



Общество с ограниченной ответственностью

+7 (495)280-72-42 +7 (903)766-85-11

[mail@linkkom.ru](mailto:mail@linkkom.ru) [www.linkkom.ru](http://www.linkkom.ru)

ИНН 7721603174 КПП 772101001 ОГРН 1077762545629

Исх. № \_\_\_\_ б/н \_\_\_\_ от 29 декабря 2020 г.

109542, г. Москва, Рязанский проспект, д. 86/1, стр., пом. 14

На вх. № \_\_\_\_ от « \_\_\_\_ » \_\_\_\_ 2020 г.

129626, город Москва, проспект Мира, д. 102, стр. 34 оф. 410

**Руководителю Управления  
Федеральной антимонопольной  
службы по городу Москве  
СОЛОВЬЁВОЙ  
Екатерине Александровне**

Адрес: 107078, Москва,  
Мясницкий проезд, дом 4, строение 1  
E-mail: [to77@fas.gov.ru](mailto:to77@fas.gov.ru)

## **ЖАЛОБА**

**на действия (бездействие) организатора торгов,  
конкурсной комиссии при проведении  
открытого конкурса в электронной форме (закупка № 32009617068)**

19 ноября 2020 года ООО «Линкком-Сервис» обратилось с жалобой в Управление Федеральной антимонопольной службы по городу Москве на действия (бездействие) организатора торгов, конкурсной комиссии при проведении запроса предложений в электронной форме (закупка №32009617068) на «Оказание услуг по замене фискального накопителя, ремонту и техническому сопровождению контрольно-кассового оборудования».

Письмом № ЕО/66797/20 от 25.11.2020 года «О принятии жалобы к рассмотрению по делу №077/07/00-20569/2020» Московское УФАС России уведомило Заявителя о рассмотрении поступившей жалобы 01.12.2020 года в 15:20 (МСК).

В тексте вышеуказанного письма, в том числе, сказано:

«...В соответствии с ч. 18, ч. 19 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции со дня направления данного уведомления **торги приостанавливаются в части заключения договора** до рассмотрения жалобы на действия (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии по существу, при этом **Организатор торгов не вправе заключать договор** до принятия антимонопольным органом решения по жалобе. **Договор, заключенный с нарушением требования, установленного ч. 19 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, является ничтожным...**»

По результатам рассмотрения жалобы ООО «Линкком-Сервис» на действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по городу Москве приняла Решение по делу № 077/07/00-20569/2020 о нарушении процедуры торгов и порядка заключения договоров от 01.12.2020 года (Решение и Предписание зарегистрированы в Базе решений и правовых актов ФАС России 04.12.2020 года), которым признала жалобу частично обоснованной (Государственное бюджетное учреждение города Москвы «Ритуал» признано нарушившим п. 2, 3 ч. 1 ст. 3, пп. 13, 14 ч. 10 ст. 4 Закона о закупках) и выдала Заказчику обязательное для исполнения Предписание о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка проведения торгов, а именно:

- 
1. Заказчику отменить протоколы, составленные в ходе проведения Закупки.
  2. Заказчику вернуть участникам Закупки ранее поданные заявки с уведомлением о прекращении действия данных заявок и о возможности подать новые заявки на участие в Закупки.
  3. Заказчику внести изменения в Закупочную документацию с учетом решения Комиссии от 01.12.2020 по делу № 077/07/00-20569/2020.
  4. Заказчику продлить срок приема заявок на участие в Закупке таким образом, чтобы он составлял не менее десяти дней с момента размещения информации о внесении изменений в Закупочную документацию до даты окончания приема заявок.
  5. Заказчику назначить новую дату окончания подачи заявок, дату рассмотрения заявок, дату подведения итогов Закупки с учетом решения Комиссии от 01.12.2020 по делу № 077/07/00-20569/2020.
  6. Заказчику разместить информацию о вышеуказанных изменениях в Единой информационной системе в сфере закупок [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) в сети Интернет.
  7. Заказчику завершить процедуру Закупки в соответствии с положениями Гражданского кодекса Российской Федерации.
  8. Заказчику исполнить настоящее предписание в срок до 22.02.2021.
  9. Заказчику о выполнении настоящего предписания сообщить в адрес Московского УФАС России в срок до 24.02.2021 с приложением подтверждающих документов.

