

РЕШЕНИЕ:

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

рассмотрев дело № ТГ 08-02/2015-29Ж, по жалобе ООО «Утеплитель Групп» (далее также – Заявитель) на действия Федерального государственного унитарного предприятия «Главное управление специального строительства по территории Урала при Федеральном агентстве специального строительства» (далее – Заказчик, ФГУП ГУССТ №8) при проведении запроса котировок на заключение договора на поставку утеплителя (номер извещения 31501996537),

в присутствии представителей:

Заказчика ФГУП ГУССТ №8 – <...> по доверенности от 12.01.2015 г. № 49/16-226, ведущего инженера ФГУП ГУССТ №8 – <...> без доверенности,

в отсутствии представителя Заявителя,

у с т а н о в и л а:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Удмуртской Республике (далее – Удмуртское УФАС России) поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении запроса котировок на заключение договора на поставку утеплителя.

Содержание жалобы:

Заявитель считает, что Заказчик при утверждении документации запроса котировок установил невыполнимые и неприемлемые требования в документации, а именно: п.14 документации запроса котировок № ЗК-15-02-17, утвержденной Заместителем начальника ФГУП «ГУССТ № 8 при Спецстрое России» от 05.02.2015 г. (далее – документация) и п.3.2. проекта договора содержат положения о том, что расчеты за поставленную продукцию производятся перечислением безналичных денежных средств на расчетный счет Поставщика, либо иными способами, не противоречащими действующему законодательству РФ. Оплата производится в течение 30 (тридцати) календарных дней с момента получения Грузополучателем каждой партии Продукции, счета на оплату и первичных документов, подтверждающих поставку партии Продукции в соответствии с договором и получения денежных средств от Государственного Заказчика. Далее, Заказчик не установил в проекте договора положения о собственной ответственности за неисполнение условий договора.

Заявитель считает, что сроки поставки, определённые Заказчиком, являются невыполнимыми, так, например, п.2.9. проекта договора содержит положение о том, что Поставщик обязуется известить Покупателя предварительно, не позднее, чем за 1(один) рабочий день о готовности партии Продукции к отгрузке, а также сроки, указанные в п.2.3. проекта договора и п.16. документации, являются невыполнимыми.

Заявитель считает, что установление Заказчиком в п. 3.4. проекта договора штрафной неустойки в размере 0,1 % от суммы договора, а не от части не поставленной или заменяющей продукции, является условием, противоречащим закону.

Заявитель просит провести проверку документации и обязать Заказчика устранить положения документации, ущемляющие интересы исполнителя по договору.

На заседании Комиссии Удмуртского УФАС России представители Заказчика письменно и устно пояснили, что с доводами, изложенными в жалобе не согласны, считают жалобу необоснованной по доводам, изложенным в письменных возражениях на жалобу № 49/16 - 1653 от 13.02.2015 г. Также пояснили, что на момент рассмотрения жалобы подано две заявки от участников.

Рассмотрев представленные документы и информацию, выслушав пояснения лиц, участвующих в деле, Комиссией Удмуртского УФАС России установлено следующее.

Приказом ВрИО начальника ФГУП «ГУССТ № 8 при Спецстрое России» от 20.01.2014 г. № 3 была утверждена Центральная конкурсная комиссия по выбору поставщиков товаров, работ, услуг для нужд ФГУП «ГУССТ №8 при Спецстрое России».

12.11.2014 г. ВрИО начальника ФГУП «ГУССТ № 8 при Спецстрое России» утверждено Положение о закупках товарах, работ, услуг ФГУП «ГУССТ № 8 при Спецстрое России» (далее также – Положение о закупках ФГУП «ГУССТ № 8 при Спецстрое России»).

1. 05.02.2015 г. Заместителем начальника ФГУП «ГУССТ № 8 при Спецстрое России» утверждена документация запроса котировок № ЗК-15-02-17.

Заказчиком 05.02.2015 г. на официальном сайте Российской Федерации для размещения заказов в сети «Интернет» - www.zakupki.gov.ru была опубликована информация о проведении запроса котировок на заключение договора на поставку утеплителя.

В п.7.4. Положения о закупках ФГУП «ГУССТ № 8 при Спецстрое России» указано, что в документации о закупке указываются также сведения, определенные Положением, в том числе о форме, сроках и порядке оплаты товара, работы, услуги.

В п.14. документации запроса котировок указано: *«расчеты за поставленную*

продукцию производятся перечислением безналичных денежных средств на расчетный счет Поставщика, либо иными способами, не противоречащими действующему законодательству РФ. Оплата производится в течение 30 (тридцати) календарных дней с момента получения Грузополучателем каждой партии Продукции, счета на оплату и первичных документов, подтверждающих поставку партии Продукции в соответствии с договором и получения денежных средств от Государственного Заказчика».

