

РЕШЕНИЕ
по делу № 08/2876-17
по результатам рассмотрения жалобы в порядке, предусмотренном
статьей 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года
№ 135 – ФЗ «О защите конкуренции»

г. Севастополь

Резолютивная часть решения объявлена 23 августа 2017 года.

Решение изготовлено в полном объеме 28 августа 2017 года.

Комиссия по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия) Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Крым и городу Севастополь (далее – Управление)

рассмотрев жалобу Общества с ограниченной ответственностью «ДЕТАЛИ МАШИН» (далее – Заявитель) на действия Федерального государственного унитарного предприятия «13 судоремонтный завод Черноморского флота» Министерства обороны Российской Федерации (далее – Заказчик) при проведении запроса предложений на ЗИП для ремонта автомобилей согласно техническому заданию, извещение № 31705367750 (далее – Закупка, Запрос предложений), заслушав пояснения представителей Заказчика, рассмотрев представленные материалы, в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135 – ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

Извещение о проведении Запроса предложений, протоколы заседаний закупочной комиссии размещены на официальном сайте [http: / / zakupki.gov.ru](http://zakupki.gov.ru) в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет».

1. По мнению Заявителя, его права и законные интересы нарушены действиями Заказчика, не установившего в документации о Запросе предложений точный объем закупаемых автозапчастей.

2. Заявитель полагает, что Заказчиком ограничено возможное число участников закупки. Представители Заказчика не согласились с доводами Заявителя и сообщили, что при проведении Запроса предложений Заказчик действовал в соответствии с требованиями Закона о закупках, Положением о порядке проведения закупок товаров, работ, услуг для нужд Федерального государственного унитарного предприятия «13 судоремонтный завод Черноморского флота» Министерства обороны Российской Федерации (далее - Положение о закупках).

1. По первому доводу.

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

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Положением о закупках, которым предусмотрена возможность проведения закупки таким способом, как запрос предложений в электронной форме.

В соответствии с частью 2 статьи 2 Закона о закупках, 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.

Частью 3 статьи 3 Закона о закупках, определено, что в положении о закупке могут быть предусмотрены иные (помимо конкурса или аукциона) способы закупки. При этом заказчик

обязан установить в положении о закупке порядок закупки указанными способами.

В силу [части 10 статьи 4](#) Закона о закупках, в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, и в том числе 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.

В качестве довода жалобы Заявитель указывает на то, что Заказчик не установил в документации о Запросе предложений точный объем закупаемых автозапчастей.

Пунктом 3 части 9 статьи 4 Закона о закупках определено, что в извещении о закупке должны быть указаны, в том числе, предмет договора с указанием количества поставляемого товара, объема выполняемых работ, оказываемых услуг.

При этом в силу части 8 статьи 4 Закона о закупках, сведения, содержащиеся в извещении о закупке, должны соответствовать сведениям, содержащимся в документации о закупке.

Комиссия, изучив документацию о Запросе предложений, не установила в данной документации сведений о количестве товара, необходимого к поставке при исполнении договора, заключенного по итогам Запроса предложений.

На заседании Комиссии представители Заказчика пояснили, что: «...заранее невозможно определить объем потребности запасных частей, которые могут понадобиться в течение срока действия договора, в закупочной документации и приложениях к ней (приложение №1 к документации), в связи с чем в документации представлен исчерпывающий перечень запасных частей для автотранспортных средств, находящихся на балансе Заказчика, а также установлена начальная (максимальная) цена единицы товара в сумме 550 000,00 руб. с указанием начальной (максимальной) цены каждой запасной части».

Согласно пункту 6 извещения о проведении запроса предложений, ЗИП и изделия для ремонта автомобилей согласно техническому заданию (246 пунктов) будут поставляться в течение 2017 года по заявкам покупателя.

Вместе с тем у Заказчика не возникает обязанности заказать и/или приобрести в собственность товар на всю предельную цену договора.

Кроме того Комиссией Управления установлено, что в соответствии со статьей 429.1 Гражданского кодекса Российской Федерации, статьей 45 раздела №5 Положения о закупке, предусмотрено право Заказчика на заключение *рамочного договора*, в случае, когда заказчик по объективным причинам не может заранее точно определить объем потребности в закупке соответствующих товаров на определенный период, однако цена закупки каждой единицы товара зафиксирована на соответствующий период, согласно поданной котировочной заявке участника – победителя. При этом начальная (максимальная) цена товара означает максимально возможный суммарный объем соответствующих заказов (заявок) в течение срока действия такого договора.

