

Решение № 05-04.1/104-18

о признании жалобы обоснованной

06.12.2018

г. Омск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области (далее – Омское УФАС России) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия) в составе:

<...> – начальника отдела контроля органов власти, заместителя председателя Комиссии;

<...> – главного специалиста-эксперта отдела контроля органов власти, члена Комиссии;

<...> – ведущего специалиста-эксперта отдела контроля органов власти, члена Комиссии;

<...> – ведущего специалиста-эксперта отдела контроля органов власти, члена Комиссии;

<...> – специалиста-эксперта отдела контроля органов власти, члена Комиссии;

рассмотрев в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), жалобу общества с ограниченной ответственностью «Аквапул» (далее – ООО «Аквапул», Заявитель, Общество) на действия автономного учреждения Омской области «Дирекция по управлению спортивными сооружениями» (далее – АУ «Дирекция по управлению спортивными сооружениями», Учреждение, Заказчик, Ответчик) при проведении запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на поставку химических реагентов для бассейна в 2019 году для нужд Учреждения (извещение № 31807181507 размещено на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок zakupki.gov.ru в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет») (далее – Запрос котировок).

при участии представителя Заявителя – <...> (приказ № 4 от 13.09.2016, личность удостоверена паспортом),

при участии представителей Ответчика: <...> (доверенность № 138 от 04.12.2018, личность удостоверена паспортом), <...> (доверенность № 139 от 04.12.2018, личность удостоверена паспортом),

УСТАНОВИЛА:

1. В Омское УФАС России поступила жалоба Заявителя (вх. от 29.11.18 № 10475, 08:25 ч.) на действия АУ «Дирекция по управлению спортивными сооружениями» при проведении Запроса котировок. По мнению Общества, отдельные условия проекта договора нарушают действующее гражданское законодательство, являются неисполнимыми, что существенно ограничивает круг потенциальных участников закупки.

Так, в соответствии с пунктами 2.1, 2.2 проекта договора поставщик в течение трех часов с момента получения заявки, которая передается по электронной почте, обязан привезти и разгрузить товар, при этом, уведомив Заказчика о точном времени и дате поставки товара (пункт 6.1.3 проекта договора).

В пункте 3.4 проекта договора указано, что срок годности товара на момент поставки должен составлять не менее 90% от предельного срока годности. Основной химический реагент – гипохлорит натрия имеет срок годности 180 дней, таким образом, на момент поставки товар должен иметь срок годности не более 18 дней. При этом, с учетом доставки от места производства до склада поставщика, а затем до Заказчика, данное условие договора изначально является неисполнимым.

Заявитель указывает, что пунктами 4.4, 4.5, 4.7 установлены требования к маркировке товара, а именно голографическая этикетка, которую имеет только один производитель в России.

В соответствии с пунктами 5.3, 5.4 проекта договора Заказчик вправе изменить не более чем на 40% количество товара, предусмотренного договором. Общество указывает, что в случае отказа Заказчика от количества товара, у поставщика остается 40% нереализованной продукции с истекшим сроком годности. Если учесть тот факт, что в соответствии с проектом договора Учреждение имеет право оплатить товар в течение 180 дней и отказаться от 40% уже закупленного поставщиком товара, то контрагент теряет свои денежные средства.

Пункт 9.8 проекта договора гласит, что общая сумма неустойки (штрафов, пени) не может превышать цену договора, в таком случае Заказчик может обнулить сумму договора.

В связи с чем, Заявитель считает, что рассматриваемые условия проекта договора ограничивают доступ хозяйствующих субъектов на соответствующий товарный рынок.

На основании изложенного, ООО «Аквапул» просит признать жалобу обоснованной и выдать Заказчику предписание об устранении выявленных нарушений.

2. В соответствии с уведомлением Омского УФАС России от 29.11.2018 № 05-10499 АУ «Дирекция по управлению спортивными сооружениями» представлены

возражения относительно фактов, изложенных в жалобе Заявителя, а также надлежащим образом заверенные копии запрашиваемых документов.

На заседании Комиссии 06.12.2018 представители Ответчика с доводами жалобы Заявителя не согласились и пояснили следующее.

Согласно пункту 3 части 1 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) при закупке товаров, работ, услуг заказчик руководствуется, в том числе 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.

