



Исх. № МАи-228 от «22» ноября 2023 года

Управление Федеральной антимонопольной

Заявитель:
ООО «Мастерская архитектуры»

Заказчик: ПАО «Сбербанк»

Жалоба
на действия заказчика

08.11.2023 г. на электронной торговой площадке АО «Сбербанк-АСТ» размещено извещение об осуществлении закупки на право заключения договора на оказание услуг по комплексному техническому обслуживанию инженерных систем жизнеобеспечения.

Заказчик – Публичное акционерное общество «Сбербанк России» (далее – Заказчик).

Предмет закупки – ЗП-8100107106 (комплексное техническое обслуживание инженерных систем жизнеобеспечения)

Способ определения поставщика (подрядчика, исполнителя): адресный запрос предложений, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства (далее по тексту – Закупка) среди участников, зарегистрированных на электронной торговой площадке АО «Сбербанк-АСТ» (ЭТП) и осуществляющих поставку Продукции (товаров, работ, услуг), являющейся предметом закупки (далее - Закупка).

Начальная (максимальная) цена контракта: 28 007 885 (двадцать восемь миллионов семь тысяч восемьсот восемьдесят пять) рублей 76 копеек.

Окончание срока подачи заявок на участие в закупке: 22.11.2023 г. 18:00 (время московское).

В проекте договора в разделе 6 «Ответственность сторон» указаны следующие меры ответственности:

6.2. В случае несвоевременного осуществления платежей в соответствии с п. 2.2 Договора Заказчик уплачивает Исполнителю пени в размере 0,1% (ноль целых одна десятая процента), включая НДС, от неоплаченной суммы за каждый день просрочки, но не более 10% (десяти процентов) от этой суммы.

6.3. За каждый случай невыполнения/ненадлежащего выполнения любого вида работ, предусмотренных Приложением № 2 к Договору в соответствующем отчетном периоде, Исполнитель обязуется уплатить по письменному требованию Заказчика штраф в размере 10%

(десяти процентов) от стоимости работ за соответствующий отчетный период нарушения в течение 3 (трех) рабочих дней с момента получения соответствующего требования Заказчика.

6.8. За каждый случай нарушения Исполнителем любого из сроков выполнения обязательств перед Заказчиком, предусмотренных Договором, за исключением случаев, предусмотренных п.6.3. Договора, более чем на 2 (два) рабочих дня, Исполнитель обязуется уплатить по письменному требованию Заказчика штраф в размере 50 000 (пятьдесят тысяч) рублей за каждый случай нарушения в течение 3 (трех) рабочих дней с момента получения соответствующего требования Заказчика.

Установленная в проекте договора неустойка должна выполнять свою функцию как способа обеспечения исполнения обязательства, так и меры гражданско-правовой ответственности, не нарушая баланса интересов должника и кредитора, стимулируя должника к правомерному поведению, в то же время не позволяя кредитору получить несоразмерное удовлетворение требований.

Неустойка не должна являться средством обогащения, и ставить кредитора в значительно более выгодные условия в сравнении с обычными условиями деятельности при надлежащем исполнении обязательства должником.

Равные начала предполагают определенную сбалансированность мер ответственности, предусмотренных для сторон одного договора при неисполнении ими обязательств.

Положения заключаемого договора, определяющие размер неустойки, взыскиваемой с исполнителя за невыполнение/ненадлежащее выполнение любого вида работ (10% от стоимости работ за соответствующий отчетный период) и нарушение любых сроков выполнения обязательств (50 000 рублей за каждый случай нарушения), и размер неустойки, взыскиваемой с заказчика за несвоевременное осуществление платежей (0,1 % от неоплаченной суммы за каждый день просрочки, с ограничением не более 10 % от суммы) принципу равенства сторон договора и балансу их интересов явно не соответствуют.

Однако, заказчиком в проект договора включены явно несправедливые договорные условия, ухудшающие положение исполнителя, что ставит заказчика в более выгодное положение и позволяет ему извлечь необоснованное преимущество. Налицо злоупотребление правом, что подтверждается позицией постановления Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 15.07.2014 № 5467/14.

Договор по результатам закупки заключается сторонами в порядке Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц", что лишает участника закупки каким-либо образом повлиять на установленные в договоре условия об ответственности.

В силу ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться ущемление интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо неопределенного круга потребителей, в том числе:

- навязывание контрагенту условий договора, невыгодных для него или не относящихся к предмету договора (п. 3),
- создание дискриминационных условий (п. 8).

В части 1 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" установлены общие принципы и основные положения закупки товаров, работ, услуг, к которым в том числе отнесены: информационная открытость закупки; равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки; целевое и экономически эффективное расходование денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика; отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

Таким образом, действия Заказчика, установившего указанные положения в проекте договора в составе закупочной документации, влекут создание дискриминационных условий участникам закупки и исполнителям по заключаемому договору, что нарушает ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», ст. 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц".

В соответствии с частью 10 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц", любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ "О защите конкуренции", с учетом особенностей, установленных настоящей статьей, действия (бездействие) заказчика, комиссии по осуществлению закупок, оператора электронной площадки при закупке товаров, работ, услуг, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки.

На основании изложенного, руководствуясь частью 10 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц", ст. 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ "О защите конкуренции",

прошу:

признать жалобу обоснованной, выдать Заказчику предписание об устранении допущенных нарушений путем внесения изменений в документацию о закупке.

Генеральный директор

В.В. Вечерин