---

Кроме того, ООО «Линкком-Сервис» 22 декабря 2020 года на адрес электронной почты получено письмо от Электронной торговой площадки - <http://etp.zakazrf.ru/> (Акционерное общество «Агентство по государственному заказу Республики Татарстан»):



-----Original Message-----

From: [notification@mail.zakazrf.ru](mailto:notification@mail.zakazrf.ru) [mailto:notification@mail.zakazrf.ru]

Sent: Tuesday, December 22, 2020 11:54 AM

To: [mail@linkkom.ru](mailto:mail@linkkom.ru)

Subject: Усиевич Екатерина Юрьевна: Конкурс № 32009617068 предписание исполнено, заявки возвращены участникам

Конкурс № 32009617068

Согласно предписанию Московского УФАС России по делу № 077/07/00-20569/2020 от 01.12.2020 и письму заказчика вх. СОС № 2980941 от 22.12.2020, оператор:

- отменил протокол рассмотрения заявок на участие;
- удалил протокол подачи окончательных предложений;
- отменил протокол оценки и сопоставления заявок на участие;
- произвел возврат заявок участникам;
- разблокировал денежные средства участников.

**Заказчику предоставлена техническая возможность исполнить предписание Московского УФАС России по делу № 077/07/00-20569/2020 от 01.12.2020:** внести изменения в конкурсную документацию, продлить сроки подачи заявок, установить новые даты рассмотрения заявок и проведения итогов.

После того, как заказчиком будут внесены изменения в документацию и размещена информация о новой дате окончания срока подачи заявок, Вы сможете подать заявку на данный конкурс с учетом изменений, внесенных заказчиком.

24 декабря 2020 года (в 14:31 МСК) Заказчик - Государственное бюджетное учреждение города Москвы «Ритуал» - разместило в ЕИС сведения о подписании Договора №4055507-223-20ЕП от 24.12.2020 года на «**Оказание услуг по ремонту и техническому сопровождению контрольно-кассового оборудования**»:

Способ закупки	<b>Закупка у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя)</b>
Цена договора, рублей	<b>550 500,00</b>
Дата начала исполнения договора	<b>01.01.2021</b>
Дата окончания исполнения договора	<b>12.02.2021</b>
Наименование товаров, работ, услуг	<b>Техническое обслуживание и ремонт контрольно-кассового аппарата</b>
Тип объекта закупки:	<b>Услуга</b>
ОКПД2:	<b>33.14.19.000 Услуги по ремонту и техническому обслуживанию прочего профессионального электрического оборудования</b>
Количество (объём, единица измерения)	<b>367.00 Штука</b>

Действия (бездействие) заказчиков, комиссии по осуществлению закупок по основаниям, предусмотренным пунктами 1, 4 - 6 части 10 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц, обжалуются в порядке, предусмотренном ст. 18.1. Закона о защите конкуренции.

Согласно части 1 пункту 10 статьи 3 Закона о закупках любой участник закупки вправе обжаловать в административном порядке осуществление заказчиком закупки с нарушением требований Закона о закупках и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

В свою очередь, Законом о закупках провозглашены принципы, которым должны соответствовать действия заказчика при проведении конкурентной процедуры в порядке регулирования указанного закона.

К таковым относятся принцип информационной открытости, равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

**В нарушении пункта 1 части 10 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) при проведении закупки на «Оказание услуг по ремонту и техническому сопровождению контрольно-кассового оборудования» №32009617068 Заказчиком были грубо нарушены права Заявителя необоснованным ограничением конкуренции, дискриминационным подходом и незаконным предоставлением преимущественного положения другому участнику закупки.**

**§1.** Основа формирования конкурентного права и антимонопольного законодательства заложена в Конституции РФ. Принципиально важным для формирования эффективно функционирующей экономики является закрепление в качестве основы конституционного строя положения о том, что в Российской Федерации гарантируются единство экономического пространства, свободное перемещение товаров, услуг и финансовых средств, поддержка конкуренции, свобода экономической деятельности (ст. 8 Конституции РФ).