В соответствии с требованиями, установленными проектом договора (пункты 2.1, 2.2, 6.1.3), по заявке Учреждения, посредством её направления по электронной почте (ввиду возможностей интерфейса почтовых ресурсов при необходимости отследить точную дату и время отправки заявки), поставщик обязан поставить и разгрузить товар по адресу Заказчика.

Согласно пояснениям Учреждения, основным реагентом является гипохлорит натрия, имеющий срок годности 180 дней, по условиям поставки он должен иметь остаточный срок годности не менее 90 % (18 дней с даты изготовления). Указанное требование установлено, исходя из эффективности расходования денежных средств на приобретение товаров, а также эффективности использования «свежего» реагента, ввиду снижения концентрации «полезного вещества» с истечением срока годности реагента. Указанные требования объективно соответствуют возможности доставки товара со склада из любого региона России до города Омска и передачи его Заказчику. Доводы Заявителя о том, что при выходе продукции со склада производителя товар имеет уже 90% срока годности, не подтверждены документально и несостоятельны, ввиду отсутствия заинтересованности производителя в хранении указанного реагента.

В соответствии с пунктами 4.4, 4.5, 4.7 проекта договора, для достоверности качества произведенного товара, необходима голографическая этикетка.

Голографическая этикетка – нелицензируемый вид печатной продукции, имеющий более высокую степень защиты от подделки. Изготовление голографической этикетки (с указанием товарного знака, логотипа) не ограничивает конкуренцию и его вправе осуществить любой производитель (Поставщик), любого вида поставляемой продукции.

Ответчик также указывает, что уменьшение количества поставляемого товара не более чем на 40%, предусмотренное договором, возможно только по согласованию с поставщиком. Одностороннее уменьшение объёма (отказ от поставки) поставляемого товара надлежащего качества проектом договора не предусмотрено.

На основании изложенного, Ответчик просит считать жалобу необоснованной.

3. Из представленных материалов и информации следует, что 21.11.2018 на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок zakupki.gov.ru в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» были размещено извещение о проведении запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на поставку химических реагентов для бассейна в 2019 году для нужд Учреждения.

Согласно извещению № 31807181507 дата начала и окончания срока подачи заявок: с 21.11.2018 до 09:00 ч. 29.11.2018.

Дата открытия доступа к заявкам, рассмотрения котировочных заявок, оценки и подведения итогов Запроса котировок – 29.11.2018 в 10:00 ч.

Начальная (максимальная) цена договора: 994 251,56, в том числе НДС 18%.

В соответствии с протоколом № 1 рассмотрения и оценки котировочных заявок в электронной форме от 29.11.2018 на участие в Запросе котировок поступила 1 заявка, в связи с чем, Запрос котировок признан несостоявшимся.

Уведомлением Омского УФАС России от 29.11.2018 № 05-10499 Запрос котировок приостановлен.

4. Рассмотрев жалобу Заявителя, представленные Ответчиком документы, заслушав доводы представителей сторон, Комиссия признала жалобу **обоснованной в части**, исходя из следующего.

В силу пункта 4.2 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает жалобы на нарушение процедуры обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с правилами статьи 18.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или 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 Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

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.

При рассмотрении жалоб на действия (бездействие) юридического лица (заказчика) при закупке товаров, работ, услуг в соответствии с Законом о закупках антимонопольный орган оценивает соответствие процедуры такой закупки требованиям действующего законодательства, в том числе Закона о закупках и положения о закупке.

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 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации (далее – ГК РФ), Законом о закупках, другими федеральными законами и иными нормативными подзаконными 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.

При организации и проведении Запроса котировок Учреждение руководствовалось положением о закупке товаров, работ, услуг АУ «Дирекция по управлению спортивными сооружениями», утв. Наблюдательным советом АУ «Дирекция по управлению спортивными сооружениями» 26.12.2016.

4.1. В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках при осуществлении закупки, за исключением закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) и конкурентной закупки, осуществляемой закрытым способом, *в единой информационной системе размещаются информация о закупке, в том числе извещение об осуществлении конкурентной закупки, документация о конкурентной закупке, за исключением запроса котировок, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения об осуществлении конкурентной закупки и документации о конкурентной закупке.*

Согласно части 6 статьи 3 Закона о закупках заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке. Не допускается предъявлять к участникам закупки, к покупаемым 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.