В п.3.2. проекта договора указано: «расчеты за поставленную продукцию производятся перечислением безналичных денежных средств на расчетный счет Поставщика, либо иными способами, не противоречащими действующему законодательству РФ. Оплата производится в течение 30 (Тридцати) календарных дней с момента получения Грузополучателем каждой партии Продукции, счета на оплату и первичных документов, подтверждающих поставку партии Продукции в соответствии с договором и получения денежных средств от Государственного Заказчика».

В соответствии со [ст. 190](#) ГК РФ срок установленный законом, иными правовыми актами, сделкой или назначаемый судом, определяется календарной датой или истечением периода времени, который исчисляется годами, месяцами, неделями, днями или часами. Срок может определяться также указанием на событие, которое должно неизбежно наступить.

Согласно [ст. 191](#) ГК РФ течение срока, определенного периодом времени, начинается на следующий день после календарной даты или наступления события, которыми определено его начало.

Таким образом, установление срока оплаты товара по договору должно определяться либо конкретными календарными датами, либо истечением периода времени, либо наступлением события.

Прописанное в договоре поставки продукции партиями условие, при котором оплата производится в течение 30 календарных дней с момента получения Грузополучателем каждой партии Продукции, счета на оплату и первичных документов, подтверждающих поставку партии Продукции в соответствии с договором и получения денежных средств от Государственного Заказчика», не определяет сроков совершения расчётов, но содержит условие - получение денежных средств от Государственного Заказчика.

В Информационном письме Президиума ВАС РФ от 11.01.2002 № 66 «Обзор практики разрешения споров, связанных с арендой» указано, что в силу [ст. 190](#) ГК РФ срок может определяться указанием лишь на такое событие, которое должно неизбежно наступить, то есть не зависит от воли и действий сторон.

Следовательно, указание на условие оплаты при условии получения денежных средств от Государственного Заказчика не может быть признано указанием на событие, которое неизбежно должно наступить.

Таким образом, Заказчик, утвердив документацию запроса котировок №ЗК-15-02-17, без определения сроков оплаты за поставленную продукцию, допустил нарушение п. 7.4 Положения о закупках ФГУП «ГУССТ №8 при Спецстрое России».

В соответствии с ч.1, ч.2 ст. 2 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 заказчики руководствуются [Конституцией](#) Российской Федерации, Гражданским [кодексом](#) Российской Федерации, указанным Федеральным законом № 223-ФЗ, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений [части 3](#) указанной статьи 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.

В соответствии с ч. 5 ст. 4 Закона о закупках 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 Законом о закупке и положением, о закупке.

Согласно п.6) ч.10 ст.4 Закона о закупках в документации должны быть указаны сведения, в том числе о форме, сроках и порядке оплаты товара, работы, услуги.

Исходя из норм действующего законодательства о закупках, документация о закупке должна соответствовать Положению о закупочной деятельности и действующему законодательству.

Неустановление Заказчиком в документации о закупке сроков расчетов за поставленную продукцию, является нарушением п.6) ч.10 ст. 4 Закона № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», а также является несоблюдением принципа при закупке товаров, работ, услуг, установленного названным законом - информационной открытости закупки, что может привести к дискриминации и необоснованным ограничениям по отношению к участникам закупки.

Таким образом, жалобу ООО «Утеплитель групп» в данной части Комиссия Удмуртского УФАС России признает обоснованной.

2. Заявитель считает, что «сроки поставки, определённые Заказчиком, являются невыполнимыми, известить за один рабочий день Заказчика о готовности продукции к отгрузке, при условии поставки в течение 2-х календарных дней это условие в принципе не выполнимое».

Согласно [ч. 5 ст. 454](#) ГК РФ к отдельным видам договора купли-продажи (розничная

купля-продажа, поставка товаров, поставка товаров для государственных нужд, контракция, энергоснабжение, продажа недвижимости, продажа предприятия) положения, предусмотренные настоящим параграфом, применяются, если иное не предусмотрено правилами настоящего Кодекса об этих видах договоров, следовательно, договор поставки является разновидностью договора купли-продажи.

В соответствии ч.1, ч.3 ст. 421 ГК РФ граждане и юридические лица свободны в заключении договора. Условия договора определяются по усмотрению сторон, кроме случаев, когда содержание соответствующего условия предписано законом или иными правовыми актами.

В договоре поставки Продукции партиями установлены следующие сроки поставки: в п.2.3. - Поставщик обязан осуществлять поставку партий Продукции в срок не позднее 2 (двух) календарных дней с момента получения от Покупателя соответствующей заявки; в п.2.9. - Поставщик обязуется известить Покупателя предварительно, не позднее, чем за 1(один) рабочий день о готовности партии Продукции к отгрузке; в п.16. документации - Поставщик обязан осуществлять поставку партий Продукции в срок не позднее 2 (Двух) календарных дней с момента получения от Покупателя соответствующей заявки.

