



ЗАО «Накал»-Промышленные печи»
Россия, 141506, г. Солнечногорск, ул.
Революции, д. 3
тел./факс: (495) 988-40-47, 994-08-86,
994-08-87 факс: (4962) 64-94-44
e-mail: nakal@nakal.ru; <http://www.nakal.ru>

Управление Федеральной
антимонопольной службы по
Самарской области
Адрес: 443086, г. Самара, ул.
Ерошевского 3а
Телефон: 8(846) 200-15-36
Факс: 8(846) 200-15-3
E-mail: to63@fas.gov.ru
От
ЗАО «Накал»-Промышленные печи»
141506, Россия, Московская область, г.
Солнечногорск, ул. Революции, д. 3

Исх. от «12» сентября 2016 г. № 4273

Жалоба

на действия Заказчика – Акционерного общества «Ракетно-космический центр «Прогресс» (АО «РКЦ «Прогресс») по проведению открытого запроса котировок в электронной форме на поставку электрической высокотемпературной печи СНО-8.16.5/10 (закупка 31604068248)

Заинтересованное лицо: Закрытое Акционерное Общество «Накал» - Промышленные печи».

Местонахождение юридического лица: 141506, Россия, Московская область, г. Солнечногорск, ул. Революции, д. 3

Почтовый адрес: 141506, Россия, Московская область, г. Солнечногорск, ул. Революции, д. 3

Телефон\факс: (495) 988-40-47, 994-08-86

Адрес электронной почты: nakal@nakal.ru

Код учета: ИНН 5044066449 КПП 504401001 ОГРН 1085044003076

Генеральный Директор – Итяков Николай Николаевич, действующий на основании Устава.

Заказчик: Акционерное общество «Ракетно-космический центр «Прогресс» (АО «РКЦ «Прогресс»)

Адрес почтовый, местонахождения: Российская Федерация, 443009, г. Самара, ул. Земеца, д. 18

Адрес электронной почты: e-mail: zakupki@samspace.ru

Ответственное должностное лицо: Кобзева Людмила Анатольевна

Номер контактного телефона: (846) 228-52-25, (846) 992-61-77

Адрес официального сайта на котором размещена информация о размещении заказа: <http://zakupki.gov.ru/223/purchase/public/purchase/info/common-info.html?noticeId=4194372&epz=true&style44=false>

Акционерным обществом «Ракетно-космический центр «Прогресс» (далее - Заказчик) был размещен заказ: открытый запрос котировок в электронной форме на

поставку электрической высокотемпературной печи СНО-8.16.5/10 (закупка 31604068248).

Заказчик в Извещении в разделе «Требования, предъявляемые к Участникам размещения заказа» устанавливает следующее требование: исполнитель должен иметь лицензию на осуществление работ с использованием сведений, составляющих государственную тайну (п.1).

В проекте договора на поставку оборудования в п. 11.7 установлено, что поставщик должен иметь лицензию на право проведения работ, с использованием сведений, составляющих государственную тайну. Сотрудники Поставщика, прибывающие на территорию предприятия Покупателя для работ по реализации договора должны иметь форму допуска к сведениям, составляющим государственную тайну не ниже третьей (с проведением проверочных мероприятий).

Данные положения не отвечают требованиям действующего законодательства РФ и ограничивают конкуренцию на рынке в силу следующих положений.

Установление документацией необоснованного требования представления участником закупки лицензии на право проведения работ с использованием сведений, составляющих государственную тайну, нарушает положения ФЗ от 26.07.2006 N 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Включение в проект договора необоснованного условия о предоставлении поставщиком лицензии на осуществление работ с использованием сведений, составляющих государственную тайну исключает возможность участия ЗАО «Накал-»Промышленные печи» в запросе котировок и нарушает положения ФЗ от 26.07.2006 N 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Условие о необходимости предоставления лицензии приведет к тому, что реальная возможность выиграть торги существует только у тех поставщиков, кто уже на момент размещения закупки обладает указанной лицензией, что необоснованно создает преимущественные условия данному участнику закупки.

К тому же, требование о предоставлении лицензии не обосновано никакими положениями котировочной документации.

Считаем вышеуказанные действия Заказчика коррупционными и направленными на ограничение конкуренции и сокращение числа участников закупки, что противоречит ст.17 Федерального закона 135-ФЗ, – ибо происходит лоббирование интересов «своего поставщика».

Перечень работ, выполняемых поставщиком (пуско-наладочные работы, инструктаж персонала и ввод Оборудования в эксплуатацию), не связан ни с работой или использованием сведений, составляющих государственную тайну, ни с созданием средств защиты информации, ни с осуществлением мероприятий или оказанием услуг по защите государственной тайне, в связи с чем требование к участнику закупки о наличии у него лицензии по осуществлению деятельности по проведению работ, связанных с использованием сведений, составляющих государственную тайну, противоречит предмету закупки и не является необходимым для выполнения такого вида работ.

Судебная практика и практика антимонопольных органов единообразно признает действия заказчика по установлению в документации требований о предъявлении лицензии на осуществление работ со сведениями, составляющими государственную тайну, необоснованными.

