят в разное время.

Данное правило установлено законом, помимо прочего, для того, чтобы претензии по количеству передаваемого товара должны быть рассмотрены с участием обеих сторон сделки, а не покупателем в одностороннем порядке. Учитывая положения пункта 4.10 проекта договора, реализовать такой порядок невозможно.

В нарушение указанных норм Заказчик устанавливает в пункте 4.13 проекта договора условие, в соответствии с которым, датой поставки считается не дата фактической передачи товара, а дата подписания товарной накладной покупателем. При этом товарная накладная подписывается со стороны покупателя не в момент принятия товара, а раз в месяц после доставки товара от

абонентского ящика до НТБ.

Таким образом, в случае, если поставленный в полном объеме товар будет утерян между а\я и НТБ представителем покупателя, поставка не будет считаться осуществленной, а поставщик несет необоснованные риски возмещения формально недопоставленного товара и выплату неустойки.

Пункт 4.9 проекта договора противоречит пункту 4.13 проекта договора, т.к. с одной стороны устанавливает обязанность поставить товар ежедневно, а с другой стороны устанавливает, что дата поставки раз в месяц (датой поставки считается дата подписания товарной накладной, а товарная накладная подписывается один раз в месяц, в соответствии с пунктом 4.12 проекта договора).

Документация о закупке и проект договора не содержат условий, позволяющих сделать вывод об условиях и сроках поставки товара, что не позволяет участнику закупки доказать сам факт поставки товара в установленные заказчиком сроки, что может привести к нарушению исполнения договорных обязательств. Действия Заказчика по неустановлению указанных условий является нарушением подпункта 10 пункта 15.3.6 Положения о закупке, пункта 4 части 10 статьи 4 Закона о закупках.

Поскольку в документации о закупке отсутствуют условия и сроки поставки товара то срок и порядок оплаты товара невозможно определить. Действия Заказчика по неустановлению указанных условий является нарушением подпункта 12 пункта 15.3.6 Положения о закупке, пункта 6 части 10 статьи 4 Закона о закупках.

Таким образом, в Документации о закупке в нарушение подпунктов 10, 12 пункта 15.3.6 Положения о закупке, пунктов 4, 6 части 10 статьи 4 Закона о закупках условия и сроки поставки товара, сроки и порядок оплаты товара не определены.

В связи с чем, Заказчику необходимо внести соответствующие изменения в Документацию по закупке для устранения указанных нарушений.

4. Согласно части 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и в случае, если жалоба признана обоснованной, либо в случае установления иных не являющихся предметом обжалования нарушений (нарушений порядка организации и проведения торгов, заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 настоящего Федерального закона.

В соответствии с пунктом 20.2.1 Положения о закупке договор по итогам процедуры закупки заключается:

- в случае проведения торгов – **не позднее 30** (тридцати) дней после официального размещения протокола, которым были подведены итоги торгов, если иной срок не был указан в извещении и (или) документации о закупке;

- в случае проведения процедуры закупки в иной, отличной от торгов форме – **не позднее 20** (двадцати) дней после официального размещения протокола, которым были подведены итоги закупки, если иной срок не был указан в извещении и (или) в документации о закупке;

- при проведении закупки у единственного поставщика договор заключается после официального размещения извещения и документации о закупке, кроме случаев, определенных в подпунктах 6.6.2(1) – 6.6.2(3), 6.6.2(36) – 6.6.2(38) Положения о закупке.

Пунктом 28 Информационной карты установлено, что договор заключается не позднее 20 (двадцати) дней после официального размещения протокола, которым были подведены итоги закупки, если иной срок не был указан в извещении и (или) в документации о закупке

Таким образом, Положение о закупке предоставляет право Заказчику заключить договор с участником закупки ранее десятидневного срока, исчисляемого со дня подведения итогов закупки.

Из положений статьи 1 Закона 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 закупке 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 соответствующей 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 разрабатываемое участником закупки Положение о закупке 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.

Срок, установленный для заключения договора по результатам закупки, не может составлять менее 10 дней со дня подведения итогов.

Таким образом, действия Заказчика, выразившиеся в установлении в пункте 20.2.1 Положения о закупке и пункте 28 документации положений, предоставляющих возможность Заказчику заключить договор ранее десятидневного срока, исчисляемого со дня подведения итогов закупки, противоречат положениям частей 1, 2 статьи 2, пункта 1 части 1 статьи 3, части 10 статьи 4 Закона о закупках, части 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции. Указанная позиция подтверждается судебной практикой (№ А60-28335/2014).

В соответствии с пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции выдает организатору торгов, конкурсной или аукционной комиссии, продавцу государственного или муниципального имущества, организатору продажи обязательные для исполнения предписания о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка организации, проведения торгов, продажи государственного или муниципального имущества (далее в настоящем пункте - торги), порядка заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися, в том числе предписания об отмене протоколов, составленных в ходе проведения торгов, о внесении изменений в документацию о торгах, извещение о проведении торгов, об аннулировании торгов.