На заседании Комиссии представители Заказчика пояснили, что, установление коротких сроков поставки является потребностью Заказчика и спецификой поставляемой продукции – утеплителя, который необходим на определённой стадии строительства и именно в те сроки, которые предусмотрены работами.

Установление срока исполнения обязательств по договору поставщиком определяется конкретной календарной датой, исходя из потребностей Заказчика, в соответствии с принципом свободы договора.

Согласно Постановлению Президиума ВАС РФ от 28.12.2010 № 11017/10 - включение в документацию о торгах условий, которые в итоге приводят к исключению из круга участников размещения заказа лиц, не отвечающих таким целям, не может рассматриваться как ограничение доступа к участию в торгах и не является нарушением антимонопольного законодательства.

С учетом установленных обстоятельств, Комиссия Удмуртского УФАС России приходит к выводу, что жалоба Заявителя в данной части не обоснована.

3. Заявитель не согласен с положением документации при отсутствии условий ответственности со стороны заказчика в документации запроса котировок и установлении ответственности для поставщика в размере 0,1% от суммы договора.

В соответствии со ст.330 ГК РФ неустойкой признается определенная законом или договором денежная сумма, которую должник обязан уплатить кредитору в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательств.

Согласно ст.521 ГК РФ неустойка установленная [законом](#) или договором поставки за недопоставку или просрочку поставки товаров взыскивается с поставщика до фактического исполнения обязательства в пределах его обязанности восполнить недопоставленное количество товаров в последующих периодах поставки, если

иной порядок уплаты неустойки не установлен законом или договором.

Заказчик в п.3.4. проекта договора установил, что за каждый день просрочки поставки, либо замены брака, поставщик обязан уплатить штрафную неустойку в размере 0,1 % от суммы договора до дня фактического исполнения обязательства по поставке продукции.

Заявленные требования в части установления неустойки в размере 0,1 % от суммы договора не противоречат гражданскому законодательству Российской Федерации.

Согласно судебной практике, если договором прямо не установлено иное, неустойка начисляется за просрочку поставки партии товара в целом, а не части партии, переданной покупателю с задержкой.

Комиссия Удмуртского УФАС России приходит к выводу, что жалоба Заявителя в данной части не обоснована.

Руководствуясь статьями 18.1, 23 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Удмуртского УФАС России

р е ш и л а :

1. Признать жалобу ООО «Утеплитель Групп» на действия Федерального государственного унитарного предприятия «Главное управление специального строительства по территории Урала при Федеральном агентстве специального строительства» при проведении запроса котировок на заключение договора на поставку утеплителя (номер извещения 31501996537), обоснованной.

2. Признать Федеральное государственное унитарное предприятие «Главное управление специального строительства по территории Урала при Федеральном агентстве специального строительства» нарушившим п.6) ч.10 ст.4 Федерального закона № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», п. 7.4. Положение о закупках товарах, работ, услуг ФГУП «ГУССТ № 8 при Спецстрое России» в части неустановления в Документации запроса котировок №ЗК-15-02-17 сроков расчётов за поставленную продукцию, что является несоблюдением принципа при закупке товаров, работ, услуг, установленного названным законом - информационной открытости закупки и может привести к дискриминации и необоснованным ограничениям по отношению к участникам закупки.

3. Выдать Федеральному государственному унитарному предприятию «Главное управление специального строительства по территории Урала при Федеральном агентстве специального строительства» предписание об устранении нарушений Федерального закона № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», допущенных в документации запроса котировок №ЗК15-02-17.

Председатель Комиссии <...>

Члены Комиссии <...>

<...>

<...>

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

ПРЕДПИСАНИЕ:

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

рассмотрев дело № ТГ 08-02/2015-29Ж, по жалобе ООО «Утеплитель Групп» на действия заказчика – Федеральное государственное унитарное предприятие «Главное управление специального строительства по территории Урала при Федеральном агентстве специального строительства» при проведении запроса котировок на заключение договора поставки утеплителя (номер извещения 31501996537),

на основании решения от 16.02.2015 года по делу № ТГ 08-02/2015-29Ж, руководствуясь ст.18.1, ст. 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

предписывает:

1.ФГУП «ГУССТ № 8 при Спецстрое России» устранить нарушения Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», допущенные в документации запроса котировок №ЗК15-02-17 в части неустановления в документации запроса котировок сроков расчётов заказчика с поставщиком за поставленную продукцию, путём внесения изменений в документацию запроса котировок.

2. Срок исполнения предписания – до 10.03.2015 г., проинформировать Удмуртское УФАС России об исполнении предписания – до 13.03.2015 г.

Примечание: невыполнение в установленный срок законного решения, предписания федерального антимонопольного органа, его территориального органа влечет наложение административного штрафа в соответствии с частью 2.6 ст.19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Председатель Комиссии <...>

Члены Комиссии <...>

<...>

<...>

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