



**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

17.03.2020 № 8/3416

На № _____ от _____

**Уведомление № Т0002/07/3-787/2020
о поступлении жалобы и о приостановлении торгов
до рассмотрения жалобы по существу**

17.03.2020

г. Уфа, ул. Пушкина, 95

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан поступила жалоба ООО «Первая сервисная компания» (450078, РБ, г. Уфа, ул. Владивостокская, 1А, оф. 301) на действия АО «Башкиравтодор» (450078, РБ, г. Уфа, ул. Кирова, 128А) от 13.03.2020 вх. № 4521 при проведении запроса предложений на право заключения договора поставки битума нефтяного дорожного БНД 90/130, БНД 70/100 для нужд филиала АО «Башкиравтодор» (Извещение №32008964778).

Уполномоченные представители ООО «Первая сервисная компания» и АО «Башкиравтодор» вправе явиться на рассмотрение жалобы 23.03.2020 года в 11 час. 00 мин. по адресу: г. Уфа, ул. Пушкина, 95, каб. 513.

В соответствии с частями 18, 19 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) со дня направления данного уведомления торги приостанавливаются до рассмотрения жалобы на действия (бездействия) организатора торгов по существу. Организатор торгов, которому направлено уведомление, не вправе заключать договор до принятия антимонопольным органом решения по жалобе. Договор, заключенный с нарушением требования, является ничтожным.

В соответствии с частью 12 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции организатор торгов, действия (бездействие) которого обжалуются, в течение одного рабочего дня с момента получения уведомления обязан известить лиц, подавших заявки на участие в торгах, о факте поступления жалобы, ее содержании, месте и времени ее рассмотрения.

Также на основании части 15 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции организатор торгов обязан представить на рассмотрение

0130758

жалобы по существу договор с оператором электронной площадки, документацию о торгах, изменения, внесенные в документацию о торгах, заявки, поданные на участие в торгах, протоколы, составленные в ходе проведения торгов, договор, заключенный с победителем торгов (при наличии) и информацию о его государственной регистрации, аудио-, видеозаписи и иные документы и сведения, составленные в ходе организации и проведения торгов; оператор электронной площадки обязан представить регламент электронной площадки, заявки на участие в торгах, протоколы, составленные в ходе проведения торгов, журнал учета пользователей, журнал активности пользователей с расшифровкой действий, совершенных пользователями по данным торгам и иные документы и сведения, составленные в ходе организации и проведения торгов.

За непредставление или несвоевременное представление сведений (информации), а равно представление заведомо недостоверных сведений (информации) в антимонопольный орган предусмотрена административная ответственность в соответствии с частью 5 статьи 19.8 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Направление настоящего уведомления посредством электронной почты и факсимильной связью в соответствии с частью 11 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции является надлежащим уведомлением, о месте и времени рассмотрении жалобы.

Информация о жалобе размещена на сайте www.bash.fas.gov.ru.

Приложение: на 3 л. в 1 экз.

Заместитель руководителя



ООО «Первая Сервисная Компания»

ИНН 0278189983 КПП 027801001

450078, Башкортостан, г. Уфа, ул. Владивостокская, 1А, офис 301
р/с 40702810406000018893, к/с 30101810300000000601, БИК 048073601
Башкирское отделение №8598 ПАО Сбербанк
☎ (347) 246-14-50

ВЫБОР ПРИОРИТЕТОВ

Исх. № 16 от 12.03.2020 г.

Управление Федеральной
антимонопольной службы по
Республике Башкортостан

ЖАЛОБА

на действия (бездействия) заказчика

Заказчик: Акционерное общество «Башкиравтодор», ИНН 0274144861
Адрес: 450078, Республика Башкортостан, город Уфа, улица Кирова, дом 128 "А",
zakup@avtodor.rbinfo.ru, +7 (3472) 62-51-00

Участник размещения заказа (заявитель): ООО «Первая Сервисная Компания» ИНН 0278189983.

Адрес: г. Уфа, ул. Владивостокская, д. 1А, офис 301; телефон: 8-937-500-3000; e-mail:
karavaev_dv@mail.ru

Адрес официального сайта на котором размещена информация о закупке:
www.zakupki.gov.ru

Номер извещения: № 32008964778, Запрос котировок на право заключения договора поставки битума нефтяного дорожного БНД 90/130, БНД 70/100 для нужд филиалов АО «Башкиравтодор» ЛОТ 2.