Кроме того, ст. 71 Конституции РФ относит к ведению Российской Федерации вопросы установления правовых основ единого рынка. Исходя из этого, антимонопольное законодательство, обеспечивающее формирование единого рынка, находится в исключительном ведении Российской Федерации.



Основополагающим конституционным принципом для конкурентного права является принцип недопустимости экономической деятельности, направленной на монополизацию и недобросовестную конкуренцию. Данный принцип — законодательный фундамент, заложенный в Основном законе государства, на базе которого осуществляется дальнейшее построение законодательства о защите конкуренции.

При этом согласно статье 34 Конституции Российской Федерации каждый имеет право на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности. Не допускается экономическая деятельность, направленная на монополизацию и недобросовестную конкуренцию.

Отношения в области обеспечения единства экономического пространства, создания условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц, в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективного использования денежных средств, расширения возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развития добросовестной конкуренции, обеспечения гласности и прозрачности закупки, предотвращения коррупции и других злоупотреблений регулируются Федеральным законом №223-ФЗ от 18.07.2011 «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее Федеральный закон №223-ФЗ).

В соответствии со ст. 2 Федерального закона № 223-ФЗ «при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки».

В соответствии с частью 1 статьи 3 Закона № 135-ФЗ он распространяется на отношения, которые связаны с защитой конкуренции, в том числе с предупреждением и пресечением монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции, и в которых участвуют российские юридические лица.

В силу абзаца 2 части 1 статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление доминирующим положением на рынке.



Данная правовая позиция нашла свое подтверждение в Постановлении от 24.06.2009 № 11-П Конституционного Суда Российской Федерации, согласно которому в силу конституционного принципа справедливости, проявляющегося, в частности, в необходимости обеспечения баланса прав и обязанностей всех участников рыночного взаимодействия, свобода, признаваемая за лицами, осуществляющими предпринимательскую и иную не запрещенную законом экономическую деятельность, равно как и гарантируемая им защита должны быть уравновешены обращенным к этим лицам (прежде всего - к тем из них, кто занимает доминирующее положение в той или иной сфере) требованием ответственного отношения к правам и свободам тех, кого затрагивает их хозяйственная деятельность.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 17 Закона 135-ФЗ при проведении торгов, запроса котировок цен на товары, запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе координация организаторами торгов, запроса котировок, запроса предложений или заказчиками деятельности их участников, а также заключение соглашений между организаторами торгов и (или) заказчиками с участниками этих торгов, если такие соглашения имеют своей целью либо приводят или могут привести к ограничению конкуренции и (или) созданию преимущественных условий для каких-либо участников, если иное не предусмотрено законодательством Российской Федерации.

В силу части 5 статьи 17 Закона № 135-ФЗ положения части 1 названной статьи распространяются в том числе **на все закупки товаров, работ, услуг, осуществляемые в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».**

В соответствии с частью 1 статьи 1 Закона № 223-ФЗ целями его регулирования являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц, указанных в части 2 статьи 1 названного Закона (заказчиков), в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности, **эффективное использование денежных средств, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.**

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 1 статьи 3 Закона № 223-ФЗ, определяющей принципы и основные положения закупки товаров, работ, услуг, предусмотрено, что при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами: 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.

Согласно части 3 статьи 3 Закона № 223-ФЗ 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 соответствии с частью 5 статьи 3 Закона № 223-ФЗ участником закупки может быть 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, которые соответствуют требованиям, установленным заказчиком в соответствии с положением о закупке.

Согласно пункту 2 Стандарта осуществления закупочной деятельности отдельных видов юридических лиц, утвержденного ФАС России, разработанного с целью повышения открытости и прозрачности закупок, осуществляемых отдельными видами юридических лиц, увеличения количества участников закупки, развития конкуренции, а также недопущения нарушений положений Закона № 223-ФЗ и Закона № 135-ФЗ, при установлении в положении о закупке права заказчика осуществлять закупку у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) рекомендуется предусмотреть исчерпывающий перечень оснований для заключения договора с единственным поставщиком.

