

Руководителю Управления Федеральной
антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому
автономному округу - Югре

Адрес: 628011 г. Ханты-Мансийск, ул. Мира д. 27

Почтовый: 628002 г. Ханты-Мансийск ул. Мира, д. 27

Телефон/факс: (3467) 388 – 081

E-mail: to86@fas.gov.ru

от Общества с ограниченной ответственностью
«ПАЛЛАДА РЕСУРС», ИНН 7603063596, КПП
7603063596, ОГРН 1167627051360

Номер контактного телефона: 8-910-665-7841

E-mail: severianin-vvs@yandex.ru

ЖАЛОБА

на действия / бездействия Заказчика при закупке товаров, работ, услуг в соответствии с
Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными
видами юридических лиц»

Наименование организации	АКЦИОНЕРНОЕ ОБЩЕСТВО "ГОСУДАРСТВЕННАЯ КОМПАНИЯ "СЕВЕРАВТОДОР"
ИНН	8602257512
КПП	860201001
ОГРН	1158601001129
Место нахождения	628401, Ханты-Мансийский Автономный округ - Югра АО, г Сургут, Ханты-Мансийский Автономный округ - Югра АО, г Сургут, ул Промышленная, дом 5
Почтовый адрес	5
Контактное лицо	Панов М.В.
Электронная почта	oz@severavtodor.ru
Телефон	73462225654

Наименование участника размещения заказа (Заявителя): Общество с ограниченной ответственностью «ПАЛЛАДА РЕСУРС», ИНН 7603063596, КПП 7603063596, ОГРН 1167627051360

Место нахождения: 150065, Ярославская область, г.Ярославль, пр-т Машиностроителей, д. 60, кв. 18

Почтовый адрес: 150065, Ярославская область, г.Ярославль, пр-т Машиностроителей, д. 60, кв. 18

Номер контактного телефона: 8-910-665-7841

Адрес электронной почты: severianin-vvs@yandex.ru

Указание на размещаемый заказ:

Реестровый номер извещения	32009046931
Способ размещения закупки	Запрос котировок в электронной форме
Наименование закупки	Поставка агдезионной добавки для АО "ГК "Северавтодор"
Дата размещения извещения	28.03.2020
Срок предоставления	с 28.03.2020 по 16.04.2020 (МСК+2)
Место предоставления	https://etp.gpb.ru/
Официальный сайт, на котором размещена документация	www.zakupki.gov.ru , https://etp.gpb.ru/

Указание на обжалуемые действия/бездействия заказчика:

1. Согласно п. 4.3 Извещения о проведении Запроса котировок в электронной форме №32009046931 от 28.03.2020, Заявка участника закупки отклоняется в случае, в т.ч.:

«- несоответствия котировочной заявки требованиям к заявкам, установленным извещением о проведении запроса котировок в электронной форме;»

В п 4.2. Извещения указан Состав документов, подающихся вместе с котировочной заявкой, в т.ч. : *«5. Копии сертификата соответствия и паспорт качества.»*

Таким образом, отсутствие вышеуказанных документов на стадии подачи заявок служит основанием для отклонения заявок участников.

Считаю включение данных требований в состав документации незаконным и необоснованным по следующим причинам:

В соответствии с ч. 1 ст. 2 Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" (далее - Закон N 223-ФЗ) при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией РФ, ГК РФ, Законом N 223-ФЗ, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами РФ, а также принятым заказчиком положением о закупке.

Согласно п. 9 ч. 10 ст. 4 Закона N 223-ФЗ в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям.

Закон N 223-ФЗ не содержит исчерпывающего перечня требований, которые заказчик вправе предъявить участнику закупки на этапе определения победителя закупочных процедур (в частности торгов). Этот федеральный закон устанавливает лишь принципы и основные положения, которыми должен руководствоваться заказчик при закупке товаров, работ и услуг (далее также - закупка). В частности, одним из принципов закупки является равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки (п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона N 223-ФЗ).

Это правило соотносится с требованием ч. 1 ст. 17 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции" (далее - Закон N 135-ФЗ) о недопустимости при проведении торгов действий, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе создание участнику или нескольким участникам торгов преимущественных условий участия в торгах. Это требование распространяется и на закупки, осуществляемые в соответствии с Законом N 223-ФЗ (ч. 5 ст. 17 Закона N 135-ФЗ).

Положения Закона N 223-ФЗ и Закона N 135-ФЗ напрямую не запрещают заказчику требовать предоставления в составе заявки на участие в торгах на право заключения договора поставки товара той или иной документации, касающейся предмета договора (паспорт, инструкция или руководство по эксплуатации, сертификат соответствия и т.д.).

