

Уведомление о поступлении жалобы

и о приостановлении закупки

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области поступила жалоба ООО «ХимСервис» (вх. № 7993 от 24.09.2018г.) на действия организатора закупки АО «Новосибирский механический завод «Искра» при проведении открытого одноэтапного аукциона в электронном виде на право заключения договора на поставку иономерной смолы SURLYN (номер извещения 31806316262).

Заявитель сообщает следующее.

13 сентября 2018 года на электронной площадке «eprf.ru» была размещена информация о проведении закупочной процедуры в форме открытого одноэтапного аукциона в электронном виде на право заключения договора на поставку иономерной смолы SURLYN, номер извещения 31806916262. (аукцион с вх. № 16977).

Организации и проведение закупки осуществляется в соответствии с Федеральным законом от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц".

Заказчиком и организатором закупки выступило АО «Новосибирский механический завод «Искра» (сокр. АО НМЗ «Искра») (место нахождения 630900 г. Новосибирск, населенный пункт Пашино, ул. Чекалина. 8. ИНН 5410039642).

ООО «ХимСервис» ранее неоднократно принимало участие в закупочных процедурах АО НМЗ «Искра» на право поставки иономерной смолы SURLYN, в том числе и осуществляла такие поставки по выигранным аукционам (*), поэтому Общество заинтересовалось размещенной информацией о новом аукционе.

Внимательно ознакомившись и изучив документацию о закупке (номер извещения 31806916262 (аукцион с вх. № 16977), ООО «ХимСервис», как будущий участник аукциона, обнаружило следующее:

Проект договора поставки иономерной смолы SURLYN, размещенного за номером извещения 31806916262 (далее по тексту «новый договор») заметно отличается по своим основным условиям от условий ранее размещенных договоров поставки иономерной смолы SURLYN.

1) В действующих договорах поставки оплата за товар должна производиться Покупателем на условиях отсрочки платежа сроком в 30 дней (п.2.2. действующего договора).

Новый проект договора предусматривает (п.2.2.), что Заказчик (т.е. АО НМЗ «Искра») оплачивает продукцию до ее поставки (100% предоплата), в течение 10 рабочих дней с момента заключения Договора. Начальная цена договора - 625.660 Евро (или около 50 млн. рублей).

2) В новом проекте договора вводится новый раздел 3 «Обеспечение исполнения договора», согласно которому Поставщик должен не позднее даты подписания договора предоставить Покупателю обеспечение исполнения договора в сумме,

равной сумме авансового платежа, а) путем перечисления денежных средств на счет Покупателя или б) в виде банковской гарантии на ту же сумму.

А) Пункт 3.3. договора предусматривает срок действия обеспечения - по истечении 30 календарных дней с момента исполнения Поставщиком своих обязательств по договору. При этом договор не уточняет, каких именно обязательств Поставщика.

Сам проект не содержит конкретного срока окончания договора поставки.

Однако он содержит раздел 6 - «Гарантийные обязательства». Их срок согласно п.6.1, договора составляет 12 месяцев с момента передачи товара.

И в течение всего гарантийного срока Поставщик должен обеспечивать соответствие качества Товара условиям договора и нести ответственность за выявленные недостатки товара (пункт 6.3. договора).

По условиям пункта 3.2. договора поставки Обеспечение договора должно обеспечивать, в том числе, «выполнение Поставщиком следующих обязательств:

- обеспечение исполнения гарантийных обязательств;

- обеспечение уплаты штрафных санкций (неустойки, пени, штрафы), начисленных Покупателем в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения Поставщиком своих обязательств по договору».

Исходя из буквального толкования данных условий договора и закупочной документации получаем срок действия Обеспечения (обеспечительного платежа или банковской гарантии) - с момента подписания договора плюс 12 месяцев (на гарантийный срок) с момента фактической передачи товара (примерно еще 2,5 месяца на период поставки указанного объема и партии) + еще 30 календарных дней (согласно п.3.3. договора).

Итоговый срок обеспечения, суммируя вышеуказанное, составит 15,5 месяцев.

При этом в нарушении требований ст. 381.1. ГК РФ о том, что обеспечительный платеж должен быть или засчитан в счет исполнения соответствующего обязательства или подлежать возврату, новый проект договора вообще не предусматривает зачета или возврата обеспечения.