Дата опубликования извещения о закупке: 6.03.2020

Дата окончания подачи заявок: 16.03.2020 в 15:00 (МСК)

Действия, которые обжалуются:

1.

В соответствии с частью 10 статьи 4 Закона о закупках в закупочной документации указываются сведения предусмотренные положением о закупках.

Согласно пункта 11 раздела 2.2. «Закупочная документация» Положения о закупках АО «Башкиравтодор» в закупочной документации указывается условие о фиксированной цене договора на протяжении всего срока действия договора, за исключением случаев внесения изменений законодательства РФ.

Данное условие отсутствует в закупочной документации Заказчика.

Своими действиями (бездействием) заказчик нарушил часть 10 статьи 4 Закона о закупках.



2.

В пункте 5 Технического задания и пункте 5.5. Проекта договора указано, что **заказчик вправе выбрать не полный объем Товара, указанный в договоре без применения ответственности перед Поставщиком.** В случае отсутствия необходимости в приобретении всего объема Товара и как следствие, в случае отсутствия заявок на приобретение Товара на обозначенный объем договора, Заказчик освобождается от ответственности перед Поставщиком за не обеспечение объема продаж и за упущенную выгоду Поставщика.

Согласно пункту 1 статьи 422 Гражданского кодекса **договор должен соответствовать обязательным для сторон правилам, установленным законом и иными правовыми актами (императивным нормам), действующим в момент его заключения.**

В силу п. 1 ст. 309 Гражданского кодекса Российской Федерации обязательства должны исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями обязательства и требованиями закона, иных правовых актов.

Согласно ч. 3 ст. 401 Гражданского кодекса РФ, если иное не предусмотрено законом или договором, лицо, не исполнившее или ненадлежащим образом исполнившее обязательство при осуществлении предпринимательской деятельности, несет ответственность, если не докажет, что надлежащее исполнение оказалось невозможным вследствие непреодолимой силы, то есть чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств. К таким обстоятельствам не относятся, в частности, нарушение обязанностей со стороны контрагентов должника, отсутствие на рынке нужных для исполнения товаров, отсутствие у должника необходимых денежных средств.

В силу пункта 4 статьи 401 Гражданского кодекса РФ заключенное заранее соглашение об устранении или ограничении ответственности за умышленное нарушение обязательства ничтожно.

Более того, согласно части 3 статьи 509 ГК РФ непредставление покупателем отгрузочной разрядки в установленный срок дает поставщику право потребовать от покупателя оплаты товаров. Кроме того, поставщик вправе потребовать возмещения убытков, причиненных в связи с непредставлением отгрузочной разрядки.

Указанное в пункте 5 Технического задания и пункте 5.5. Проекта договора условие нарушает действующие нормы Гражданского кодекса РФ и ставит поставщика в неопределенное, зависимое от усмотрения Заказчика положение, а потому заведомо невыгодное положение при исполнении договора.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках Заказчики при проведении закупок должны руководствоваться в том числе Гражданским кодексом РФ.

В связи с изложенным, Заказчик нарушил требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

3.

В силу п. 1 ст. 309 Гражданского кодекса Российской Федерации обязательства должны исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями обязательства и требованиями закона, иных правовых актов.

Согласно пункту 2.1. Проекта договора поставщик осуществляет отгрузку Товара по письменным заявкам Заказчика, в течение одного дня после дня подачи ежедневной заявки на отгрузку Товара. **Заявки формируются Заказчиком по мере необходимости приобретения Товара.**

Согласно абзацу 2 пункта 43 Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 25.12.2018 N 49 "О некоторых вопросах применения общих положений Гражданского кодекса Российской Федерации о заключении и толковании договора" при толковании условий договора в силу абзаца первой статьи 431 ГК РФ судом принимается во внимание буквальное значение содержащихся в нем слов и выражений (буквальное толкование).

В проекте договора отсутствует указание на сроки направления первой заявки указанные в Техническом задании.

В связи с изложенным в проекте договора отсутствует срок направления заявки на отгрузку и соответственно срок поставки.