Тем не менее, необходимо учитывать следующее. Согласно п. 2 ст. 456 ГК РФ в случае, 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. В силу п. 5 ст. 454 ГК РФ это правило применяется и к поставке товаров. Таким образом, закон прямо предусматривает обязанность поставщика одновременно с товаром передать покупателю документы, относящиеся к такому товару, которые необходимы для нормальной эксплуатации этого имущества и проверки соответствия товара обязательным требованиям.

Пункт 2 ст. 456 ГК РФ предусматривает, что договор купли-продажи может быть заключен на куплю-продажу товара, имеющегося в наличии у продавца в момент заключения договора, а также товара, который будет создан или приобретен продавцом в будущем, если иное не установлено законом или не вытекает из характера товара. Таким образом, из закона не следует, что товар, являющийся предметом договора поставки, должен быть в наличии у поставщика на момент заключения такого договора. Паспорт качества, согласно ГОСТ Р 51121-97, оформляется уже на изготовленную партию продукции.

Данное требование заказчика приводит к тому, что в закупке не смогут принять участие лица, которые на дату направления заявки на участие в запросе котировок не располагают необходимым товаром, но могут приобрести его впоследствии и передать заказчику в момент исполнения обязательства по поставке товара согласно заключаемому договору.

Кроме того, такое условие участия в запросе котировок не исключает для недобросовестных участников закупки возможности предоставить копии технической документации в отношении товара, которым они фактически не располагают (учитывая, что такая документация может не содержать сведений о наличии у них права собственности на это имущество), и в последующем поставить товар, который по своим техническим характеристикам не будет соответствовать потребностям заказчика. Выполнение участником закупки требования заказчика предоставить на этапе торгов паспорта, инструкции по эксплуатации, сертификаты соответствия и иные документы в отношении товара, который является объектом закупки, само по себе не гарантирует поставку товара с необходимыми заказчику техническими и качественными характеристиками.

Считаем требование о предоставлении на этапе подачи и рассмотрения заявок на участие в запросе котировок копий технической документации в отношении объекта закупки, а именно копии паспорта качества на товар, сертификата соответствия, нарушающим принципы закупки товаров, работ и услуг отдельными видами юридических лиц, в частности принцип равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Таким образом, требование Заказчика о предоставлении в составе заявки копий технической документации в качестве обязательного требования к участникам запроса котировок ограничивает количество участников закупки и противоречит Положению о закупке и нарушает положения пункта 2 части 1 статьи 3, а также пункта 2 части 10 статьи 4 Закона № 223-ФЗ, а следовательно, действия Заказчика нарушают положения части 6 статьи 3 Закона № 223-ФЗ.

Данной позиции придерживается и Президиумом Верховного Суда РФ (ВС РФ) в мае 2018 г., когда был утвержден Обзор судебной практики по вопросам, связанным с применением Закона № 223-ФЗ. А именно, было рассмотрено Решение Комиссии ФАС России по контролю в сфере закупок № 223ФЗ-85/18 от 08.02.2018. Также, Центральный аппарат ФАС России вынес Решение № АК/92518/19 от 17.10.2019 (в приложении).

2. Пунктом 5. Извещения установлено, что предметом договора является «Поставка адгезионной добавки для АО "ГК "Северавтодор"». Однако, Согласно Приложения №1 (Техническое задание) к извещению о закупке, указаны конкретные торговый марки «Адгезионная добавка Азол 1003**» и «Адгезионная добавка Азол 1007**», «** Производитель и наименование товара установлены по результатам согласования материалов, используемых АО «ГК «Северавтодор» для исполнения государственного контракта, с непосредственным Заказчиком», без указания возможности эквивалента.

Считаю включение данных требований в состав документации незаконным и необоснованным по следующим причинам:

Основной целью 223-ФЗ Федерального закона "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" (далее Закон о закупках) является обеспечение максимально прозрачных условий для всех участников рынка, а также обеспечение открытой конкуренции.

В соответствии с п.6 ст. 3 Закона о закупках Заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке. 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 п. 6.1. ст. 3 Закона о закупках, при описании в документации о конкурентной закупке предмета закупки заказчик должен руководствоваться следующими правилами, в т.ч.:

«3) в случае использования в описании предмета закупки указания на товарный знак необходимо использовать слова "(или эквивалент)".»

Исходя из положений п.2 ч.1 ст.3 Закона №223-ФЗ, устанавливающее, что при осуществлении закупок Заказчику следует руководствоваться, в том числе, принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, и п.2 ч.1 ст.17 Закона №135-ФЗ «О защите конкуренции», запрещающего Заказчику при проведении, запроса котировок цен на товары, запроса предложений действия, ограничивающие конкуренцию, в том числе «создание участнику или нескольким участникам преимущественных условий участия. Положения п.2 ч.1 ст.17 Закона №135-ФЗ распространяются на Заказчиков, работающих по Закону №223-ФЗ в силу ч.5 ст.17.

