



**ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА**
УПРАВЛЕНИЕ
Федеральной антимонопольной службы
по Республике Башкортостан

ул. Пушкина, 95, г. Уфа, 450008
тел. (347)273-34-05, факс (347)272-58-82
e-mail: to02@fas.gov.ru

04.03.2021 № 5/2731

На № _____ от _____

Заявитель:

ООО «АГРО АЛЪЯНС»
127474, г. Москва, ул. Селигерская,
д. 18, корп. 3, пом. 1Н, ком. 4

Заказчик:

ГУП «Башавтотранс» РБ
450052, РБ, г. Уфа, ул. К. Маркса, 35

РЕШЕНИЕ № ТО002/10/18.1-200/2021

01.03.2021

г. Уфа, ул. Пушкина, 95

Комиссия Башкортостанского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушения процедуры проведения торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия) в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), в составе:

Председатель Комиссии:

заместитель руководителя Управления
Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан;

Члены Комиссии:

заместитель начальника отдела антимонопольного
контроля товарных рынков Управления Федеральной антимонопольной
службы по Республике Башкортостан;

специалист 1 разряда отдела естественных монополий
и финансовых рынков Управления Федеральной антимонопольной службы по
Республике Башкортостан,

рассмотрев жалобу ООО «АГРО АЛЪЯНС» от 09.02.2021 вх.№1882 на
действия заказчика - ГУП «Башавтотранс» РБ при проведении аукциона в
электронной форме на право заключения договора на поставку автомобильного
оборудования, извещение № 32109946217,

в соответствии со ст. 18.1 Закона о защите конкуренции,

0195212

УСТАНОВИЛА:

В адрес Башкортостанского УФАС России поступила жалоба ООО «АГРО АЛЪЯНС» от 09.02.2021 вх.№1882 на действия заказчика - ГУП «Башавтотранс» РБ при проведении аукциона в электронной форме (участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства) на право заключения договора на поставку автомоечного оборудования, извещение № 32109946217.

По доводам жалобы заявителя, положения проекта договора заказчика противоречат Федеральному закону от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Заказчик с доводами жалобы не согласен, представлено письменное возражение на жалобу (б/н от 01.03.2021).

Выслушав доводы сторон, изучив материалы жалобы, Комиссия Башкортостанского УФАС России установила следующее.

01.02.2021 Заказчиком на сайте ЕИС размещено извещение № 32109946217 о проведении аукциона в электронной форме (участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства) на право заключения договора на поставку автомоечного оборудования.

Дата начала приема заявок – 20.01.2021.

Дата окончания приема заявок – 09.02.2021.

Дата рассмотрения первых частей заявок – 11.02.2021.

Дата начала подачи ценовых предложений – 15.02.2021.

Дата окончания подачи ценовых предложений – 15.02.2021.

Извещением о проведении аукциона в электронной форме установлена начальная (максимальная) цена договора – 3 548 265, 21 руб.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 г. № 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, 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 силу части 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.

Заказчик при проведении закупки руководствовался Гражданским кодексом Российской Федерации, Положением «О закупке товаров, работ, услуг для нужд Государственного унитарного предприятия «Башавтотранс»

Республики Башкортостан» от 28.01.2021 (далее – Положение), Документацией об электронном аукционе «Наименование объекта закупки: «Автомоечное оборудование», участие в котором могут принять только субъекты малого и среднего предпринимательства (далее – Документация).

Согласно доводам жалобы заявитель считает, что положения проекта договора противоречат 135-ФЗ, а именно установление штрафов в размере 100% стоимости товара являются необоснованными и приводит к ограничению количества потенциальных участников.

Изучив предоставленную сторонами информацию, Комиссия Башкортостанского УФАС России установила следующее.

11.02.2021 согласно протоколу, были рассмотрены первые части заявок на участие в аукционе в электронной форме, согласно которому на участие в процедуре было допущено 2 заявки. Заявитель заявку на участие не подавал.

17.02.2021г. протоколом № 32109946217 подведены итоги аукциона в электронной форме. Начальная цена договора была 3 548 265,21 руб. включая НДС.

В результате аукциона участник с порядковым номером заявки 2 - ООО «Строительное оборудование» предложил цену контракта 2 661 198,75 руб., участник с порядковым номером 1 - ООО «Девона» - 2 678 940,08 руб.

Победителем аукциона признается участник, предложивший наиболее низкую цену договора, а также заявка которого соответствует требованиям, установленным документацией.