Также Единое положение о закупках (ЕПОЗ), утвержденное ГК Ростех, дочерней компанией которой является АО НМЗ «Искра», в п. 10.11.2. ЕПОЗа предусматривает, что «Порядок и сроки внесения и возврата обеспечения исполнения договора устанавливаются в проекте договора».

ЕПОЗ головного предприятия должно являться руководящим документом для АО НМЗ «Искра».

Данная закупка осуществляется только у субъектов малого и среднего бизнеса (пункт 18 информационной карты).

Получается, что Поставщик (субъект МСП) должен внести на длительный срок (т.е. на весь период исполнения обязательств по договору, гарантийный срок и плюс

еще 30 дней, всего на 15,5 месяцев) на счет Заказчика всю стоимость договора, притом, что ранее необходимо будет закупить товар у производителя для их 3-х разовой еженедельной поставки. А проект нового договора не предусматривает возврат или зачет обеспечения в нарушения норм ЕПОЗа и ГК РФ.

Б) Второй вариант обеспечения согласно проекту договора - банковская гарантия.

ООО «ХимСервис» запросило банки, требования к которым установлены Положением о закупках (ЕПОЗ Ростеха - приложение № 10), по возможным условиям выдачи банковской гарантии для МСП.

Условия выдачи гарантии на условиях проекта договора (приложение №3 к документации о закупке) следующие:

- у АО «Газпромбанк» в обмен на 100 % денежное покрытие + комиссия 2% годовых;
- у ПАО «ВТБ» или 100 % денежное обеспечение +1 % комиссии или залог недвижимости мин на 75 % + комиссия 2% годовых.

То есть и в случае предоставления банковской гарантии сроком на 15,5 месяцев ООО «ХимСервис», как субъект МСП, должен предоставить вдвойне денежные средства против цены контракта: 100 % цены в качестве обеспечения Банку и 100 % цены контракта на закупку необходимого количества товара.

3) По условиям действующих договоров поставки (п.3.4.) разгрузку иономерной смолы SURLYN осуществляет Покупатель, что строго соответствует Инструкции по обеспечению режима секретности в Российской Федерации (утверждена постановлением Правительства Российской Федерации от 5 января 2004 года №3-1).

Однако по условиям «нового договора» (п.4.2.) - «Поставщик осуществляет доставку Товара до места нахождения Покупателя, на склад, расположенный по адресу: 630900 г. Новосибирск, ул. Чекалина 8, а также своими силами производит выгрузку Товара из транспортного средства в месте разгрузки Товара, указанном Покупателем.

Ранее обязанность по разгрузке лежала на самом Покупателе, и это объяснимо, так как иономерная смола SURLYN согласно Инструкции завода-изготовителя смолы компании «DuPont» (разделу 7) требует особых мер обращения при погрузочно-разгрузочных работах. Все сотрудники отдела приемки Покупателя аттестованы для работы с химическим сырьем. Получается, что Поставщик (МСП) должен еще привлекать на режимный объект специалистов, аттестованных на работу с химическим сырьем, то есть с иономерной смолой SURLYN.

4) По «новому договору» «Приемка Товара осуществляется Покупателем с 9 до 12 часов и с 13.00 до 15.00 в установленные Договором дни поставки. Покупатель вправе не принимать Товар в иное время (п.4.3.).

А согласно условиям и.4.2. «нового договора» Покупатель обязан предоставить место разгрузки Товара в течение 24 часов с момента прибытия транспорта Продавца для передачи Товара.

То есть, если машина с партией Товара прибыла согласно пункту 4.1. «нового

договора» в понедельник в 14 часов, то только Покупатель вправе решать - запускать машину для разгрузки или нет, так как у него есть целых 24 часа для предоставления места под разгрузку с момента приезда машины. И Поставщик тогда будет считаться просрочившим поставку товара.

А во вторник согласно пункту 4.1. нового договора Поставщик не вправе производить отгрузку.

Если при этом Покупатель опять воспользуется 24 часами для предоставления места под разгрузку второй партии, то согласно п. 1.4. «нового договора» он будет вправе расторгнуть договор поставки в одностороннем внесудебном порядке.

