

Смирнов 2.А.
Од [подпись]
26.09.2017

Исх. № 137
от «19» сентября 2017 года

Руководителю Управления Федеральной
антимонопольной службы Свердловской области, Д.В.
Шалабодову
620014, Россия, Свердловская обл., г. Екатеринбург, ул.
Московская, 11

Заявитель:
Общество с ограниченной ответственностью «Атрэйдес»
ОГРН 1025501387658
ИНН/КПП 5507058751/550701001
644103, Россия, Омская обл., г. Омск, ул. Игоря
Москаленко, 137

ЖАЛОБА
на действия ОАО "РЖД"

Уважаемый Дмитрий Валерьевич!

Открытым акционерным обществом (ОАО) "Российские железные дороги" в лице Свердловской дирекции по энергообеспечению - структурного подразделения Трансэнерго – филиала ОАО «РЖД» (620013, г. Екатеринбург, ул. Челюскинцев д.11, почтовый адрес заказчика: 620013, г. Екатеринбург, ул. Челюскинцев д.11) (далее Заказчик) был объявлен открытый аукцион среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме № 7096/ОАЭ-ЭЭ/17 на право заключения договора выполнения работ по восстановлению аккумуляторных батарей на тяговых подстанциях Свердловской дирекции по энергообеспечению (информация о проводимом аукционе размещена в сети «Интернет» по адресу: <http://etzp.rzd.ru/freeccee/main?ACTION=auctionData&infopage=true&procedureId=8a7882d15d5a75c8015da7d60f9228cc>) со сроком проведения аукциона 12.09.2017.

Обществом с ограниченной ответственностью «Атрэйдес» (далее - заявитель, ООО «Атрэйдес») была подана заявка на участие в указанном аукционе, при этом при ознакомлении с размещенной Заказчиком аукционной документацией был установлен факт внесения в аукционную документацию (в части указания требованиям к работам) условий, ущемляющих конкуренцию и нарушающих права субъектов предпринимательства.

Так, согласно п.п. 2,4 ч.1 ст.3 Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" *при закупке товаров, работ, услуг заказчика руководствуются следующими принципами:*

- *равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки;*
- *отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.*

Далее, согласно п.п.3-5,8,9 ч.1 ст.10 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О

Смирнов → Смирнов → Жалоба → Атрэйдес

Исх. № 01-18219
«25» 09 2017г.

защите конкуренции" запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо неопределенного круга потребителей, в том числе следующие действия (бездействие):

- навязывание контрагенту условий договора, невыгодных для него или не относящихся к предмету договора (экономически или технологически не обоснованные и (или) прямо не предусмотренные федеральными законами, нормативными правовыми актами Президента Российской Федерации, нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации, нормативными правовыми актами уполномоченных федеральных органов исполнительной власти или судебными актами требования о передаче финансовых средств, иного имущества, в том числе имущественных прав, а также согласие заключить договор при условии внесения в него положений относительно товара, в котором контрагент не заинтересован, и другие требования);

- экономически или технологически не обоснованные сокращение или прекращение производства товара, если на этот товар имеется спрос или размещены заказы на его поставки при наличии возможности его рентабельного производства, а также если такое сокращение или такое прекращение производства товара прямо не предусмотрено федеральными законами, нормативными правовыми актами Президента Российской Федерации, нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации, нормативными правовыми актами уполномоченных федеральных органов исполнительной власти или судебными актами;

- экономически или технологически не обоснованные отказ либо уклонение от заключения договора с отдельными покупателями (заказчиками) в случае наличия возможности производства или поставок соответствующего товара, а также в случае, если такой отказ или такое уклонение прямо не предусмотрены федеральными законами, нормативными правовыми актами Президента Российской Федерации, нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации, нормативными правовыми актами уполномоченных федеральных органов исполнительной власти или судебными актами;

- создание дискриминационных условий;

- создание препятствий доступу на товарный рынок или выходу из товарного рынка другим хозяйствующим субъектам.