Постановление ФАС Западно-Сибирского округа от 30.10.2013 по делу N А03-2001/2013, обстоятельства: Решением действия заказчика при проведении аукциона на право заключения госконтракта по установлению срока действия банковской гарантии в отсутствие такого требования к иным способам обеспечения обязательств и по указанию

на наличие лицензии на осуществление работ со сведениями, составляющими государственную тайну, признаны незаконными, предписано устранить нарушения.

Выдержка: *«Суд кассационной инстанции считает правомерными выводы судов о том, что поскольку само по себе выполнение работ не предполагает наличие допуска к секретным сведениям и, учитывая, что заказчиком не указан вид деятельности, на осуществление которой должна быть выдана лицензия, а также степень секретности, установление в пункте 2.2.2.2 раздела 2 информационной карты аукциона требования о наличии у участников размещения заказа лицензии на право осуществления деятельности, связанной с использованием сведений, составляющих государственную тайну, является неправомерным».*

Постановление ФАС Московского округа от 09.06.2011 N КА-А40/5585-11 по делу N А40-103501/10-92-537, обстоятельства: Антимонопольным органом установлена неправомерность требования заказчика о представлении в составе заявки участником размещения заказа копии лицензии на осуществление работ, связанных с использованием сведений, составляющих государственную тайну.

Выдержка: *«В извещении о проведении открытого аукциона и документации об аукционе указание на выполнение работ или использование сведений, составляющих государственную тайну, отсутствует».*

Таким образом, установив требование о представлении в составе заявки участником размещения заказа копии лицензии на осуществление работ, связанных с использованием сведений, составляющих государственную тайну, заказчик нарушил требования, предъявляемые пунктом 1 части 1 статьи 11 упомянутого Закона».

Следует отметить, что Заказчиком должно быть представлено обоснование установления требования о предоставлении в составе заявки на участие в Закупке лицензии ФСБ на осуществление работ с использованием сведений, составляющих государственную тайну. Также Заказчиком должен быть пояснен перечень работ, для осуществления которых участником необходимо обладать соответствующим разрешением (**Решение Московского УФАС России от 14.05.2015 по делу N 1-00-727/77-15**).

Согласно пункту 1 и пункту 2 ст. 10 ГК РФ не допускаются осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, действия в обход закона с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом). Не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление доминирующим положением на рынке.

Указанные обстоятельства в совокупности позволяют расценивать действия заказчика при определении условий договора на заведомо не выгодных для заявителя условиях в силу положений абзаца первого пункта 1 и пункта 2 статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации как **злоупотребление правом**.

В силу ч. 1 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются 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 неизмеряемых требований к участникам закупки.

Согласно ч. 6 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» 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.

В силу ч. 1 статьи 17 Федерального закона N 135-ФЗ «О защите конкуренции» при проведении торгов запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе создание участнику торгов преимущественных условий участия в торгах, если иное не установлено федеральным законом.

В соответствии со ст. 4 Закона № 135-ФЗ дискриминационными условиями являются условия доступа на товарный рынок, условия производства, обмена, потребления, приобретения, продажи, иной передачи товара, при которых хозяйствующий субъект или несколько хозяйствующих субъектов поставлены в неравное положение по сравнению с другим хозяйствующим субъектом или другими хозяйствующими субъектами.

В соответствии с Закона N 135-ФЗ при проведении торгов, запроса котировок цен на товары, запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе:

1) координация организаторами торгов, запроса котировок, запроса предложений или заказчиками деятельности их участников;

2) создание участнику торгов, запроса котировок, запроса предложений или нескольким участникам торгов, запроса котировок, запроса предложений преимущественных условий участия в торгах, запросе котировок, запросе предложений, в том числе путем доступа к информации, если иное не установлено федеральным законом;

3) нарушение порядка определения победителя или победителей торгов, запроса котировок, запроса предложений;

4) участие организаторов торгов, запроса котировок, запроса предложений или заказчиков и (или) работников организаторов или работников заказчиков в торгах, запросе котировок, запросе предложений.

ЗАО «Накал-»Промышленные печи» имеет объективную возможность по поставке печи, выполнению пуско-наладочных и монтажных работ, являющихся предметом закупки, но в силу установления в котировочной документации необоснованных требований к участнику закупки ограничено в праве на подачу заявки.

Таким образом, заказчик должен быть признан нарушившим часть 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции и пункта 6 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

С учетом вышеизложенного,

ПРОСИМ:

1. Приостановить открытый запрос котировок в электронной форме на поставку электрической высокотемпературной печи СНО-8.16.5/10 (закупка 31604068248).

2. Признать действия заказчика – акционерного общества «Ракетно-космический центр «Прогресс» неправомерными, внести изменения в котировочную документацию и проект договора.

Приложения (в копиях):

1. Протокол назначения Генерального директора ЗАО «Накал-»Промышленные печи».

Генеральный директор :

_____ / Итяков Н.Н./