5) Необходимо заметить, что ООО «ХимСервис» обратилось к производителю иономерной смолы марки SURLYN, для уточнений условий возможного сотрудничества на условиях нового договора.

В результате обращения была получена информация о том, что к ним обратился г-н <...>, руководитель компании ООО «МеталИнвест», и ссылаясь на одобрение исполнительного директора АО НМЗ «Искра», просил о заключении договора поставки смолы иономерной со своей компанией.

<...>, сообщил, что отныне все закупки, в том числе и смолы иономерной марки SURLYN для поставок на АО НМЗ «Искра», будет осуществлять ООО «МеталИнвест».

Совместно с другой компаний - ООО «Промкомплект», они будут участвовать во всех закупочных процедурах, которые организует АО «Новосибирский механический завод «Искра», и будут совершать согласованные действия с целью победы на аукционах.

Для подтверждения данной информации на имя вице-президента компании «Dow» (производителя смолы SURLYN) поступило письмо на бланке АО НМЗ «Искра» за подписью Исполнительного директора Кондратьева С.А. от 05.07.2018 года, где указано, что АО НМЗ «Искра» согласна на смену Поставщика продукции компании «Dow» на ООО «Металинвест». Считаем, что данное письмо полностью противоречит принципам и целям федерального закона № 223-ФЗ.

Из правовой базы «Контур» ООО «ХимСервис» увидел, что в аукционе электронном виде на право заключения договора на поставку иономерной смолы SURLYN (номер извещения 31806661985) с вх. № 16237, проведенным 27 июля 2018 года (см. выше (*), в котором ООО «ХимСервис» было объявлено закупочной комиссией АО НМЗ «Искра» победителем, участниками под номерами «1» и «3», выступили именно ООО «МеталИнвест» (ИНН 6671430595) и ООО «Промкомплект» (ИНН 5405987458), где они и могли совершать согласованные действия.

6) По условиям пункта 4.1. «нового договора» Поставщик обязан поставлять смолу еженедельно по понедельникам, средам и пятницам партиями по 6,5 тонн. Всего нужно поставить в рамках нового договора 109 тонн товара.

По состоянию на 20.09.2018 ООО «ХимСервис» получило коммерческие предложения стоимости перевозки 109.000 кг смолы SURLYN в адрес Заказчика партиями по 6,5 тонн. Согласно ответам перевозчиков стоимость перевозки партии смолы составит от 135.760 рублей за машину (ООО «Трансопергрупп», ответ от 21.09.2018) до 277.000 рублей за машину (ООО «МБИ Дмитровка»). Для перевозки

109 тонн понадобится $109/6,5 = 17$ машин. Общая стоимость перевозки составит $1\ 35760 * 17 = 2.307.920$ рублей.

Стоимость перевозки по договору поставки партиями около 20 тн (как всегда осуществлялось ранее) составляет сумму в размере 172.000 рублей (стоимость одной машины).

В этом случае понадобится 6 машин. Стоимость перевозки составит $172.000 * 6 = 1.032.000$ рубля.

Проект нового договора поставки составлен Заказчиком таким образом, что экономически более выгодные условия по доставке 6 машинами по 20 тонн и разгрузка силами завода, как неоднократно осуществлялась ранее, будет применено исключительно к «согласованным Поставщикам», в лице ООО «МеталИнвест», тогда как к остальным компаниям, и будут применены новые условия договора в части обеспечения, доставки и разгрузки товара своими силами, которые для них будут экономически невыгодны и весьма затратны.

Заявитель сообщает, что по действующему договору поставки иономерной смолы SURLYN № 3017-643-2018 от 25 мая 2018 года на условиях отсрочки платежа сроком до 30 календарных дней АО НМЗ «Искра» оплачивала поставленную ООО «ХимСервис» смолу с нарушением сроков оплаты каждой партии товара (партий было 6, срок просрочки составил от 1 до 9 дней, общий размер пени за просрочку составил 1.127.993,21 рублей, точный расчет пени указан в приложении №1 к заявлению). Ранее завод никогда не допускал просрочку в оплате.