Выявленные нарушения, по мнению Комиссии, являются основанием, достаточным **для выдачи Заказчику предписания о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка организации, проведения закупки.**

На основании изложенного и руководствуясь частью 20 статьи 18.1, пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать доводы жалобы ООО «Урал-Пресс Челябинск» на действия АО «Государственный ракетный центр имени академика В.П. Макеева» при проведении запроса котировок обоснованными.
2. Признать в действиях АО «Государственный ракетный центр имени академика В.П. Макеева», выразившихся во включении в проект договора положений, предусматривающих поставку изданий до а\я, расположенного в отделении ФГУП «Почта России» (456320, Челябинская область, г. Миасс, ул. Молодёжная, 22А), в день их выхода из печати, нарушающих принципы, установленные пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, которые создают ФГУП «Почта России» преимущественные условия участия в запросе котировок, нарушение пункта 2 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.
3. Признать в действиях АО «Государственный ракетный центр имени академика В.П. Макеева», выразившихся в неправомерном установлении в проекте договора требования «Наличие опыта работы с предприятиями оборонно-промышленного комплекса за последние пять лет», нарушение подпункта 4 пункта 10.4.7 Положения о закупке, частей 5, 6 статьи 3, пункта 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках, части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.
4. Признать в действиях АО «Государственный ракетный центр имени академика В.П. Макеева», выразившихся в неуказании в документации условий и сроков поставки товара, сроков и порядка оплаты товара нарушение подпунктов 10, 12 пункта 15.3.6 Положения о закупке, пунктов 4, 6 части 10 статьи 4 Закона о закупках.
5. Признать в действиях АО «Государственный ракетный центр имени академика В.П. Макеева», выразившихся в установлении в пункте 20.2.1 Положения о закупке и пункте 28 документации положений, предоставляющих возможность Заказчику заключить договор ранее десятидневного срока, исчисляемого со дня подведения итогов закупки, нарушение частей 1, 2 статьи 2, пункта 1 части 1 статьи 3, части 10 статьи 4 Закона о закупках, части 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.
6. Выдать АО «Государственный ракетный центр имени академика В.П. Макеева» предписание о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка организации, проведения торгов.
7. Передать материалы жалобы должностному лицу уполномоченному составлять протоколы об административных правонарушениях.

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

ПРЕДПИСАНИЕ

по жалобе № 147-04-18.1/16

18 ноября 2016 года

г. Челябинск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России) по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции (далее - Комиссия) в составе:

Председателя
Комиссии: <...> – заместителя руководителя Челябинского УФАС России;
<...> – начальника отдела антимонопольного контроля Челябинского УФАС России;

Членов Комиссии: <...> – ведущего специалиста-эксперта отдела антимонопольного контроля Челябинского УФАС России;

руководствуясь пунктом 3.1 части 1 статьи 23, частью 20 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании своего решения от 18.11.2016 по итогам рассмотрения жалобы № 147-04-18.1/16 ООО «Урал-Пресс Челябинск» (далее - Заявитель) на действия АО «Государственный ракетный центр имени академика В.П. Макеева» при проведении открытого запроса котировок в электронной форме без предъявления специальных требований к участникам, на право заключения договора на поставку периодических печатных изданий на 1 полугодие 2017 года (извещение № 31604250736),

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. АО «Государственный ракетный центр имени академика В.П. Макеева» с даты опубликования настоящего предписания на сайте Челябинского УФАС России - www.chel.fas.gov.ru не заключать договор с ФГУП «Почта России по результатам проведения запроса котировок (№ 31604250736) до исполнения пункта 2 настоящего предписания.

2. АО «Государственный ракетный центр имени академика В.П. Макеева» в срок до 01.12.2016 прекратить нарушение частей 1, 2 статьи 2, пунктов 1, 2 части 1 статьи 3 частей 5, 6 статьи 3, части 10 статьи 4, в т.ч. пунктов 4, 6 части 10 статьи 4, пункта 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках, подпунктов 10, 12 пункта 15.3.6 Положения о закупке, части 1 статьи 17, в т.ч. пункта 2 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции, а именно:

- исключить из документации о закупке и проекта договора условия, создающие

ФГУП «Почта России» преимущественные условия участия в запросе котировок (№ 31604250736);

- определить сроки и порядок оплаты, приемки товара с учетом требований действующего законодательства и выводов антимонопольного органа, отраженных в решении по жалобе № 147-04-18.1/16;

- продлить срок приема заявок по запросу котировок (№ 31604250736) не менее чем на 3 рабочих дня со дня опубликования на www.zakupki.gov.ru изменений в документацию.

3. Электронной площадке АО «ОТС» с 29.11.2016 обеспечить АО «Государственный ракетный центр имени академика В.П. Макеева» возможность исполнения настоящего предписания.

4. АО «Государственный ракетный центр имени академика В.П. Макеева» **в срок до 28.12.2016** внести изменения в Положение о закупочной деятельности Заказчика, в соответствии с которыми договор с победителем либо иным лицом, с которым в соответствии с положением о закупке заключается такой договор, по результатам проведения торгов должен быть заключен не ранее 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.

5. АО «Государственный ракетный центр имени академика В.П. Макеева» **в течение трех дней** с момента исполнения настоящего предписания представить документы (информацию), подтверждающую его исполнение.