Согласно части 1 статьи 8 ГК РФ гражданские права и обязанности возникают из оснований, предусмотренных законом и иными правовыми актами, а также из действий граждан и юридических лиц.

Частью 1 статьи 447 ГК РФ установлено, что договор, если иное не вытекает из его существа, может быть заключен путем проведения торгов. Договор заключается с лицом, выигравшим торги. При этом, торги (в том числе электронные) проводятся в форме аукциона, конкурса или в иной форме, предусмотренной законом (часть 4 статьи 447 ГК РФ).

Учреждением опубликовано извещение № 31807181507 о проведении Запроса котировок для неопределенного круга лиц, содержащие условия, позволяющие отнести способ заключения договора к торгам, в связи с чем, к данному правоотношению применимы нормы ГК РФ.

Частью 1 статьи 447 ГК РФ установлено, что договор заключается с лицом, выигравшим торги. Положениями статей 447–448 ГК РФ не предусмотрено возможности отказа от заключения договора с победителем.

Комиссией проанализировано извещение о проведении Запроса котировок, в том числе проект договора, являющийся приложением № 3 к извещению, в результате чего установлено следующее.

Пунктом 12 извещения о проведении Запроса котировок, а также пунктом 2.2 проекта договора (приложение № 3 к извещению Запроса котировок) регламентированы условия поставки товара, согласно которым поставщик формирует партии товара для отгрузки на основании заявок Заказчика. Поставка осуществляется в течение трех часов с момента получения заявки, которая передается поставщику по электронной почте. В заявке Заказчик указывает количество и адрес поставки товара. Место поставки товара: 644074, г. Омск, ул. Конева, д. 85; 644106, г. Омск, ул. Дианова, д. 14 а.

В соответствии с пунктом 2.1 проекта договора поставка товара осуществляется в 2019 году по заявкам Заказчика, определяющим количество поставляемого товара, в рабочие дни Заказчика с 09:00 часов до 17:00 часов (время местное), суббота, воскресенье – выходные.

Пунктом 6.1.3 проекта договора установлено, что поставщик обязан уведомить Заказчика о точном времени и дате поставки товара.

Установлено, что Заявителем в адрес Организатора торгов направлен запрос на разъяснение положений пункта 2 проекта договора, в котором просит предоставить информацию о максимально возможном количестве заявок на

поставку товара в неделю, указать альтернативный способ получения заявки, а также разъяснить, что является подтверждением получения заявки поставщиком.

Согласно разъяснениям Учреждения максимальное количество заявок в неделю – 5, иной способ получения заявки на поставку товара не предусмотрен (только посредством электронной почты), а подтверждением получения заявки является поставка товара в срок, указанный в документации (поставка товара осуществляется в течение 3 часов с момента получения заявки).

В соответствии со статьей 506 ГК РФ по договору поставки поставщик-продавец, осуществляющий предпринимательскую деятельность, обязуется передать в обусловленный срок или сроки производимые или закупаемые им товары покупателю для использования в предпринимательской деятельности или в иных целях, не связанных с личным, семейным, домашним и иным подобным использованием.

Согласно части 1 статьи 508 ГК РФ в случае, когда сторонами предусмотрена поставка товаров в течение срока действия договора поставки отдельными партиями и сроки поставки отдельных партий (периоды поставки) в нем не определены, то товары должны поставляться равномерными партиями ежемесячно, если иное не вытекает из закона, иных правовых актов, существа обязательства или обычаев делового оборота.

Наряду с определением периодов поставки в договоре поставки может быть установлен график поставки товаров (декадный, суточный, часовой и т.п.) (часть 2 статьи 508 ГК РФ).

Согласно пояснениям Учреждения столь короткий срок от момента направления заявки до поставки товара установлен исходя из потребности использования поставляемого товара в бассейне по причине возникновения, в том числе внештатных ситуаций по загрязнению воды.

Вместе с тем, из извещения о проведении Запроса котировок и проекта договора не следует, что поставка товара по заявкам заказчика в течение трех часов с момента получения заявки подразумевается Заказчиком лишь при исключительных обстоятельствах, в том числе, в связи с возникновением внештатной ситуации по загрязнению воды. Напротив, из пункта 2.2 проекта договора следует, что трехчасовой срок поставки товара установлен Заказчиком в отношении каждой партии.