В соответствии со ст.421 ГК РФ, Граждане и юридические лица свободны в заключении договора.

Понуждение к заключению договора не допускается, за исключением случаев, когда обязанность заключить договор предусмотрена настоящим Кодексом, законом или добровольно принятым обязательством.

Стороны могут заключить договор, как предусмотренный, так и не предусмотренный законом или иными правовыми актами. К договору, не предусмотренному законом или иными правовыми актами, при отсутствии признаков, указанных в пункте 3 ст. 421 ГК РФ, правила об отдельных видах договоров, предусмотренных законом или иными правовыми актами, не применяются.

В соответствии со ст. 422 ГК РФ условия договора определяются по усмотрению сторон, кроме случаев, когда содержание соответствующего условия предписано законом или иными правовыми актами.

Комиссия отмечает, что законодательством не предусмотрена императивная норма запрещающая сторонам самостоятельно устанавливать размер штрафа в договоре.

Размер штрафа может быть определен указанием либо конкретной суммы, подлежащей уплате в случае нарушения условий договора, либо способа его расчета, например в процентах от цены договора. Стороны договора вправе установить любой размер штрафа.

Таким образом, заказчик вправе самостоятельно устанавливать, с учетом требований Закона о закупках все условия, касающиеся заключения

договора, его исполнения и расторжения, в том числе и порядок применения штрафных санкций.

Вместе с тем, Комиссия отмечает, что для заказчиков, осуществляющих закупки в соответствии с Законом о закупках, взыскание неустойки – это право, а не обязанность. Согласно ч. 2 ст. 2 Закона о закупках положение о закупке заказчика должно содержать в том числе порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения. Если в разделе о порядке исполнения договоров Положения о закупке не указано, что заказчик обязан в случае просрочки исполнения поставщиком обязательств, предусмотренных договором, направить поставщику требование об уплате неустоек (штрафов, пеней), то взыскание неустойки остается правом заказчика.

Кроме этого, статьей 32 Положения предусмотрено, что «Договор может быть расторгнут заказчиком в одностороннем порядке в случае, если такая возможность была предусмотрена договором».

Заказчик вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения договора, если в ходе исполнения договора установлено, что поставщик (подрядчик, исполнитель) не соответствует установленным документацией о закупке требованиям к участникам закупки или предоставил недостоверную информацию о своем соответствии таким требованиям, что позволило ему стать победителем закупки.

Право на односторонний отказ от исполнения договора может быть осуществлено заказчиком путем уведомления другой стороны об отказе от договора (исполнения договора). Договор прекращается с момента получения данного уведомления, если иное не предусмотрено Гражданским кодексом РФ, другими законами, иными правовыми актами или договором.

При расторжении договора в одностороннем порядке по вине поставщика (подрядчика, исполнителя) заказчик вправе предъявить требование об уплате неустоек (штрафов, пеней) в связи с неисполнением или ненадлежащим исполнением обязательств, предусмотренных договором, а также обратиться к поставщику (подрядчику, исполнителю) с требованием о возмещении понесенных убытков при их наличии.

Расторжение договора влечет за собой прекращение обязательств сторон договора по нему, но не освобождает от ответственности за неисполнение обязательств, которые имели место быть до расторжения договора.

Ответственность за неисполнение и (или) ненадлежащее исполнение условий договора устанавливается законодательством Российской Федерации и условиями договора».

Комиссия отмечает, что установление условий договора соответствует Положению ГУП «Башавтотранс».

В соответствии с частью 20 статьи 18.1 по результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и в случае, если жалоба признана обоснованной, либо в случае установления иных не

являющихся предметом обжалования нарушений (нарушений порядка организации и проведения торгов, заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися, нарушений порядка осуществления в отношении юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, являющихся субъектами градостроительных отношений, процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 настоящего Федерального закона.

В соответствии с частью 3 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции обжалование актов и (или) действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, в антимонопольный орган не является препятствием для обжалования этих актов и (или) действий (бездействия) в судебном порядке.

На основании изложенного и в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия,

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «АГРО АЛЪЯНС» от 09.02.2021 вх.№1882 на действия заказчика - ГУП «Башавтотранс» РБ при проведении аукциона в электронной форме (участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства) на право заключения договора на поставку автомоечного оборудования, извещение №32109946217 необоснованной.

Председатель комиссии

Члены комиссии:

Примечание: В соответствии с ч. 23 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции решение и предписание комиссии антимонопольного органа может быть обжаловано в судебном порядке в течении трех месяцев со дня принятия решения