В соответствии со статьей 190 ГК РФ установленный сделкой срок определяется календарной датой или истечением периода времени, который исчисляется годами, месяцами, неделями, днями или часами.

Срок может определяться также указанием на событие, которое должно неизбежно наступить.

В проекте договора срок подачи заявки не привязан по срокам к безусловному событию, календарной дате и не обладает признаками неизбежного наступления.

Срок подачи заявок ставится в зависимость от воли Заказчика. Срок заявки может быть по желанию заказчика и на следующий день после подписания договора, а может быть и не наступит вовсе.

В закупочной документации указано, что при ситуации отсутствия необходимости в приобретении Товара и как следствие, в случае отсутствия заявок на приобретение Товара на обозначенную сумму договора, Покупатель освобождается от ответственности перед Поставщиком за необеспечение объема продаж и за упущенную выгоду Поставщика.

"Для целей информационного обеспечения закупки в документации о закупке должны содержаться достаточные сведения, позволяющие потенциальному участнику сформировать свое предложение." пункт 1 Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Федерального закона от 18 июля 2011 г. N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 16 мая 2018 г.)

В таких условиях неопределенности участник закупки не может рассчитать свое предложение, так как не может определиться с датой наступления обязательства на поставку товара.

Отсутствие конкретных сроков создает условия для нечестной конкуренции между участниками.

Своими действиями (бездействием) Заказчик нарушил пункт 4 части 10 статьи 4 Закона о закупках, обязывающий Заказчика указывать в закупочной документации срок поставки.

Действия (бездействия) Заказчика содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (Несоблюдение предусмотренных законодательством Российской Федерации в сфере закупок товаров, работ, услуг требований к содержанию документации о закупке товаров, работ, услуг).

4.

Согласно абзацу 2 части 2 статьи 509 ГК РФ если срок направления отгрузочной разнарядки договором не предусмотрен, она должна быть направлена поставщику не позднее чем за тридцать дней до наступления периода поставки.

Заказчик срок направления заявки не установил, но установил незаконное требование о поставке товара в течение одного дня после дня подачи ежедневной заявки

Своими действиями заказчик нарушил абзац 2 части 2 статьи 509 ГК РФ

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках Заказчики при проведении закупок должны руководствоваться в том числе Гражданским кодексом РФ.

В связи с изложенным, Заказчик нарушил требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

Действия (бездействия) Заказчика содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (Несоблюдение предусмотренных законодательством Российской Федерации в сфере закупок товаров, работ, услуг требований к содержанию документации о закупке товаров, работ, услуг).

Согласно части 10 статьи 3 Закона о закупках любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона "О защите конкуренции", 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. Обжалование осуществляется в случае осуществления 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.

Обжалование осуществляется в том числе в случае осуществления 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 данном случае Заказчиком были допущены нарушения Закона о закупках и Положения о закупках АО «Башкиравтодор».

В связи с вышеизложенным, и руководствуясь указанными положениями Закона о закупках,

ПРОШУ:

1. Принять данную жалобу к рассмотрению.
2. Рассмотреть жалобу по существу – признать жалобу обоснованной
3. Признать незаконными указанные в жалобе действия (бездействия) Заказчика и положения Закупочной документации о закупке № 32008964778, Запрос котировок на право заключения договора поставки битума нефтяного дорожного БНД 90/130, БНД 70/100 для нужд филиалов АО «Башкиравтодор» ЛОТ 2, а именно:

- Заказчик не указал в закупочной документации обязательное условие о фиксированной цене договора на протяжении всего срока действия договора;

- Заказчик незаконно включил в закупочную документацию условие о праве не направлять поставщику заявку и исключении условия об возмещении поставщику убытков;

- Заказчик не установил срок поставки, так как не установил в договоре срок заявки-разнарядки;

- Заказчик в закупочной документации нарушил требования Гражданского кодекса РФ.

4. По результатам рассмотрения жалобы 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) принять решение о необходимости выдачи предписания (согласно пункта 3.1 части 1 статьи 23 Федерального закона "О защите конкуренции").

5. Передать материал дела должностному лицу Башкортостанского УФАС для рассмотрения вопроса о возбуждении дела по признакам нарушения ст. 7.32.3 КоАП РФ.

Приложение:

- копия приказа о назначении директора

Директор