Закупка товаров, работ, услуг у единственного поставщика целесообразна в случае, если такие товары, работы, услуги **обращаются на низкоконтурных рынках**, или проведение конкурсных, аукционных процедур **нецелесообразно по объективным причинам** (например, ликвидация последствий чрезвычайных ситуаций, последствий непреодолимой силы). Кроме того, закупка товаров, работ, услуг у единственного поставщика возможна **по результатам несостоявшейся конкурентной закупочной процедуры**.



Также в положении о закупке целесообразно предусмотреть **обязанность обоснования необходимости заключения заказчиком договора с единственным поставщиком (исполнителем, подрядчиком), начальной (максимальной) цены договора и выбора им конкретного поставщика (исполнителя, подрядчика), с которым заключается такой договор.**

Положение о закупке должно содержать исчерпывающий перечень применяемых способов закупок. При этом для повышения прозрачности проводимых закупок **заказчику следует установить в положении о закупке критерии выбора заказчиком способа закупки товаров, работ, услуг в зависимости от предмета договора и или цены договора.**

Таким образом, закупка любых товаров, работ, услуг осуществляется заказчиком в порядке, установленном законом о закупках, на основании положения о закупках, включающего в себя **способы закупки, которые не противоречат принципам, определенным законодательством 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.

Согласно позиции, изложенной в п. 9 Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц", утвержденного Президиумом Верховного Суда РФ 16.05.2018, для целей экономической эффективности закупка товаров, работ, услуг у единственного поставщика целесообразна в случае, если такие товары, работы, услуги обращаются на низкоконкурентных рынках или проведение конкурсных, аукционных процедур нецелесообразно по объективным причинам (например, ликвидация последствий чрезвычайных ситуаций, последствий непреодолимой силы). Кроме того, закупка товаров, работ, услуг у единственного поставщика возможна по результатам несостоявшейся конкурентной закупочной процедуры. При этом, как отмечено в этом же пункте, указание в положении о закупке на иные способы закупки не свидетельствует об отсутствии нарушения со стороны заказчика, поскольку **сам факт допустимости закупки у единственного поставщика на конкурентном рынке без каких-либо ограничений является неправомерным.**

Иными словами, закупка у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) будет обоснована, **если у заказчика есть объективные причины не проводить конкурентную процедуру.**



**В случае отсутствия объективных причин для осуществления закупки неконкурентным способом при наличии конкурентного рынка на закупаемые товары, работы, услуги действия заказчик должны быть признаны ограничивающими конкуренцию (решение УФАС по Омской области от 22.07.2016 N 05/06-16, решение УФАС по Омской области от 29.03.2019 N 05-04/1-19, решение УФАС по Челябинской области от 23.11.2018 N 9-03/18, решение УФАС по Пермскому краю от 02.03.2016 N 002093, постановление АС Центрального округа от 21.03.2019 N Ф10-1840/18 по делу N А62-2816/2017, постановление Восьмого ААС от 07.03.2019 N 08АП-201/19, постановление Третьего ААС от 21.07.2016 N 03АП-3481/16).**

В соответствии с п. 1 ст. 166 Гражданского кодекса РФ сделка недействительна по основаниям, установленным законом, в силу признания ее таковой судом (оспоримая сделка) либо независимо от такого признания (ничтожная сделка).

В силу п. 2 ст. 166 ГК РФ сделка, нарушающая требования закона или иного правового акта и посягающая при этом на публичные интересы либо права и охраняемые законом интересы третьих лиц, ничтожна, если из закона не следует, что такая сделка оспорима или должны применяться другие последствия нарушения, не связанные с недействительностью сделки.

Принимая во внимание цели законодательного регулирования Федерального закона № 223-ФЗ, Договор, заключенный с единственным поставщиком, параллельно с проведением аналогичной закупки конкурентным способом, но с нарушениями норм действующего антимонопольного законодательства, - противоречит закону, что в силу ст. 168 ГК РФ свидетельствует о его ничтожности.