Продукция, являющаяся предметом закупки, выпускается единственным производителем ОАО "Котласский химический завод" (ИНН 2905000843). При этом, вышеуказанные адгезионные добавки не являются продуктом, обладающим какими-либо уникальными свойствами и/или характеристиками и может быть заменена продукцией других производителей без потери качества конечного продукта, а в отношении данной закупки еще и с экономической выгодой для Заказчика.

Адгезионная добавка Азол 1003, с рабочей концентрацией добавки от 0,5-0,8% от массы битума (в зависимости от качества используемых материалов), является адгезионной добавкой класса эконом. Данный тип присадок выпускает целый ряд отечественных производителей, в т.ч. ООО «Селена» - адгезионная добавка «ДАД-1 марка «С»», ООО Предприятие «Дорос» – адгезионная присадка «ДоросАПэ», ЗАО " АМДОР" – адгезионная добавка «Амдор-12» и пр. Все они имеют все те же основные характеристики, что и Азол 1003, и также могут использоваться на установках автоматического дозирования.

Также, адгезионная добавка Азол 1007 имеет аналоги: ООО «Селена» - адгезионная добавка «ДАД-КТ», ООО Предприятие «Дорос» – адгезионная присадка «ДоросАП марка Т», ЗАО "АМДОР" – адгезионная добавка «Амдор-ТС-1» и пр.

Заказчик указывает, что «производитель и наименование товара установлены по результатам согласования материалов, используемых АО «ГК «Северавтодор» для исполнения государственного контракта, с непосредственным Заказчиком». Обращаю внимание, что Заказчик в документации не указывает основание для указания товарного знака в качестве исключения, а именно пункта 3 «в» части 6.1 статьи 3 Закона о закупках.

Использование аналогичной добавки, с тем же характеристиками, что и Азол 1003, никак не влияет на выпуск Заказчиком конечного продукта для выполнения гос. контракта - асфальтобетонной смеси и дальнейшее ее использование при строительстве и ремонте дорог. Данный факт подтверждается десятками выполненных контрактов и договоров на поставку вышеуказанных аналогичных добавок другими предприятиями отрасли, заказчики по которым также выполняли гос. контракты по ремонту и строительству дорог. И асфальтобетонные смеси, приготовленные ими с использованием аналогичных добавок прошли все испытания на соответствие их установленным ГОСТам. Таким образом, считаем, что применение положений пункта 3 «в» части 6.1 статьи 3 Закона о закупках для установления в документации конкретного

товарного знака, в данной ситуации, юридически и фактически не обоснованным и противоречащим основным положениям статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ (ред. от 28.11.2018) "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц".

Таким образом, указание Заказчика о поставке продукции определенного товарного знака ограничивает количество участников закупки и противоречит Положению о закупке и нарушает действующее Законодательство РФ, в том числе в части 2 статьи 1, части 1 статьи 17, а также части 1 статьи 11 Федерального закона "О защите конкуренции" от 26.07.2006 N 135-ФЗ и п.2 ч.3 статьи 3 Закона о закупках.

Данная позиция также отражена в Решении ФАС России от 19.09.2019 N 223ФЗ-918/19

3. Заказчиком в Приложении №1 (Техническое задание) к извещению о закупке в п.7 включена в поставку «Установка для автоматизированного дозирования жидких адгезионных добавок»

Считаю включение данных требований в состав документации незаконным и необоснованным по следующим причинам:

Согласно п. 3 ст 17. Федерального закон от 26.07.2006 N 135-ФЗ (ред. от 01.04.2020) "О защите конкуренции" запрещается ограничение конкуренции между участниками торгов, участниками запроса котировок, участниками запроса предложений путем включения в состав лотов товаров, работ, услуг, технологически и функционально не связанных с товарами, работами, услугами, поставки, выполнение, оказание которых являются предметом торгов, запроса котировок, запроса предложений.

Данная установка является оборудованием, которое встраивается в производственную цепочку асфальтобетонного завода. Адгезионные добавки – это материал, который с помощью данной установки, добавляются в битум. Таким образом, прямой функциональной и технологической связи между данными товарами нет.

На основании изложенного ПРОШУ:

1. Признать незаконными действия Заказчика в части требований о предоставлении копии сертификата соответствия и паспорт качества на товар в составе заявки на участие в запросе котировок, в части требований к поставке продукции определенного товарного знака без указания слова «эквивалент»;
3. Признать незаконными действия Заказчика в части объединения в один лот технологически и функционально не связанных товаров;
3. Выдать предписание об устранении нарушений, изложенных в жалобе;
4. Приостановить размещение закупки до рассмотрения жалобы по существу.

Приложение:

1. Копия Приказа о вступлении в должность руководителя № 1 от 18.01.2016;
2. Копия Решения о продлении полномочий № 2 от 10.01.2019 г.
3. Копия Решение ФАС № АК/92518/19 от 17.10.2019

Генеральный директор

ООО «ПАЛЛАДА
РЕСУРС»



М.П.

Ковалев Антон Андреевич