В пункте 2.1 проекта договора указано, что поставка товара должна осуществляться в рабочие дни Учреждения с 09:00 часов до 17:00 часов (время местное), суббота, воскресенье – выходные. Вместе с тем, ни извещение, ни проект договора не содержат сведений о том, в какое время Заказчик может направить в адрес поставщика заявку. При этом, в случае направления заявки контрагенту после 14:00 часов данный пункт договора является заведомо неисполнимым. Омское УФАС России считает, что при указании срока

поставки партии товара Заказчику необходимо исходить из принципа разумности.

В соответствии с пунктом 3.4. проекта договора срок годности товара на момент поставки должен быть не менее 90% от предельного срока годности, указанного производителем.

Согласно пояснениям Учреждения, основным реагентом закупаемого товара является гипохлорит натрия, имеющий срок годности 180 дней, по условиям поставки он должен иметь остаточный срок годности не менее 90 % (18 дней с даты изготовления). Указанное условие проекта договора Заказчик обосновывает исходя из эффективности использования «свежего» реагента, ввиду снижения концентрации «полезного вещества» с истечением срока годности реагента.

Согласно техническому заданию на поставку химических реагентов для бассейна основным закупаемым товаром является дезинфицирующее средство для бассейна в количестве 380 штук с характеристикой – массовая концентрация активного хлора – не менее 140г/дм куб., сроком годности – 6 месяцев.

Согласно Закону РФ от 07.02.1992 № 2300-1 «О защите прав потребителей» срок годности - период, по истечении которого товар (работа) считается непригодным для использования по назначению.

В соответствии с пунктом 2 статьи 472 ГК РФ товар, на который установлен срок годности, продавец обязан передать покупателю с таким расчетом, чтобы он мог быть использован по назначению до истечения срока годности, если иное не предусмотрено договором.

При отсутствии установленного срока поставки товаров (в том числе срока поставки партии товара), с учетом того, что извещение Запроса котировок и проект договора не содержат графика поставки, участнику закупки невозможно определить, сколько заявок будет фактически подано Заказчиком, соответственно невозможно определить сколько раз необходимо будет поставить товар и в каком объеме в отдельной партии, при этом, поставщик обязан учитывать, что срок годности товара на момент поставки должен составлять не менее 90% от предельного срока годности.

Учитывая, что договор по результатам Запроса котировок заключается сроком на один год, Комиссия считает, что при обстоятельствах, когда Заказчик в любое время в течение действия договора может направить заявку поставщику о поставке товара, которую поставщик должен исполнить в течение трех часов с момента ее получения (а для этого товар должен всегда находиться на складе у поставщика), условие поставки товара сроком годности не менее 90 % с даты изготовления является заведомо неисполнимым. При этом, за ненадлежащее исполнение поставщиком условий договора Заказчиком установлены штрафные санкции (раздел 9).

Таким образом, Комиссия приходит к выводу, что положения пунктов 2.2 и 3.4 проекта договора не соответствуют принципам, установленным в пункте 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, нарушают баланс частных интересов, законодательно закрепленный принцип равенства участников гражданских правоотношений.

Кроме того, Комиссия отмечает, что в соответствии с частью 5 статьи 3 Закона о закупках участником закупки является 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.

Право АУ «Дирекция по управлению спортивными сооружениями» самостоятельно устанавливает определенные требования к участникам закупки, в том числе к условиям исполнения договора, не освобождает его от необходимости соблюдения требований действующего законодательства и прав иных лиц (потенциальных участников закупочной процедуры).

На основании вышеизложенного, Комиссия приходит к выводу об обоснованности довода Заявителя о неисполнимости условий, предусмотренных в пунктах 2.2 и 3.4 проекта договора.

4.2. Довод Заявителя о том, что Учреждением необоснованно предъявляется требование по маркировке и упаковке поставляемых товаров, о наличии голографической этикетки на товаре (пункт 4 проекта договора), Комиссией считается необоснованным.

В соответствии с пунктом 1 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках при описании в документации о конкурентной закупке предмета закупки заказчик должен руководствоваться следующими правилами: в описании предмета закупки указываются функциональные характеристики (потребительские свойства), технические и качественные характеристики, а также эксплуатационные характеристики (при необходимости) предмета закупки.

