

АО «Почта России»

131000, г. Москва, Варшавское шоссе, д. 37

ООО «Прайм Строй»

350000, гор. Краснодар, ул. Дубравная, д. 19,  
пом. 32

ЗАО «Сбербанк-АСТ»

Большой Саввинский пер., 12с9, Москва, 119435

## **РЕШЕНИЕ**

**по делу № 077/07/00-3707/2020 о нарушении  
процедуры торгов и порядка заключения договоров**

**02.03.2020**

**г. Москва**

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее - Комиссия) в составе:

рассмотрев в открытом заседании жалобу ООО «Прайм Строй» (далее – Заявитель, общество) на действия АО «Почта России» (далее - заказчик) при

проведении закупки на право заключения договора на оказание услуг по восстановлению и заправке картриджей для нужд УФПС Краснодарского края при проведении закупки с реестровый номер закупки 32008824795, в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

### **УСТАНОВИЛА:**

В адрес Московского УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика.

Жалоба рассмотрена по правилам статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Согласно части 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.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном таким органом, действия (бездействие) заказчика при закупках товаров, работ, услуг, в их числе осуществление заказчиком закупки с нарушением требований названного закона и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

Как следует из доводов, изложенных в Жалобе, заявитель указывает на нарушение порядка организации и проведения закупки со стороны заказчика, выразившееся в указании в проекте договора требований об ответственности исполнителя.

Документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 Закона о закупках, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные положения, связанные с обеспечением закупки, является Положение о закупке (далее также — Положение).

Пунктами 9.1.21, 9.1.22 Положения установлено, что в договор включается обязательное условие об осуществлении Заказчиком приемки продукции на соответствие требованиям, установленным в таком договоре, в том числе, количества, комплектности, объема и качества продукции. В договор включаются обязательные условия об ответственности поставщика (исполнителя, подрядчика), ответственности заказчика за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств (в том числе нарушение сроков) по договору.

Заявитель полагает, что п. 1.13.1 и 1.13.2 дублируют нарушения Исполнителя, за которые предусмотрена ответственность по договору. Однако как установлено Комиссией Управления п. 1.13.1 проекта договора предусматривает ответственность Исполнителя за нарушение сроков исполнения обязательств, закрепленных в разделе 5 проекта договора, в том числе гарантийных обязательств. При этом, п. 1.13.2 проекта договора предусматривает ответственность Исполнителя за нарушение сроков устранения недостатков в оказанных услугах, выявленных Заказчиком в рамках раздела 4 проекта договора.

Довод Заявителя о том, что Закон о закупках не содержит обязательного требования о включении в проект договора условия о штрафных санкциях, в случае невыполнения (ненадлежащего выполнения) исполнителем договора его условий, опровергается ст. 2 Закона о закупках, которой установлено, что документом, который регламентирует действия Заказчика является Положение о закупке.

Пунктами 9.1.21, 9.1.22 Положения о закупке АО «Почта России» предусмотрено установление в проекте договора (договоре) условия об ответственности поставщика (исполнителя, подрядчика) за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств (в том числе нарушение сроков) по договору.

Ссылка Заявителя на постановление Правительства РФ от 30.08.2017 № 1042 не состоятельна, поскольку данное постановление утверждено в соответствии со статьей 34 Федерального закона 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» и применяется к отношениям, связанным с осуществлением закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Закупочная деятельность АО «Почта России» не связана с закупкой товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд и регулируется нормами Закона о закупках.

Таким образом, данный пункт проекта договора не противоречит нормам действующего законодательства. Ответственность определена с целью покрытия всех возможных убытков Заказчика.

Заявителем процитированы п. 7.4 проекта договора и статья 401 Гражданского кодекса Российской Федерации.

Конкретных доводов, указывающих на наличие признаков нарушения норм действующего законодательства или прав и интересов Заявителя, в жалобе не приведено.

Также заявитель указывает, что в пункте 5.3 контракта заказчиком предусмотрена замена корпуса. Однако как указывает заявитель производителем и сторонними фирмами по производству комплектующих для восстановления картриджей, корпус как запчасть не производится и не поставляется.

Однако Заявителем не указаны нормы права, которые, по его мнению, нарушены и/или чем именно нарушены права и законные интересы Заявителя.

Заявителем не представлено документального подтверждение факта отсутствия

производства корпусов для картриджей как от производителей картриджей, так и от сторонних фирм по производству комплектующих для восстановления картриджей.

Положения Закона о закупках регулирует спорные отношения с целью установления единого порядка осуществления закупок в целях расширения возможностей участия физических и юридических лиц в осуществлении закупок и стимулирования такого участия, развития добросовестной конкуренции, обеспечения гласности и прозрачности закупок.

Вместе с тем, осуществление закупок предполагает удовлетворение нужд Заказчика.

Таким образом, предмет закупки должен формироваться, в том числе, в соответствии с потребностями заказчика.

Предметом аукциона является оказание услуг, осуществление которых не требует от участников закупки дополнительных, в том числе, специальных разрешительных документов. В закупке могут принять участие любые лица.

На участие в закупке поступило 6 (шесть) заявок, что подтверждает отсутствие признаков ограничения числа участников. Неспособность конкретного лица - Заявителя по каким-либо причинам исполнить условия договора, в том числе, Технического задания не может являться основанием для разработки Технического задания под конкретными лиц.

Также заявитель просит разъяснить, каким образом может измениться количество услуг в зависимости от процента падения единицы услуги. Так как общей количество картриджей носит рекомендательный характер и к цене единицы никак не относится.

