

Уведомление о поступлении жалобы

и о приостановлении торгов

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области поступила жалоба ООО ПК «Экспоторг» (вх. 3801э от 15.08.2016) на действия ОАО «РЖД» при проведении запроса котировок в электронной форме №1515/ЗКТЭ-РЖДС/16 на право заключения договора поставки форменной одежды (извещение №31603979917). Заявитель сообщает следующее.

10 августа 2016 года на «Портале закупок» (zakurki.gov.ru), в Единой информационной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, на сайте <http://etzp.rzd.ru> и на сайте ОАО «РЖД» (<http://rzd.ru>) было опубликовано извещение о проведении Запроса котировок в электронной форме № 1517/ЗКТЭ-РЖДС/16 на право заключения договора поставки форменной одежды (Закупка № 31603980049).

Заявитель жалобы, имея намерение принять участие в данных торгах, ознакомился с котировочной документацией.

В п. 5.1. Договора (Приложение №6 к котировочной документации, далее - Договор) установлено:

«Товар подлежит поставке в сроки и на условиях, указанных в Спецификациях и/или Разнарядках. Досрочная поставка Товара допускается только с согласия Покупателя. Покупатель вправе отказаться от принятия Товара, поставка которого просрочена и/или который не соответствует требованиям настоящего Договора. При этом Покупатель имеет право реализовать свои права, предусмотренные разделами 10 и 14 настоящего Договора».

Согласно п. 5.2. Договора порядок поставки Товара (отгрузка Товара Поставщиком в адрес Получателя путем сдачи перевозчику, доставка Поставщиком Товара до склада Получателя, выборка Товара Получателем со склада Поставщика (Грузоотправителя), определяется Покупателем и указывается в Спецификации или Разнарядке.

П. 5.7. Договора установлено:

«В случае если согласно Спецификации или Разнарядке отгрузка Товара осуществляется путем его выборки Покупателем (Получателем) со склада Поставщика (Грузоотправителя), применяется следующие условия Договора:

5.7.1. Поставщик обязан в срок не позднее, чем за двадцать четыре часа до даты начала установленного периода готовности Товара к выборке направить по электронной почте _____ уведомление о готовности Товара к передаче (перевозке) и уточненную информацию об объемно-весовых характеристиках Товара. В случае неполучения Поставщиком от Получателя в течение _____ часов с момента направления Поставщиком уведомления, указанного в настоящем пункте, реквизитов транспортного средства и ФИО и паспортных данных водителя, Поставщик обязан сообщить об этом Покупателю».

Таким образом, Заказчик прописал в Договоре условие о возможности отгрузки Товара путем выборки без учета предмета Договора – пошив и поставка форменной одежды для нужд ОАО «РЖД». Выборка товара подразумевает наличие на складе Поставщика уже отшитой форменной одежды. По смыслу же данного Договора, победитель конкурса должен осуществить пошив форменной одежды в согласованном количестве по заказу ОАО «РЖД» с учетом требований Заказчика к размерам, тканям, фурнитуре и прочим характеристикам отшиваемой форменной одежды. При этом тот факт, что Покупатель самостоятельно, не согласовывая с Поставщиком, определяет в Спецификации или Разнарядке срок готовности Товара, без учета фактической возможности Поставщика изготовить Товар в определенный Заказчиком в одностороннем порядке срок, может привести к злоупотреблению Заказчиком своими правами, что значительно ущемляет положение участника торгов, признанного победителем, и нарушает баланс интересов сторон. При этом в Договоре не указаны конкретные требования Заказчика к предмету Договора, в частности, не указаны требования Заказчика к размерам форменной одежды, следовательно, предмет Договора не определен. Отсутствие в Договоре и документации сроков поставки, а также неконкретизированный предмет Договора нарушает п. 32 Положения о закупке товаров, работ, услуг для нужд ОАО «РЖД» от 01.01.2015 г., ст. 3 Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ.

Кроме того, п. 2.2. Договора установлена обязанность Поставщика представить образцы форменной одежды, только после утверждения которых между сторонами возникают обязанности по поставке Товара:

«Поставщик обязуется поставить, а Покупатель принять и оплатить Товар, указанный в Спецификациях, являющихся
Приложениями №

к настоящему Договору. Права и обязанности Сторон по поставке Товара по настоящему Договору возникают исключительно после утверждения Покупателем изготовленных Поставщиком образцов каждого из наименований Товара, указанного в Спецификации (далее – образцы).

Изготовленные образцы должны соответствовать требованиям Технических условий, Технического задания, Технического описания, иного технического документа, содержащегося в Приложении № 3 к настоящему Договору (далее – Технические условия), законодательству Российской Федерации. Гигиеническая безопасность образцов должна быть подтверждена в соответствии с Приказом Федеральной службы по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека от 19 июля 2007 г. N 224 "О санитарно-эпидемиологических экспертизах, обследованиях, исследованиях, испытаниях и токсикологических, гигиенических и иных видах оценок".

Поставщик предоставляет по адресу: _____ образцы на утверждение Покупателю не позднее, чем за 3 дня до начала периода поставки по настоящему Договору одновременно с нижеследующими документами:

- заверенные Поставщиком, либо уполномоченным лицом Поставщика копии экспертных заключений либо иных документов, выданных Управлением Федеральной службы по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека, подтверждающих возможность применения представленных образцов изделий в сфере железнодорожного транспорта;

- заверенные Поставщиком, либо уполномоченным лицом Поставщика копии сертификатов соответствия или декларации о соответствии относительно нормативной и технической документации на изделия по Системе ГОСТ Р;

- заверенные Поставщиком, либо уполномоченным лицом Поставщика копии протоколов лабораторных испытаний на применяемые материалы по показателям, указанным в разделах Технических условий «Характеристики (показатели) продукции, подтверждаемые при сертификации» и «Требования к материалам»;

- заверенные Поставщиком, либо уполномоченным лицом Поставщика копии протоколов лабораторных испытаний на готовые изделия по показателям, указанным в Технических условиях.

Покупатель утверждает образцы в течение 2 дней с момента их предоставления Поставщиком.

Образцы не утверждаются Покупателем в случае их несоответствия законодательству РФ, Техническим условиям, и/или непредоставления указанных в настоящем пункте документов. В случае неутверждения по указанным причинам образцов, права и обязанности Сторон по поставке Товара не возникают, настоящий Договор прекращается. В указанном случае Поставщик не вправе требовать от Покупателя оплаты и приемки Товара, возмещения каких-либо убытков, издержек и расходов, а также Поставщик не вправе осуществлять поставку Товара».

Согласно п. 1 ст. 420 ГК РФ, договором признается соглашение двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей.

Сам факт заключения договора между Заказчиком и победителем закупки порождает права и обязанности между Сторонами. Условие, внесенное Заказчиком в Договор, о том, что права и обязанности между Сторонами возникают не с момента заключения Договора, а с момента утверждения образцов, противоречит действующему гражданскому и антимонопольному законодательству.

Кроме того, требование о представлении копий сертификатов соответствия или декларации о соответствии относительно нормативной и технической документации на изделия по Системе ГОСТ является незаконным.

Согласно «Единому перечню продукции, подлежащей обязательной сертификации» и «Единому перечню продукции, подтверждение которой осуществляется в форме принятия декларации о соответствии», утвержденным Постановлением Правительства РФ от 01.12.2009 № 982, форменная одежда не является объектом обязательного подтверждения соответствия и не требует представления сертификатов соответствия и деклараций о соответствии. Вышеуказанная продукция не подпадает под действие Технического регламента Таможенного союза ТР ТС 017/2011.

В соответствии с пунктом 176 главы 22 «Положения о закупках РЖД»:

«Требования к закупаемым товарам, работам, услугам формируются с учетом следующих принципов:

1) должны быть учтены действующие на момент закупки требования, предъявляемые законодательством Российской Федерации по видам товаров об обязательной сертификации;

2) требования к закупаемым товарам, работам, услугам должны быть ориентированы на приобретение

качественных товаров, работ, услуг, имеющих необходимые заказчику потребительские свойства и технические характеристики;

3) устанавливаемые требования к предмету закупки должны по возможности обеспечивать представление участниками закупки предложений о поставке инновационных товаров и энергосберегающих технологий (в том числе электроэнергии, теплоэнергии, трудовых, временных и прочих видов ресурсов), требования соблюдения поставщиком норм охраны труда, промышленной и экологической безопасности, а также обеспечения безопасности для персонала и сохранности имущества заказчика;

4) должны быть учтены требования технических, технологических регламентов, установленных законодательством Российской Федерации, а также требования локальных стандартов, нормативных документов по поставке товаров, выполнению работ, оказанию услуг, действующих у заказчика:

требования к входному контролю используемых поставщиком материалов (при необходимости);

иные требования к качеству и срокам».

Таким образом, данный вид продукции не попадает под действия технического регламента ТС, утвержденного Решением комиссии Таможенного Союза от 09.12.2011 № 876, и не требует обязательной сертификации соответствия и деклараций о соответствии. Поскольку в силу п/п. 1 п.1 76 главы 22 «Положения о закупках РЖД» Заказчик имеет право предъявлять только требование о представлении документов, подтверждающих соответствие требованиям законодательства РФ об обязательной сертификации.

В силу п. 163 «Положения о закупках РЖД», не допускается предъявлять к закупаемым товарам, работам и услугам условия исполнения договора, требования, которые не указаны в документации.

На официальном сайте Российской Федерации в сети Интернет для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнения работ, оказание услуг www.zakupki.gov.ru (далее - официальный сайт) Заказчиком размещено Положение о закупках товаров, работ, услуг ОАО «РЖД» от 01.01.2015 г. (далее - Положение о закупках).

Согласно п. 331 Положения о закупке, Договор заключается на условиях и по цене, указанных в котировочной документации и в котировочной заявке победителя или участника закупки, с которым заключается договор.

В котировочной документации не указана необходимость представления и утверждения образцов, следовательно, данное условие не соответствует котировочной документации.

Согласно п. 34 Положения о закупке товаров, работ, услуг для нужд ОАО «РЖД» от 01.01.2015 г., Заказчик при размещении закупок руководствуется следующими целями:

1) создания условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей заказчика в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности;

2) эффективного использования денежных средств заказчика;

3) расширения возможностей участия юридических и физических лиц в закупках товаров, работ, услуг и стимулирования такого участия;

4) развития добросовестной конкуренции;

5) обеспечения гласности и прозрачности закупок;

6) предотвращения коррупции и других злоупотреблений.

В соответствии с п. 32 Положения о закупке товаров, работ, услуг для нужд ОАО «РЖД» от 01.01.2015 г., со ст. 3 Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ при закупке товаров, работ, услуг заказчик руководствуется следующими принципами: 1) информационная открытость закупки; 2) равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки; 3) 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; 4) отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизменяемых требований к участникам закупки.

В силу ч. 6 ст. 3 Закона №223-ФЗ не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора требования и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке. Требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а

также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

Согласно ч. 4 ст. 18.1. Закона N 135-ФЗ антимонопольный орган осуществляет государственный контроль за соблюдением антимонопольного, обжалование действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии в антимонопольный орган в порядке, установленном настоящей статьей, допускается не позднее десяти дней со дня подведения итогов торгов либо в случае, если предусмотрено размещение результатов торгов на сайте в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет", со дня такого размещения, за исключением случаев, предусмотренных указанным Федеральным законом.

В силу ст. 22 Закона N 135-ФЗ антимонопольный орган осуществляет государственный контроль за соблюдением антимонопольного законодательства органами власти и местного самоуправления, выявляет нарушения антимонопольного законодательства, принимает меры по прекращению нарушений антимонопольного законодательства

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, Новосибирскому региональному отделению Центру организации закупочной деятельности ОАО «РЖД» надлежит представить в Управление Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской в срок до 22.08.2016 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 24.08.2016 года в 14-00 часов по адресу: 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.

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