Комиссией установлено, что Заказчиком в Положении о закупках предусмотрено: «...**5.7. Рамочный договор (договор с открытыми условиями, преискурантный договор):**

5.7.1 Рамочный договор (договор с открытыми условиями, преискурантный договор) применяется при закупках продукции, когда невозможно заранее определить точный объем и конкретные сроки поставки товаров, но могут быть определены единичные расценки на продукцию (преискурант), а также предельная стоимость и/или предельный объем закупки продукции.

5.7.2 В рамочном договоре определяются следующие параметры:

- предмет договора;

- предельная стоимость и/или предельный объем закупки продукции - максимально возможный

суммарный объем соответствующих заказов в течение срока действия такого договора. В отчете об исполнении ГПЗ также указывается НМЦ такого договора;

- сведения о сроке действия договора;

- без ограничения по срокам действия и с правом пролонгации по решению заказчика — по договорам расчетно-кассового обслуживания, договорам банковского счета, договорам инкассации, договорам дистанционного обслуживания и (или) использования системы обмена электронными документами с банком, договорам обслуживания зарплатных карточных проектов, договорам по доставке денежных знаков, договорам по ведению реестра владельцев именных ценных бумаг и услуг регистраторов (профессиональных участников рынка ценных бумаг, осуществляющих деятельность по ведению реестра владельцев эмиссионных ценных бумаг), договорам на услуги уполномоченных органов (агентские договоры), договорам на услуги связи, договорам на услуги использования системы обмена с органами государственной власти электронными документами;

- не более трех лет — по договорам на услуги по перевозке пассажиров, услуги языкового перевода, а также в случаях приобретения (поставки) любого товара, если в договоре содержится только одно наименование товара;

- не более года без возможности продления — по остальным видам продукции;

- единичная цена (расценка) по каждому виду продукции, либо формула для определения такой расценки, либо ссылка на тариф, установленный государственным органом, коэффициенты, применяемые по отношению к утвержденным государством нормативам, расценкам и т. д.;

- прочие существенные условия сделки;

- порядок взаимодействия сторон при возникновении потребности в предусмотренной договором продукции.

5.7.3 При наличии рамочного договора номенклатура, объемы и сроки поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг определяются заявками Заказчика, направляемым по мере возникновения потребности в продукции, в адрес поставщика, с которым заключен рамочный договор. Стоимость партии рассчитывается исходя из установленных договором цен (прейскуранта). При возникновении потребностей в соответствующей продукции заказчик ее заказывает в порядке, определенном договором.

5.7.4 Срок окончания действия рамочного договора наступает либо после поставки объема продукции равного предельному по стоимости или количеству, либо по истечению срока действия такого договора, в зависимости от того, какое событие наступит раньше...».

Комиссия, изучив Положение о закупках, документацию о Запросе предложений, приходит к выводу, что действия Заказчика, не установившего в документации о Запросе предложений надлежащих сведений о товаре (количество наименований), поставляемом при исполнении договора, заключенного по результатам Запроса предложений, противоречат требованиям Закона о закупках в силу следующего.

Закон о закупках устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг юридическими лицами, указанными в части 2 статьи 1 Закона о закупках.

Вместе с тем, согласно частям 8, 9, 10 статьи 4 Закона о закупках, в извещении, документации о закупке должны быть указаны, в том числе сведения о предмете договора с указанием количества поставляемого товара, объема выполняемых работ, оказываемых услуг, о месте поставки товара, выполнения работ, оказания услуг, сведения о начальной (максимальной) цене договора.

Следовательно, при заключении договора по результатам закупки, осуществляемой в соответствии с положениями Закона о закупках, в таком договоре обязательно должны содержаться условия о предмете договора с указанием количества поставляемого товара, объема выполняемых работ, оказываемых услуг, о месте поставки товара, выполнения работ, оказания услуг, о цене (порядке формирования цены) договора.

В статье 429.1 Гражданского кодекса Российской Федерации указано, что рамочным договором (договором с открытыми условиями) признается договор, определяющий общие условия обязательственных взаимоотношений сторон, которые могут быть конкретизированы и уточнены сторонами путем заключения отдельных договоров, подачи заявок одной из сторон или иным образом на основании либо во исполнение рамочного договора.

Следовательно, рамочный договор может не содержать условия о предмете договора с указанием количества поставляемого товара, объема выполняемых работ, оказываемых услуг, о месте поставки товара, выполнения работ, оказания услуг, о цене (порядке формирования цены) договора.