Тогда как компаниям, «согласованных Поставщиком», завод готов делать 100 % предоплату.

7) 14 августа 2018 года ООО «ХимСервис» обратилось с жалобой на организатора закупки - АО «Новосибирский механический завод «Искра» в Управление ФАС РФ по Новосибирской области.

По результатам рассмотрения жалобы комиссией УФАС по Новосибирской области 23 августа 2018 года было принято решение, которым жалоба ООО «ХимСервис» на действия организатора закупки АО «Новосибирский механический завод «Искра» при проведении открытого одноэтапного аукциона в электронном виде на право заключения договора на поставку иономерной смолы SURLYN (номер извещения 31806769281) была признана обоснованной.

При рассмотрении жалобы представитель Заказчика пояснил, что на обжалуемый аукцион (номер извещения 31806769281) была подана всего одна заявка.

ООО «ХимСервис» полагает, что заявка на аукцион была подана участником, аффилированным с <...>, руководителем компании ООО «МеталИнвест».

Заявитель считает, что и при осуществлении закупочных процедур при проведении данного открытого одноэтапного аукциона в электронном виде на право заключения договора на поставку иономерной смолы SURLYN (номер извещения 31806916262 (аукцион с вх. № 16977), как и отмененный 23 августа 2018 г. аукцион (номер извещения 31806769281) АО НМЗ «Искра» специально разместило такой новый проект договора, с условиями поставки, чтобы не допустить дальнейшего участия в закупочных процедурах иных компаний, что прямо

противоречит ст. 3 закона 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц", а именно стимулированию участия нескольких коммерческих организаций, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений при закупках.

Информация о поступлении указанной жалобы размещена на официальном сайте Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области: www.novosibirsk.fas.gov.ru.

В соответствии с ч. 15 ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» организатор торгов, оператор электронной площадки, конкурсная или аукционная комиссия, действия (бездействие) которых обжалуются, обязаны представить на рассмотрение жалобы по существу документацию о торгах, изменения, внесенные в конкурсную документацию, документацию об аукционе, заявки на участие в конкурсе, заявки на участие в аукционе, протоколы вскрытия конвертов с заявками на участие в конкурсе, протоколы рассмотрения заявок на участие в конкурсе, протоколы рассмотрения заявок на участие в аукционе, протоколы оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе, протоколы аукциона, аудио-, видеозаписи и иные документы и сведения, составленные в ходе организации и проведения торгов.

На основании изложенного, АО «Новосибирский механический завод «Искра» надлежит представить в Управление Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области в срок до 01.10.2018 г. документы и сведения, указанные в ч. 15 ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Со дня направления уведомления, торги приостанавливаются до рассмотрения жалобы на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии по существу.

В случае принятия жалобы к рассмотрению организатор торгов, которому направлено уведомление о поступлении жалобы и о приостановлении торгов до рассмотрения жалобы по существу, не вправе заключать договор до принятия антимонопольным органом решения по жалобе. Договор, заключенный с нарушением установленного требования, является ничтожным.

Организатор торгов, оператор электронной площадки, конкурсная или аукционная комиссия, действия (бездействие) которых обжалуются, в течение одного рабочего дня с момента получения уведомления обязаны известить лиц, подавших заявки на участие в торгах, о факте поступления жалобы, ее содержании, месте и времени ее рассмотрения.

Рассмотрение жалобы по существу состоится комиссией Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области 3.10.2018г. в 15-00 часов по адресу: г. Новосибирск, ул. Кирова, 3, каб. 915.

Организатор торгов, оператор электронной площадки, конкурсная или аукционная комиссия, заявитель, а также лица, подавшие заявки на участие в торгах, вправе направить в антимонопольный орган возражение на жалобу или дополнение к ней и участвовать в рассмотрении жалобы лично или через своих представителей (при

наличии доверенностей на участие в рассмотрении жалобы или документов, подтверждающих полномочия руководителя; документов, удостоверяющих личность).

Возражение на жалобу направляется в антимонопольный орган не позднее, чем за два рабочих дня до дня рассмотрения жалобы.

Ответственность за непредставление информации антимонопольному органу либо представление заведомо недостоверных сведений предусмотрена статьей 19.8 Кодекса РФ об административных правонарушениях.