

РЕШЕНИЕ

по делу № 121-ФАС52-04/16 (ж)

08 февраля 2016 года

г. Нижний Новгород

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьёй 18.1 Федерального закона «О защите конкуренции», в составе:

- председателя комиссии;
- члена комиссии,
- члена комиссии,
- члена комиссии,.

при участии

от ОАО «Российские железные дороги» (организатор):

<...>

<...>,

рассмотрела 08 февраля 2016 года в заседании комиссии жалобу общества с ограниченной ответственностью «Контакт» (далее – ООО «Контакт», заявитель) на действия открытого акционерного общества «Российские железные дороги» (ОАО «РЖД», заказчик) при проведении открытого электронного аукциона на право заключения договора на поставку трансформаторного оборудования (извещение № 11703/ОАЭ-РЖДС/15),

и установила:

01.02.2016 в Управление Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области поступила жалоба общества с ограниченной ответственностью «Контакт» на действия открытого акционерного общества «Российские железные дороги» при проведении открытого электронного аукциона на право заключения договора на поставку трансформаторного оборудования (извещение №

11703/ОАЭ-РЖДС/15).

Из содержания жалобы следует, что ОАО «РЖД» в нарушение пунктов 3 и 4 части 10 статьи 4 Федерального закона «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» не указало в проекте договора поставки, размещённом в составе аукционной документации, информацию о наименовании, количестве поставляемого оборудования, сроках (периодах) поставки.

Заказчиком нарушено требование пункта 3 статьи 4 Федерального закона «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» при определении количественных характеристик трансформаторного оборудования, предусмотрев в пункте 4 аукционной документации возможность изменения количества закупаемых товаров в случае изменения потребностей заказчика в пределах 30% от начальной (максимальной) цены договора без учёта НДС.

Также, по мнению заявителя, норма статьи 156 Положения о закупках товаров, работ, услуг для нужд ОАО «РЖД», в соответствии с которой при осуществлении закупки среди субъектов малого и среднего предпринимательства срок оплаты поставленных товаров (выполненных работ, оказанных услуг) по договору (отдельному этапу договора), заключённому по результатам закупки, должен составлять не более 30 календарных дней со дня исполнения обязательств по договору (отдельному этапу договора), противоречит пункту 4.1.2 проекта договора, размещённого в составе аукционной документации, где указано, что в случае нарушения поставщиком сроков предоставления документов, указанных в настоящем пункте, окончательные расчёты с поставщиком за поставленный товар, железнодорожный тариф (либо иные расходы по доставке товара) и иные расходы, предусмотренные договором, производятся в течение 90 календарных дней с даты предоставления документов, указанных в пунктах 3.4 и 3.5 договора.

В связи с этим ООО «Контакт» просит признать ОАО «РЖД» нарушившим требования Федерального закона «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» и обязать заказчика опубликовать в составе закупочной документации график поставки оборудования с указанием сроков (периодов) поставки в течение срока действия договора, наименование и количество поставляемого оборудования в периодах поставки; исключить пункт 4 закупочной документации; изменить пункт 4.1.2 проекта договора в части осуществления оплаты в течение не 90, а 30 календарных дней с даты предоставления документов; установить новые даты проведения аукционных процедур.

02.02.2016 жалоба заявителя принята Управлением к рассмотрению, заседание комиссии антимонопольного органа назначено на 08.02.2016 на 15.00.

Заявитель, извещённый надлежащим образом о времени и месте рассмотрения жалобы, представителей на заседание комиссии не направил.

ОАО «РЖД» с поступившей жалобой не согласно, просит принять решение о признании жалобы ООО «Контакт» необоснованной, в подтверждение своих слов приводит следующие доводы.

Пунктом 3.3 Документации по проведению открытого аукциона на поставку трансформаторного оборудования установлено, что отгрузка товара осуществляется транспортом поставщика партиями (в соответствии с

разнарядками покупателя на отгрузку товара в срок не более 30 календарных дней с даты получения разнарядки поставщиком). Срок поставки: с момента заключения договора по 31 декабря 2016 года. Таким образом, в документации о закупке установлен срок поставки товара, который отражает конкретный период, в течение которого осуществляется поставка трансформаторного оборудования.

Информация о наименовании и количестве поставляемого оборудования указана в таблице №1, которая является неотъемлемой частью аукционной документации. При заключении договора наименование и количество трансформаторного оборудования указывается в спецификации, которая является неотъемлемой частью договора.

Довод заявителя о возможности изменения цены договора на 30% без согласования с участником несостоятелен в связи с тем, что согласно пункту 16.3 проекта договора любые изменения и дополнения к настоящему договору действительны лишь при условии, если они совершены в письменной форме и подписаны уполномоченными представителями сторон.

Установленный пунктом 4.1.2 проекта договора 90-дневный срок производства расчёта с поставщиком за поставленный товар, железнодорожный тариф и иные расходы применяется заказчиком только в случае нарушения поставщиком сроков предоставления документов, указанных в пункте 4.1.2 проекта договора. При отсутствии нарушений со стороны поставщика срок оплаты составляет не более 30 календарных дней.

Кроме того, ОАО «РЖД» заявляет, что жалоба ООО «Контакт» не подлежит рассмотрению антимонопольным органом, так как ООО «Контакт» не является лицом, подавшим заявку на участие в торгах, его жалоба не связана с нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, следовательно, его права не могут быть нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

Заслушав представителей заказчика, изучив доводы жалобы, исследовав имеющиеся доказательства, комиссия приходит к следующему.

1. В соответствии со статьёй 2 Федерального закона «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» 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 (далее - положение о закупке). 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.

24 декабря 2015 года на сайте www.etzp.rzd.ru размещено извещение о проведении открытого электронного аукциона №11703/ОАЭ-РЖДС/15 на право

заключения договора на поставку трансформаторного оборудования.

В соответствии с пунктом 1.4. аукционной документации аукцион проводится среди субъектов малого и среднего предпринимательства. Участник в составе заявки должен представить информацию, подтверждающую его принадлежность к субъектам малого и среднего предпринимательства, в соответствии с пунктом 6.12.1 аукционной документации.

Из реестра аукционных заявок на участие в открытом аукционе №11703/ОАЭ-РЖДС/15 от 02.02.2016, составленного при вскрытии аукционных заявок, видно, что ООО «Контакт» не подавало заявку на участие в закупке.

Несмотря на данные обстоятельства, жалоба ООО «Контакт» является допустимой и подлежит рассмотрению комиссией антимонопольного органа, так как для ее возврата отсутствуют основания, предусмотренные частью 9 статьи 18.1. Закона о защите конкуренции.

2. В соответствии с пунктами 3 и 4 части 10 статьи 4 Федерального закона «О закупках товаров, работ и услуг отдельными видами юридических лиц» в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе: требования к описанию участниками закупки поставляемого товара, который является предметом закупки, его функциональных характеристик (потребительских свойств), его количественных и качественных характеристик, требования к описанию участниками закупки выполняемой работы, оказываемой услуги, которые являются предметом закупки, их количественных и качественных характеристик; место, условия и сроки (периоды) поставки товара, выполнения работы, оказания услуги.

В силу статьи 190 Гражданского кодекса Российской Федерации установленный законом, иными правовыми актами, сделкой или назначаемый судом 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.

Пунктом 3.3 документации по открытому Аукциону № 11703/ОАЭ-РЖДС/15 на поставку трансформаторного оборудования определён срок поставки закупаемых товаров: с момента заключения договора – по 31 декабря 2016 года (поставка осуществляется в соответствии с разрядками покупателя на отгрузку товара).

В соответствии с пунктом 5.1. проекта договора товар подлежит поставке в сроки, указанные в спецификациях и разрядках покупателя на отгрузку товара.

На основании пункта 2 статьи 509 Гражданского кодекса Российской Федерации содержание отгрузочной разрядки и срок ее направления покупателем поставщику определяются договором. Если срок направления отгрузочной разрядки договором не предусмотрен, она должна быть направлена поставщику не позднее чем за тридцать дней до наступления периода поставки.

Кроме того, в состав аукционной документации, размещённой на сайте электронной торгово-закупочной площадки ОАО «РЖД» www.etzp.rzd.ru, включена таблица №1, в которой содержится информация о наименовании и количестве поставляемого оборудования.

3.Пунктом 4 аукционной документации установлено, что изменение количества предусмотренных договором товаров при изменении потребности в товарах, на поставку которых заключён договор, допускается в пределах 30% от начальной (максимальной) цены договора без учёта НДС.

По мнению ООО «Контакт», данное требование противоречит пункту 3 части 10 статьи 4 Федерального закона «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Вместе с тем в пункте 394 Положения о закупке товаров, работ, услуг для нужд ОАО «РЖД», пункте 8.4.3 аукционной документации указано, что заказчик по согласованию с исполнителем договора при заключении и/или в ходе исполнения договора вправе изменить количество всех предусмотренных договором товаров, объем предусмотренных работ, услуг при изменении потребности в товарах, работах, услугах, на поставку, выполнение, оказание которых заключен договор, в пределах 30% (тридцати) от начальной (максимальной) цены договора (цены лота), если иное не предусмотрено в пункте 4 аукционной документации, а также при выявлении потребности в дополнительном объеме работ, услуг, товаров, не предусмотренных договором, но связанных с такими работами, услугами, товарами, предусмотренными договором.

Согласно пункту 16.3 проекта договора поставки трансформаторного оборудования любые изменения и дополнения к настоящему договору действительны лишь при условии, если они совершены в письменной форме и подписаны уполномоченными представителями сторон.

Таким образом, заказчик не может в одностороннем порядке, без заключения с поставщиком дополнительного соглашения к договору, изменить количество закупаемых товаров.

4.Пунктом 4.1.2 проекта договора поставки установлено, что в случае нарушения поставщиком сроков предоставления документов, указанных в настоящем пункте, окончательные расчёты с поставщиком за поставленный товар, железнодорожный тариф (либо иные расходы по доставке товара) и иные расходы, предусмотренные настоящим договором, производятся в течение 90 календарных дней с даты предоставления документов, указанных в пунктах 3.4, 3.5 настоящего договора.

По мнению ООО «Контакт», данный пункт не соответствует пункту 156 Положения о закупке товаров, работ, услуг для нужд ОАО «РЖД», в соответствии с которой при осуществлении закупки среди субъектов малого и среднего предпринимательства срок оплаты поставленных товаров (выполненных работ, оказанных услуг) по договору (отдельному этапу договора), заключённому по результатам закупки, должен составлять не более 30 календарных дней со дня исполнения обязательств по договору.

В пункте 4.1.2 проекта договора поставки приведена обязанность поставщика выставить покупателю счет-фактуру на товар не позднее 5-ти календарных дней с даты отгрузки (передачи) товара, но не ранее даты отгрузки (передачи) Товара, а счет-фактуру на железнодорожный тариф не позднее 5-ти календарных дней с даты раскредитования перевозочных документов, но не ранее даты раскредитования перевозочных документов. Предоставить покупателю документы, указанные в п. 3.4 настоящего Договора, не позднее 10 рабочих дней

со дня выставления счета-фактуры либо не позднее следующих сроков (в зависимости от того, какой срок наступит ранее):

- за январь-ноябрь отчетного года не позднее 5 числа месяца, следующего за месяцем отгрузки (передачи) товара. Если указанная дата приходится на нерабочий день, днем окончания срока считается следующий за ним рабочий день;

- за декабрь отчетного года - не позднее 3-х первых рабочих дней следующего года.

Предоставить покупателю документы, указанные в п. 3.5 настоящего Договора, в следующие сроки:

- за январь-ноябрь отчетного года не позднее 5 числа месяца, следующего за месяцем раскредитования перевозочных документов. Если указанная дата приходится на нерабочий день, днем окончания срока считается следующий за ним рабочий день;

- за декабрь отчетного года - не позднее 3-х первых рабочих дней следующего года.

В соответствии с пунктом 1 статьи 329 Гражданского кодекса Российской Федерации исполнение обязательств может обеспечиваться неустойкой, залогом, удержанием вещи должника, поручительством, независимой гарантией, задатком, обеспечительным платежом и другими способами, предусмотренными законом или договором.

В возражении ОАО «РЖД» на жалобу ООО «Контакт» на действие/бездействие организатора торгов на проведение аукциона №11703/ОАЭ-РЖДС/15 от 05.02.2016 указано, что в пункте 4.1.2 проекта договора установлен порядок расчётов, производимых в случае, если поставщик допускает нарушение условий договора. При отсутствии нарушений со стороны поставщика срок оплаты составляет не более 30 календарных дней с даты получения от поставщика комплекта документов.

5. Таким образом, изучив материалы закупочной документации, Положение о закупках ОАО «РЖД», вышеустановленные фактические обстоятельства, проанализировав действующие нормы законодательства о закупках, комиссия приходит к следующим выводам:

- в закупочной документации определены наименование товара, его количество и сроки (периоды) поставки;

- закупочная документация при изменении потребности в товарах предусматривает изменение определенного договором количества товаров только по согласованию заказчика с поставщиком, путём заключения соглашения в письменной форме;

- закупочная документация не содержит каких-либо противоречий в части сроков оплаты за поставленный товар по договору поставки Положению о закупке заказчика, а только оговаривает способ обеспечения своевременного выполнения поставщиком обязательств по договору.

На основании изложенного комиссия Управления приходит к выводу, что Заказчиком при разработке и утверждении аукционной документации по открытому электронному аукциону №11703/ОАЭ-РЖДС/15 на поставку трансформаторного оборудования соблюдены требования, установленные Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Согласно части 20 статьи 18.1 Федерального закона «О защите конкуренции» по результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной.

Таким образом, при установленных фактических обстоятельствах и правовых основаниях комиссия Нижегородского УФАС России приходит к выводу о том, что жалоба общества с ограниченной ответственностью «Контакт» на действия открытого акционерного общества «Российские железные дороги» при проведении открытого электронного аукциона на право заключения договора на поставку трансформаторного оборудования (извещение № 11703/ОАЭ-РЖДС/15) необоснованна.

На основании изложенного, руководствуясь статьями 18.1, 23 Федерального закона «О защите конкуренции», комиссия

решила:

Жалобу общества с ограниченной ответственностью «Контакт» на действия открытого акционерного общества «Российские железные дороги» при проведении открытого электронного аукциона на право заключения договора на поставку трансформаторного оборудования (извещение № 11703/ОАЭ-РЖДС/15) признать необоснованной.

В соответствии с частью 23 статьи 18.1 Федерального закона «О защите конкуренции» решение комиссии антимонопольного органа может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня принятия решения.

Заместитель председателя комиссии

<...>

Члены комиссии

<...>

<...>

<...>