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

соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика. Если заказчиком в документации о закупке не используются установленные в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, законодательством Российской Федерации о стандартизации требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, в документации о закупке должно содержаться обоснование необходимости использования иных требований, связанных с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

Так, Заказчиком требования к закупаемым товарам изложены в техническом задании на поставку химических реагентов для бассейна. Также в указанном техническом задании установлены требования к упаковке.

Согласно пункту 4.2 технического задания на всю потребительскую тару при фасовке наклеивается голографическая этикетка с нанесенной на нее логотипом.

Нанесение голографической этикетки на товар является одним из способов маркировки товаров, который используется производителями для надежной защиты торговой марки или торгового знака. По мнению Комиссии, требование о наличии голографической этикетки на поставляемом товаре не может свидетельствовать об ограничении конкуренции.

4.3. Комиссией дана оценка условиям проекта договора аренды, изложенным в пунктах 5.3, 5.4 раздела 5 «Цена договора и порядок расчетов».

Так, в соответствии с пунктом 5.3 проекта договора заказчик по согласованию с подрядчиком вправе изменить не более чем на 40% количество товара, предусмотренного договором. При этом, соглашением сторон изменяется цена договора пропорционально дополнительному или уменьшаемому количеству товаров, исходя из установленной в договоре цены единицы товара, но не более чем на 40% цены договора.

В силу пункта 1 статьи 450 ГК РФ изменить договор можно по соглашению сторон, если иное не предусмотрено законодательством.

В соответствии с частью 2 статьи 4.1 Закона о закупках в течение трех рабочих дней со дня заключения договора, в том числе договора, заключенного заказчиком по результатам закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) товаров, работ, услуг, стоимость которых превышает размеры, установленные частью 15 статьи 4 настоящего Федерального закона, заказчики вносят информацию и документы, установленные Правительством Российской Федерации в соответствии с частью 1 настоящей статьи, в реестр договоров. Если в договор были внесены изменения, заказчики вносят в реестр договоров такие информацию и документы, в отношении которых были внесены изменения. Информация о

результатах исполнения договора вносятся заказчиками в реестр договоров в течение десяти дней со дня исполнения, изменения или расторжения договора.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 31 октября 2014 г. № 1132 «О порядке ведения реестра договоров, заключенных заказчиками по результатам закупки» установлены правила ведения реестра договоров, заключенных заказчиками по результатам закупки (далее - Правила).

Подпунктом «ж» пункта 2 Правил установлено, что в реестр включаются информация об изменении предусмотренных частью 5 статьи 4 Закона о закупках условий договора с указанием условий, которые были изменены, а также документы, подтверждающие такие изменения.

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках, в случае если при заключении и исполнении договора изменяются объем, цена закупаемых товаров, работ, услуг или сроки исполнения договора по сравнению с указанными в протоколе, составленном по результатам закупки, не позднее чем в течение десяти дней со дня внесения изменений в договор в единой информационной системе размещается информация об изменении договора с указанием измененных условий.

Таким образом, из анализа указанных норм следует, что заказчик вправе вносить изменения в заключенный договор только в случаях, установленных частью 5 статьи 4 Закона о закупках. В связи с чем, изменение условий договора в части объема закупаемых товаров, цены закупаемых товаров, допустимо Законом о закупках.

Заказчик обоснованно в силу пункта 1 статьи 450 ГК РФ предусмотрел возможность изменения условий договора по согласованию с поставщиком, указав об этом в пункте 5.3 проекта договора.

В соответствии с пунктом 5.4 проекта договора оплата по договору производится заказчиком в следующем порядке: Заказчик оплачивает товар путем перечисления денежных средств на расчетный счет поставщика в течение 180 дней после фактического получения товара, на основании предоставленных счетов, счетов-фактур, товарных накладных ТОРГ-12. *По соглашению сторон возможны иные формы расчетов, не противоречащие законодательству РФ.*

Важно отметить, что Закон о закупках не регламентирует напрямую порядок исполнения заказчиком денежных обязательств по договору.

При этом, если закупка проводится среди любых участников закупок, а победителем признается субъект малого и среднего предпринимательства, то срок оплаты исполненных обязательств не может превышать 30 календарных дней от даты подписания документов о приемке. Данное условие оплаты закреплено в пункте 14(3) постановления Правительства РФ от 11.12.2014 № 1352 «Об особенностях участия субъектов малого и среднего

предпринимательства в закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

В отношении же лиц, не являющихся субъектами малого и среднего предпринимательства, предельный срок оплаты договора Законом о закупках не установлен. В пункте 6 части 10 статьи 4 Закона о закупках указано, что сроки оплаты, наряду ее порядком и формой должны быть закреплены в закупочной документации.