Таким образом, указанный договор не содержит обязательные условия, требование о наличии которых установлено Законом о закупках, и не может быть заключен Заказчиком в соответствии с положениями Закона о закупках.

Вместе с тем, осуществление конкретных закупок в рамках заключенного заказчиком рамочного договора должно осуществляться в соответствии с положениями Закона о закупках.

Таким образом, возможность заключения рамочных договоров (договоров с открытыми условиями, прейскурантных договоров), предусмотренная в Положении, противоречит требованиям, установленным Законом о закупках.

Данные действия заказчика нарушают требования частей 8, 9, 10 Закона о закупках и содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Таким образом, доводы Заявителя нашли своё подтверждение.

2. По второму доводу.

Пунктом 23 информационной карты установлено, что участником Запроса предложений может быть любое юридическое лицо, любое физическое лицо, в том числе индивидуальный предприниматель или несколько таких лиц, выступающих на стороне одного Участника размещения заказа (закупки), независимо от Организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала, которые соответствуют требованиям, установленным настоящей Документацией о закупке и Положением Заказчика о Закупках.

При этом, Заказчик установил, что по результатам процедуры выигравший поставщик обязан открыть отдельный расчетный счет в АБ «Россия» для осуществления операции финансирования и контроля его исполнения по государственным контрактам (в соответствии с требованиями Федерального закона от 29.12.2012 N 275-ФЗ (ред. от 13.07.2015) "О государственном оборонном заказе").

Также, Заказчиком в пункте 1.4. проекта контракта установлено, что на отношения Сторон по настоящему Договору распространяются требования Федерального закона от 29.12.2012 N 275-ФЗ «О государственном оборонном заказе» (далее – Закон о государственном оборонном заказе).

Комиссией Управления установлено, что в соответствии с пунктом 1 статьи 3 Закона о государственном оборонном заказе, государственный оборонный заказ - установленные нормативным правовым актом Правительства Российской Федерации задания на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для федеральных нужд в целях обеспечения обороны и безопасности Российской Федерации, а также поставки продукции в области военно-технического сотрудничества Российской Федерации с иностранными государствами в соответствии с международными обязательствами Российской Федерации;

Согласно пункту 1 статьи 3 Закона о государственном оборонном заказе, головной исполнитель поставок продукции по государственному оборонному заказу (далее - головной исполнитель) - юридическое лицо, созданное в соответствии с законодательством Российской Федерации и заключившее с государственным заказчиком государственный контракт по государственному оборонному заказу.

Таким образом, Комиссией Управления установлено, что в соответствии с пунктом 1 статьи 3 Закона о государственном оборонном заказе, участие в Запросе предложений может принять лишь юридическое лицо.

В тоже время Комиссией Управления установлено, что предмет Закупки (ЗИП и изделия для ремонта автомобилей) не является предметом государственного оборонного заказа, а также ЗИП и изделия для ремонта автомобилей не могут быть закуплены во исполнение государственного оборонного заказа, выполняемого в рамках Государственного контракта, так как указанные автомобили непосредственно находятся на балансе Заказчика.

На основании вышеизложенного, Комиссия Управления приходит к выводу, о том, что установление требования к участникам Закупки об открытии отдельного расчетного счета в АБ

«Россия» для осуществления операции финансирования и контроля его исполнения по государственным контрактам, является избыточным.

Комиссия Управления приходит к выводу, что такие действия Заказчика могут создавать условия не только для ограничения конкуренции, перечень признаков которой определен пунктом 17 статьи 14 Закона о защите конкуренции, но и для ее недопущения или устранения. В частности очевидно, что субъекты хозяйствования, которые осуществляют предпринимательскую деятельность в качестве индивидуальных предпринимателей – физических лиц ограничены в праве принимать участие в закупке.

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

Таким образом, Комиссия Управления усматривает в действиях Заказчика нарушение части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции, выразившееся в осуществлении Заказчиком действий, которые привели к ограничению, устранению или недопущению конкуренции при проведении Конкурса.

На основании изложенного, исследовав представленные материалы, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия Управления,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу Общества с ограниченной ответственностью «ДЕТАЛИ МАШИН» на действия Федерального государственного унитарного предприятия «13 судоремонтный завод Черноморского флота» Министерства обороны Российской Федерации при проведении запроса предложений на ЗИП для ремонта автомобилей согласно техническому заданию, извещение № 31705367750 - обоснованной.
2. Установить в действиях Заказчика нарушения части 8, 9, 10 статьи 4 Закона о закупках.
3. Установить в действиях Заказчика нарушение части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.
4. Выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание.
5. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Управления для решения вопроса о привлечении должностных лиц Заказчика, допустивших выявленное нарушение, к административной ответственности, предусмотренной частью 7 статьи 7.32.3 КоАП.

В соответствии с частью 23 статьи 18.1, статьей 52 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» решение или предписание комиссии антимонопольного органа может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня принятия решения или выдачи предписания.

Дела об обжаловании решения и (или) предписания антимонопольного органа подведомственны арбитражному суду.

Решение и (или) предписание территориального антимонопольного органа могут быть также обжалованы в коллегиальный орган федерального антимонопольного органа.

В случае, если решение и (или) предписание антимонопольного органа обжалованы в коллегиальный орган федерального антимонопольного органа, принятые по делу о нарушении антимонопольного законодательства акты могут быть обжалованы в арбитражный суд в течение

одного месяца с момента вступления в силу решения коллегиального органа федерального антимонопольного органа.

В случае принятия заявления об обжаловании предписания к производству арбитражного суда исполнение предписания антимонопольного органа приостанавливается до дня вступления решения арбитражного суда в законную силу.

ПРЕДПИСАНИЕ

по делу № 08/2876-17

по результатам рассмотрения жалобы в порядке, предусмотренном

**статьей 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года
№ 135 – ФЗ «О защите конкуренции»**

28 августа 2017 года

г. Севастополь

Комиссия по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия) Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Крым и городу Севастополь (далее – Управление)

руководствуясь частью 20 статьи 18.1, пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании своего решения от 03 апреля 2017 года по делу № 08/641-17 по результатам рассмотрения жалобы Общества с ограниченной ответственностью «ДЕТАЛИ МАШИН» (далее – Заявитель) на действия Федерального государственного унитарного предприятия «13 судоремонтный завод Черноморского флота» Министерства обороны Российской Федерации (далее – Заказчик) при проведении запроса предложений на ЗИП для ремонта автомобилей согласно техническому заданию, извещение № 31705367750 (далее – Закупка),

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Федеральному государственному унитарному предприятию «13 судоремонтный завод Черноморского флота» Министерства обороны Российской Федерации:
1. Аннулировать процедуру проведения запроса предложений на ЗИП для ремонта автомобилей согласно техническому заданию (извещение № 31705367750);
2. Внести изменения в Положение о порядке проведения закупок товаров, работ, услуг для нужд Федерального государственного унитарного предприятия «13 судоремонтный завод Черноморского флота» Министерства обороны Российской Федерации (далее – Положение), в соответствии с требованиями Федерального закона от 18 июля 2011 года №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», Законом о защите конкуренции и с учетом решения от 23 апреля 2017 года по делу № 08/2876-17, исключив Раздел 5.7 Рамочный договор (договор с открытыми условиями, преискуранный договор), Положения полностью;
3. Об исполнении настоящего предписания сообщить в Управление в течение 10 рабочих дней с момента получения настоящего предписания с приложением документов, подтверждающих его исполнение.

2. Межотраслевой торговой системе «Фабрикант» обеспечить возможность Федеральному государственному унитарному предприятию «13 судоремонтный завод Черноморского флота» Министерства обороны Российской Федерации исполнить предписание.

Примечание: в соответствии с частью 2.6 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях от 30 декабря 2001 года № 195-ФЗ, невыполнение в установленный срок законного решения, предписания федерального антимонопольного органа, его территориального органа о совершении предусмотренных законодательством Российской Федерации действий, за исключением случаев, предусмотренных частями 2.1 - 2.5 настоящей статьи, - влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от восьми тысяч до двенадцати тысяч рублей либо дисквалификацию на срок до трех лет; на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

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

В соответствии с частью 23 статьи 18.1, статьей 52 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» решение или предписание комиссии антимонопольного органа может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня принятия решения или выдачи предписания.

Дела об обжаловании решения и (или) предписания антимонопольного органа подведомственны арбитражному суду.

Решение и (или) предписание территориального антимонопольного органа могут быть также обжалованы в коллегиальный орган федерального антимонопольного органа.

В случае, если решение и (или) предписание антимонопольного органа обжалованы в коллегиальный орган федерального антимонопольного органа, принятые по делу о нарушении антимонопольного законодательства акты могут быть обжалованы в арбитражный суд в течение одного месяца с момента вступления в силу решения коллегиального органа федерального антимонопольного органа.

В случае принятия заявления об обжаловании предписания к производству арбитражного суда исполнение предписания антимонопольного органа приостанавливается до дня вступления решения арбитражного суда в законную силу