

Общество с ограниченной ответственностью
«ПРОГРЕСС»

Исх. № 31/06 от 14.06.2024

В Управление Федеральной антимонопольной
службы по г. Москве
(Московское УФАС России)

Наименование процедуры:
конкурс в электронной форме № 1103/ОКЭ-
ЦДЗС/24

Адрес электронной площадки:
Электронная площадка РТС–тендер
(www.rts-tender.ru)

Участник закупки (заявитель жалобы):
ООО «Прогресс»

Жалоба на положения документации

Согласно извещению об осуществлении конкурса в электронной форме № 1103/ОКЭ-ЦДЗС/24 на право заключения договора поставки бумажной продукции Заказчик - ОАО «РЖД» - имеет потребность в приобретении данного вида товаров.

Приложением 1.2 к документации Заказчик установил форму договора, заключаемого по итогам процедуры закупок. В проекте договора содержится пункт

9.1, согласно которому: «За просрочку поставки Товара/непоставку Товара Покупатель вправе потребовать от Поставщика уплаты неустойки в размере 0,1% от цены настоящего Договора/цены Товара, поставленного с просрочкой, либо цены непоставленного Товара за каждый день просрочки/непоставки. Под непоставкой Товара понимается отсутствие поставки Товара (полностью или в части) как в целом по настоящему Договору, так и по отдельным наименованиям Товара в сроки (периоды) поставки, согласованные Сторонами.

За непоставку Товара Покупатель вправе потребовать от Поставщика уплаты **штрафа в размере 10% от цены настоящего Договора/непоставленного Товара**. Непоставкой Товара для применения санкции, предусмотренной настоящим абзацем, считается отсутствие поставки Товара (полностью или в части) по настоящему Договору в целом либо по отдельным наименованиям Товара по истечении одного месяца с момента наступления срока (периода) поставки Товара в соответствии с настоящим Договором».

Формулировка данного пункта договора не содержит чётких и ясных требований к установлению базы для начисления штрафа. Фактически Заказчик выбирает сам по ходу исполнения договора, как каким образом рассчитать размер штрафа – от цены договора или цены непоставленного Товара. В условиях, когда Товар может быть поставлен на 99% от установленного объёма, Заказчик вправе начислить штраф как на 1% от цены договора, так и на 100% без какой-либо мотивировки.

Такая неопределённость условий исполнения договора по нашему мнению нарушает права и законные интересы участника закупки, а именно -ограничивают конкуренцию, поскольку разные условия для начисления штрафа могут немотивированно применяться к различным участникам, а также противоречат положениями статьи 3 Федерального закона от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон №223-ФЗ), статье 17 Федерального закона от 26.07.2006г.№135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон №135-ФЗ).

Считаем, что действия Заказчика, выразившиеся в установлении необоснованных, дискриминирующих условий договора, являются неправомерными и нарушающими положения Закона №223-ФЗ, а также являются основанием обращения в ФАС России, закреплённым пунктом 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках, в соответствии с которым антимонопольный орган осуществляет контроль за соблюдением Закона о закупках.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд ОАО «РЖД», утвержденным решением Совета директоров ОАО «РЖД» 28.06.2018 г. (далее – Положение о закупке).

Согласно пункту 203 Положения о закупке товаров, работ, услуг для нужд ОАО «РЖД» (утверждено Советом директоров ОАО «РЖД» 28 июня 2018 г., в ред. от 22.06.2023) требования, предъявляемые к участникам, установленные в документации о конкурентной закупке, применяются в равной степени ко всем

участникам закупки, должны быть обоснованы и не создавать преимуществ и незаконных ограничений конкуренции.

Пунктом 1 части 1 статьи 17 Закона №135-ФЗ при проведении торгов запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе создание участнику аукциона преимущественных условий участия в торгах.

Считаем, что указанные выше действия положения документации являются незаконными и противоречащими Положению о закупке Заказчика, ограничивают количество участников закупки и противоречат статье 3 Закона №223-ФЗ, статье 17 Закона №135-ФЗ.

На основании изложенного,

ПРОШУ:

1. Провести проверку правомерности условий конкурса в электронной форме № 1103/ОКЭ-ЦДЗС/24.
2. Жалобу ООО «Прогресс» на положения конкурса в электронной форме № 1103/ОКЭ-ЦДЗС/24 признать обоснованной.
3. Обязать Заказчика устранить допущенные нарушения.

Приложения:

1. Приложение №1.2 «Проект договора»
2. Копия документа, подтверждающего полномочия директора

13.06.2024