Порядок заключения и выполнения договора регулируется положением о закупке, принятым конкретным заказчиком.

В соответствии со статьей 516 ГК РФ оплата поставленного товара должна производиться в порядке, установленном договором. Если в договоре не прописаны другие правила, то оплата товара поставляемого отдельными частями, входящими в один комплект производится после поставки последней партии.

Таким образом, срок оплаты по договорам, заключенным с лицами, не являющимися субъектами малого и среднего предпринимательства, не закреплен на законодательном уровне. Он должен содержаться в закупочной документации, в договоре, оформляемом по итогам проведения конкурентной процедуры либо заключаемом с единственным поставщиком.

Комиссия полагает, что потенциальному поставщику следует внимательно ознакомиться с установленными условиями оплаты в проекте договора на этапе подготовки заявки. При необходимости можно направить запрос на разъяснение положений договора.

На основании вышеизложенного, Комиссия приходит к необоснованности довода заявителя о незаконности пунктов 5.3 и 5.4 проекта договора.

В соответствии с частью 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, нарушений порядка осуществления в отношении юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, являющихся субъектами градостроительных отношений, процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 настоящего Федерального закона.

Принимая решение о выдаче предписания, Комиссией учтено, что срок подачи заявок на участие в Запросе предложений окончен 29.11.2018, в связи с чем, внесение изменений в Документацию не представляется возможным.

Всесторонне и полно исследовав материалы дела, принимая во внимание вышеизложенное, руководствуясь частью 20 статьи 18.1, пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать **обоснованной** жалобу общества с ограниченной ответственностью «Аквапул» (ИНН 5504228405, ОГРН 1115543041162) на действия автономного учреждения Омской области «Дирекция по управлению спортивными сооружениями» (ИНН 5503168993, ОГРН 1165543090305) при проведении запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на поставку химических реагентов для бассейна (извещение № 31807181507).

2. Выдать предписание автономному учреждению Омской области «Дирекция по управлению спортивными сооружениями» об аннулировании запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на поставку химических реагентов для бассейна (извещение № 31807181507 размещено на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок zakupki.gov.ru в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет»).

Согласно части 23 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Предписание № 05-04.1/104-18

об аннулировании торгов

06.12.2018

г. Омск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области (далее – Омское УФАС России) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия) в составе:

<...> – начальника отдела контроля органов власти, заместителя председателя

Комиссии;

<...> – главного специалиста-эксперта отдела контроля органов власти, члена Комиссии;

<...> – ведущего специалиста-эксперта отдела контроля органов власти, члена Комиссии;

<...> – ведущего специалиста-эксперта отдела контроля органов власти, члена Комиссии;

<...> – специалиста-эксперта отдела контроля органов власти, члена Комиссии;

рассмотрев в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), жалобу общества с ограниченной ответственностью «Аквапул» на действия автономного учреждения Омской области «Дирекция по управлению спортивными сооружениями» при проведении запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на поставку химических реагентов для бассейна (извещение № 31807181507 размещено на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок zakupki.gov.ru в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет»).

на основании своего Решения от 06.12.2018 № 05-04.1/104-18, руководствуясь частью 20 статьи 18.1, пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Автономному учреждению Омской области «Дирекция по управлению спортивными сооружениями» аннулировать запрос котировок в электронной форме на право заключения договора на поставку химических реагентов для бассейна (извещение № 31807181507) в течение 5 рабочих дней со дня получения настоящего предписания.

2. Автономному учреждению Омской области «Дирекция по управлению спортивными сооружениями» проинформировать Омское УФАС России об исполнении предписания в течение 3 рабочих дней со дня его исполнения в письменном виде с приложением подтверждающих документов.

Контроль исполнения предписания осуществить заместителю председателя Комиссии <...>.

Согласно части 23 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции настоящее предписание может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его выдачи.

Невыполнение в установленный срок законного предписания, влечет за собой административное наказание в виде административного штрафа в соответствии с Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях.