

В Московское областное УФАС России
Адрес: 123423, г. Москва, Карамышевская наб., д. 44
Тел.: (499) 755-23-23
E-mail: to50@fas.gov.ru

Копия: Закрытое акционерное общество «Аэромар» (ЗАО «Аэромар»)
Адрес: 141426, Московская обл., г. Химки, Шереметьевское шоссе, вл. 31
Тел./факс: (495) 234-94-75

От общества с ограниченной ответственностью «Дикат»

Жалоба

На действия заказчика при проведении запроса предложений № 099/2016
Предмет закупки: пополнение запасов фарфоровой и стеклянной посуды для обеспечения рейсов ПАО «Аэрофлот»

Извещение № 31603908329

Заказчик: Закрытое акционерное общество «Аэромар»
Участник размещения заказа (заявитель): ООО «Дикат»,

контактное лицо: Стрижов Максим Евгеньевич

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

Номер извещения: № 31603908329

Наименование закупки: «Пополнение запасов фарфоровой и стеклянной посуды для обеспечения рейсов ПАО «Аэрофлот».

Дата размещения извещения: 20.07.2016 (МСК)

При размещении настоящей закупки заказчик нарушил нормы Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках), а также ГК РФ.

Указанные нарушения выражаются в следующем.

1. Неточности в изложении договора, которые могут привести к злоупотреблению правом заказчиком.

Согласно ст. 431 ГК РФ при толковании условий договора судом принимается во внимание буквальное значение содержащихся в нем слов и выражений.

Исходя из принципа дословного толкования договора, складывается ряд противоречий и неточностей:

1) Согласно разделу VI «Проект договора» Договор поставки заключен между сторонами именуемыми в дальнейшем «Поставщик» и «Покупатель», однако в п. 1.6; 1.7; 2.2; 2.2.3; 2.2.4 проекта договора встречается по сути третье лицо - «Заказчик»;

2) В п. 3.7 проекта договора указано, что «В случае выявления во время приемки Товара несоответствий Товара условиям Договора Покупатель связывается с Поставщиком для составления Акта о выявленных нарушениях условий Договора о качестве/количестве/ассортименте Товара».

Однако в тексте проекта договора ни где не указан способ каким Покупатель должен связаться с Поставщиком, чтобы сообщить ему о найденных несоответствиях.

Между тем в п. 3.9 проекта договора указано, что при неявке Поставщика в указанный в уведомлении срок или получении от Поставщика сообщения о том, что он не может явиться, Покупатель осуществляет приемку-передачу Товара и составление Акта самостоятельно.

Такое изложение пунктов договора может привести к тому, что Покупатель может действовать в рамках договора, и при этом нарушая права Поставщика. Так, например, в случае направления Поставщику письма на эл. почту или смс сообщение представителю Поставщика, при данном изложении договора, Поставщик будет считаться извещенным. Данное условие ставит Покупателя в более выгодное положение по сравнению с Поставщиком.

3) В п. 3.15 проекта договора говорится о том, что в случае заявленного требования Покупателя об исправлении нарушений условий Договора о количестве, качестве и ассортименте Товара Поставщик обязан исполнить направленное в связи с этим требование в указанный Покупателем срок.

Однако в тексте проекта договора ни где не оговаривается какой либо минимальный срок, который должен быть предоставлен Поставщику для устранения выявленных нарушений. И при данном изложении договора Продавец может заявить срок, в течении которого будет заведомо невозможно исполнить заявленное требование (например 15 минут) и будет являться основанием для требования Покупателем уплаты неустойки Поставщиком.

2. Заказчик требует предоставить документы, не входящие в комплект сопроводительных документов и существование которых не предусмотрено нормативными документами РФ.

Так в п. 3.13 проекта договора указано, что Покупатель вправе не принимать Товар, поставленный в нарушенной упаковке, с нарушением товарного вида, а также без соответствующего комплекта сопроводительных документов, подтверждающих качество и безопасность Товара.

Нормы законодательства РФ не содержат понятия «документов, подтверждающих безопасность фарфоровой посуды», обязанность представления таких документов в российском законодательстве нигде не закреплена в отношении фарфоровой посуды.

Согласно с п. 2 ст. 456 ГК РФ, если иное не предусмотрено договором купли-продажи, продавец обязан одновременно с передачей вещи передать покупателю ее принадлежности, а также относящиеся к ней документы (технический паспорт, сертификат качества, инструкцию по эксплуатации и т.п.), предусмотренные законом, иными правовыми актами или договором.

Более того, безопасность товара гарантируется п. 4.1 проекта договора и ГОСТом, поскольку тем же пунктом договора предусмотрено, что Поставщик гарантирует, что качество и безопасность Товара соответствует государственным стандартам (ГОСТ).