Ответ на вопрос Заявителя отражен в пп. 9.1.13-9.1.15 Положения и ст. 7.5 Положения, которыми урегулированы особенности осуществления закупок по цене за единицу продукции (то есть, в случае заключения договора, когда Заказчик не может заранее определить объем оказания услуг).

Так, согласно п. 7.5.1 Положения нормы названной статьи применяются в случае заключения Заказчиком договоров по результатам проведенных закупок продукции, когда Заказчик не может заранее определить объем поставки товара, выполнения работ, оказания услуг.

Согласно п. 9.1.1 Положения в проекте договора, направляемом Заказчиком для подписания лицу, с которым в соответствии с Положением заключается договор, указывается стоимость каждого вида товаров, работ, услуг, входящих в предмет договора, цена единицы товара, работы, услуги, при проведении закупки в соответствии со ст. 7.5 Положения, а также стоимость каждого этапа договора, если договор выполняется в несколько этапов.

Согласно п. 9.1.14 Положения стоимость каждого вида товаров, работ, услуг определяется как произведение начальной (максимальной) цены каждого вида товаров, работ, услуг, указанного в документации о закупке, на коэффициент изменения начальной (максимальной) цены договора (цены лота) по результатам проведения закупки. При проведении закупки в соответствии со ст. 7.5 Положения,

цена единицы каждого товара, работы, услуги определяется как произведение начальной (максимальной) цены единицы каждого вида товаров, работ, услуг, указанного в документации о закупке, на коэффициент изменения общей (начальной) максимальной цены за единицу товаров, работ, услуг/начальной (максимальной) цены за единицу товаров, работ, услуг по результатам проведения закупки.

Стоимость каждого этапа договора определяется как произведение начальной (максимальной) цены каждого этапа, указанного в документации о закупке, на коэффициент изменения начальной (максимальной) цены договора (цены лота) (коэффициент изменения общей начальной (максимальной) цены за единицу товаров, работ, услуг/начальной (максимальной) цены за единицу товаров, работ, услуг) по результатам проведения закупки.

Согласно п. 9.1.15 Положения коэффициент изменения начальной (максимальной) цены договора (цены лота) определяется как результат деления цены договора, по которой заключается договор, на начальную (максимальную) цену договора (цену лота). Коэффициент изменения общей (начальной) максимальной цены за единицу товаров, работ, услуг/начальной (максимальной) цены за единицу товаров, работ, услуг определяется как результат деления общей цены за единицу товаров, работ, услуг/цены за единицу товаров, работ, услуг, предложенной в заявке участника закупки, с которым заключается договор, на общую начальную (максимальную) цену за единицу товаров, работ, услуг/цену за единицу товаров, работ, услуг.

Данные пункты Положения указывают, что объем услуг не может быть определен заранее; цена единицы каждого товара, услуги определяется как произведение начальной (максимальной) цены единицы каждого вида товаров, работ, услуг, указанного в документации о закупке, на коэффициент изменения общей (начальной) максимальной цены за единицу товаров, работ, услуг по результатам проведения закупки.

В силу ст. 10 ГК РФ участники гражданского оборота должны действовать добросовестно.

В соответствии с п. 6 Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Закона о закупках (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 16.05.2018) принцип равноправия, в силу пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, предполагает недопустимость предъявления различных требований к участникам закупки, находящимся в одинаковом положении, в отсутствие к тому причин объективного и разумного характера.

Согласно ранее упомянутому п. 6 Обзора судебной практики Закон о закупках не обязывает заказчиков допускать к участию в закупке всех хозяйствующих субъектов, имеющих намерение получить прибыль в результате заключения договора. Иное противоречило бы принципу целевого и экономически эффективного расходования денежных средств, сокращения издержек заказчика, закрепленному пунктом 3 части 1 статьи 3 Закона о закупках и предполагающему наличие у заказчика права на установление в закупочной документации способствующих тому требований к участникам закупки.

Заявитель как податель жалобы в антимонопольный орган и лицо, участвующее в деле, обязан вместе с жалобой представить соответствующие его позиции

доказательства, подтверждающие или опровергающие оспариваемые обстоятельства. Как следует из материалов дела, заявителем такие документы приложены не были, обоснований и объективных доказательств наличия в действия заказчика помимо субъективной оценки таких действий не представлено.

При этом, границы антимонопольного контроля торгов оканчиваются при достижении баланса частных и публичных интересов, на необходимость соблюдения которого указал Конституционный Суд Российской Федерации в постановлении от 29.03.2011 № 2-П, а также стабильности публичных правоотношений. В то же самое время «баланс» означает равновесие и равноправие сторон в публичных правоотношениях, а не смещение вектора административной защиты в сторону одного из участников таких отношений без достаточных к тому оснований.

Обратное будет противоречить не только балансу частных и публичных интересов, но и принципам добросовестной реализации и защиты своих гражданских прав (п. 3 ст. 1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ), недопустимости извлечения преимуществ из своего незаконного или недобросовестного поведения (п. 4 ст. 1 ГК РФ) и злоупотребления правом (п. 1 ст. 10 ГК РФ).

На основании изложенного Комиссия приняла решение признать жалобу заявителя необоснованной.

Комиссия, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции

#### **РЕШИЛА:**

1. Признать жалобу ООО «Прайм Строй» (ИНН 2308211801, ОГРН 1142308008347) на действия АО «Почта России» (ИНН 7724490000, ОГРН 19774600000) при проведении закупки необоснованной.
2. Снять ограничения при проведении конкурентной процедуры, наложенные письмом Московского УФАС России от 27.02.2020 № ПО/9999/20.

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