Поскольку Договор с единственным поставщиком №4055507-223-20ЕП от 24.12.2020 года на «Оказание услуг по ремонту и техническому сопровождению контрольно-кассового оборудования» заключен Заказчиком в обход проведения уже объявленной конкурентной процедуры, а также с целью уклонения от выполнения Предписания УФАС по городу Москве по делу № 077/07/00-20569/2020 о нарушении процедуры торгов и порядка заключения договоров от 01.12.2020 года о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка проведения торгов, то в силу ст. 168 ГК РФ такой договор является ничтожным.



**§2. Согласно сведений, размещённых Заказчиком 24 декабря 2020 года в ЕИС, закупка у единственного поставщика на «Оказание услуг по ремонту и техническому сопровождению контрольно-кассового оборудования» осуществлена Заказчиком НЕ В ЭЛЕКТРОННОЙ ФОРМЕ.**

Перечень закупок, осуществляемых исключительно в электронной форме, как следует из части 4 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее — Закон о закупках), утверждается Правительством Российской Федерации.

Во исполнение приведенной нормы соответствующий перечень утвержден Постановлением Правительства Российской Федерации от 21.06.2012 № 616 "Об утверждении перечня товаров, работ и услуг, закупка которых осуществляется в электронной форме" (с изменениями и дополнениями).

Таким образом, в случае закупки товаров, работ услуг, перечисленных в названном перечне, заказчик должен проводить такую закупку в электронной форме.

Перечень, утвержденный Постановлением Правительства РФ № 616, построен на основе классификационных кодов Общероссийского классификатора продукции по видам экономической деятельности (ОКПД2).

В свою очередь, выбор заказчиком конкретного кода ОКПД2 в целях классификации предмета закупки не может основываться исключительно на собственном усмотрении, исходить из толкования заказчиком своих потребностей без принятия во внимание непосредственно товаров, работ или услуг, которые приобретаются в рамках закупки. Такой выбор основан на оценке подлежащей описанию в техническом задании документации о конкурентной процедуре продукции с учетом критериев разграничения смежных позиций, следующих из структуры построения классов названного классификатора.

Перечень, утвержденный Постановлением Правительства РФ №616, содержит **ОКПД 2 – 28.23.13.120 Аппараты контрольно-кассовые.**

В связи с вышеизложенным услуги, являющиеся предметом конкурса (реестровый № 32009617068), а также услуги, являющиеся предметом договора, заключенного с единственным поставщиком (№4055507-223-20ЕП от 24.12.2020 года), включены в утвержденный постановлением Правительства Российской Федерации № 616 перечень товаров, работ и услуг, закупка которых **осуществляется в электронной форме**, в связи с чем, действия ГБУ города Москвы «Ритуал» по проведению закупки у единственного поставщика нарушают требования ч. 4 ст. 3 Закона о закупках и постановления Правительства России № 616, что образует отдельный состав административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч. 1 ст. 7.32.3 КоАП РФ.



Аналогичная позиция изложена в Решении УФАС по городу Москве от 04.09.2018 г. №4-00-1202/77-18, подтвержденном вступившим в силу Постановлением Девятого арбитражного апелляционного суда №09АП-12193/2019 от 30 апреля 2019 года по Делу №А40-239109/18, а также иных судебных актах.

На основании вышеизложенного,

**ПРОШУ УФАС по городу Москве:**

1. Рассмотреть настоящую жалобу по существу, дать правовую оценку действиям Заказчика – ГБУ города Москвы «Ритуал».

2. Признать ГБУ города «Ритуал» нарушившим положения Закона о закупках, Закона о защите конкуренции, Постановления Правительства Российской Федерации от 21.06.2012 № 616.

3. Аннулировать закупку у единственного поставщика на Оказание услуг по ремонту и техническому сопровождению контрольно-кассового оборудования.

4. Признать Договор №4055507-223-20ЕП от 24.12.2020 года, заключенный по итогу закупки у единственного поставщика, ничтожным.

Генеральный директор  
ООО «Линкком-Сервис»



А.В.Тарасов