Однако при непредставлении несуществующих документов Покупатель вправе не принять Товар, что нарушит права Поставщика. А если товар не принят покупателем, это означает, что поставщик допускает просрочку. Что в соответствии с п. 8.3 проекта договора дает Покупателю право требовать с Поставщика уплаты неустойки (пени) в размере 1% от стоимости не поставленного (или не замененного) Товара в срок, установленный условиями настоящего Договора, за каждый день просрочки до фактического исполнения обязательства за нарушение сроков поставки или замены Товара.

3. Условия договора нарушают принцип равенства участников гражданских отношений.

Согласно ст. 17 ГК РФ способность иметь гражданские права и нести обязанности (гражданская правоспособность) признается в равной мере за всеми гражданами.

По смыслу ст. 49 ГК РФ Юридическое лицо может иметь гражданские права, соответствующие целям деятельности и может быть ограничено в правах лишь в случаях и в порядке, предусмотренных законом.

Принцип равенства участников гражданских правоотношений, помимо его закрепления в общей форме в п. 1 ст. 1, повторен в п. 1 ст. 2 ГК РФ и специально упоминается во многих последующих статьях ГК РФ, когда речь идет об институтах, где существует повышенная опасность нарушения этого принципа (розничная купля-продажа, бытовой подряд - п. 1 ст. 731, строительный подряд - п. 1 ст. 748, перевозка - п. 1 ст. 789, банковский счет - п. 3 ст. 845).

Также согласно пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Однако в нарушение принципа равенства участников гражданских отношений, п. 6.3 проекта договора предусмотрено, что при расторжении Договора по инициативе Поставщика, Поставщик обязан выплатить Покупателю компенсацию в размере 20% от цены Договора. В свою очередь в п. 6.4 закреплено отсутствие компенсации при расторжении Договора по инициативе Покупателя.

Между тем отсутствие ответственности за расторжение договора, в купе с ранее оговоренными неточностями и нарушениями в изложении договора могут привести к злоупотреблению Покупателем правом.

4. Заказчиком предъявлены требования к качеству товара, которые заведомо невозможно исполнить.

В разделе V «Техническая часть» указано, что товар по Лоту № 1-Лоту № 7 должен соответствовать требованиям ГОСТ Р 54575-2011 «Посуда фарфоровая. Технические условия».

Согласно п. 4.20 указанного ГОСТа на каждом изделии допускается не более трех видов дефектов в соответствии с таблицей 1.

В Таблице 1 перечислены дефекты, которые условиями ГОСТа считаются допустимыми.

Само по себе наличие в ГОСТе такой таблицы с перечнем допустимых дефектов говорит о том, что создать фарфоровую посуду (тем более большую партию такой посуды) совершенно не допустив каких либо дефектов – **невозможно**.

Между тем, в разделе V «Техническая часть» указано, что поставляемая посуда должна быть полностью идентичной посуде, которая используется на рейсах ПАО «Аэрофлот», по размерам, весу, дизайну и цвету. Посуда должна быть однородной по цвету, не иметь вкраплений, не должна быть пористой и не должна иметь неровностей.

Соответственно при дословном толковании вышеозначенных требований, поставляемая посуда либо совершенно не должна иметь ни каких дефектов, что соответственно невозможно на любом производстве вообще и на производстве фарфоровой посуды в частности. Либо дефекты которые будут присутствовать на поставляемой посуде и которые в свою очередь будут соответствовать нормам ГОСТ Р 54575-2011, должны, помимо прочего, быть неотличимы (идентичны) от дефектов присутствующих на той посуде, которая будет представлена на образце. При данном изложении договора выполнить эти требования – **невозможно**.

Заявитель считает, что применительно ко всей поставке в целом и к образцам в частности должны быть применены только те ограничения, которые установлены ГОСТ Р 54575-2011, а именно с допустимыми отклонениями по размеру, цвету и пр

Согласно ст. 3 Закона о закупках, при закупке товаров, работ, услуг заказчик должен руководствоваться принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации

и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

5. Кабальные условия предоставления заявки на участие.

В п. 2.16 документации о проведении запроса предложений № 099-2016 (версия от 23.09.2016) указано, что Заказчик вправе без объяснения причин отказаться от заключения договора, не возмещая победителю или иному участнику понесенные им расходы в связи с участием в процедуре запроса предложений.

Данный пункт нарушает нормы ст. 448 ГК РФ и ставит Заказчика в преимущественное положение по отношению к претендентам на участие, что приводит также к сужению круга лиц, подающих заявки на участие.

На основании изложенного, руководствуясь ст. 1, 2, 6 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»

Прошу:

1. Признать незаконными действия заказчика, обозначенные в настоящей жалобе;
2. Выдать заказчику соответствующее предписание о внесении изменений в положения документации, нарушающие закон;
3. Привлечь виновных лиц к установленной законом ответственности.

Приложение

1. Копия выписки из ЕГРЮЛ ООО «Дикат».

Генеральный директор
ООО «Дикат»