Как следует из аукционной документации, Заказчиком проводился аукцион, предметом которого является право заключения договора выполнения работ по восстановлению аккумуляторных батарей на тяговых подстанциях Свердловской дирекции по энергообеспечению. Согласно раздела 3 аукционной документации, сведения о наименовании закупаемых товаров, работ, услуг, их количестве (объеме), единичных расценках, начальной (максимальной) цене договора, расходах участника, нормативных документах, согласно которым установлены требования, **технических и функциональных характеристиках работы**, требования к их безопасности, качеству, к результатам, иные требования, связанные с определением соответствия выполняемой работы потребностям заказчика, место, условия и

сроки выполнения работ, форма, сроки и порядок оплаты изложены в техническом задании, являющемся приложением № 2 к аукционной документации.

По существу, восстановительные работы заключаются в доливе в электролит специальной присадки (Полимер "Модификатор Чэкос"), что указано Заказчиком в аукционной документации (приложение № 2, раздел 2 «Требования к работам» в таблицах по каждому объекту производства работ), т.е. **Заказчиком установлено использование полимера определенной торговой марки (наименования), производимого определенным изготовителем – ООО «Чэкос».** Также Заказчиком предусмотрена возможность использования при производстве восстановительных работ аналога полимера "Модификатор Чэкос", прошедшего испытание в ОАО «РЖД», и допущенного к применению в соответствии с СТО РЖД 1.07.003-2008, что противоречит положениям ст. 17 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции". При этом не установлено параметров и характеристик, позволяющих установить соответствие полимера, применяемого участниками аукциона, полимеру "Модификатор Чэкос" (химический состав, и/или требования к химическому составу, требования к характеристикам применяемого полимера, обеспечивающие достижение результата работ и т.д.).

Из Приложения 2 (раздел 2 «Требования к работам», пункт «Сведения о возможности предоставить эквивалентные товары, работы. Параметры эквивалентности») усматривается, *что эквивалентными признаются товары, соответствующие указанным в таблице товарам по следующим характеристикам:*

полимер, используемый для восстановления аккумуляторных батарей на тяговых подстанциях Свердловской дирекции по энергообеспечению, должен пройти испытание в ОАО «РЖД», и быть допущен к применению в соответствии с СТО РЖД 1.07.003-2008.

Таким образом, участникам аукциона предоставлена возможность применения при производстве восстановительных работ либо применения полимера "Модификатор Чэкос", либо использовать иной полимер, прошедший предварительные испытания ОАО «РЖД».

Полагаем необходимым отметить, что полимер «модификатор «Чэкос» - добавка к электролиту, способ применения которой защищен патентом 2168804 от 10 июня 2001 г., выданным патентообладателю ООО «ЧЭКОС». В «Методике ремонта стационарных свинцово-кислотных аккумуляторных батарей (АБ), используемых в системах постоянного оперативного тока тяговых и трансформаторных подстанций с применением технологии «ТВЕСА», разработанной и утвержденной в ОАО «ВНИИЖТ» 24.07.2015 г. (согласно приложения 2 раздел 2, пункт «Технические и функциональные характеристики работы» аукционной документации, работы должны быть выполнены в соответствии с указанной методикой) присутствует понятие «ноу-хау» в отношении добавки полимер «модификатор «Чэкос», из чего следует, что состав, технология производства и принцип действия добавки сохраняются в секрете и прочим участникам рынка не раскрываются. Изложенные обстоятельства предполагают, что лицам, имеющим намерение участвовать в аукционе, для выполнения условий аукциона потребуется осуществление дополнительных мероприятий, в

частности заключение договора с патентообладателем (ООО «ЧЭКОС»). Также выполнение условий аукциона ставится в зависимость от волеизъявлений третьих лиц (например, патентообладателя).

В части применения аналогов полимера "Модификатор Чэкос" хотелось бы отметить, что из аукционной документации не усматривается порядок и сроки проведения испытаний полимера-аналога в ОАО «РЖД». С учетом сроков проведения аукциона и отсутствия конкретных указания в части порядка обращения в ОАО «РЖД» для испытания полимера-аналога, указанные условия аукционной документации могут привести к невозможности участия в аукционе.

По мнению заявителя, наиболее оптимальным и соответствующим правилам конкуренции было бы указание Заказчиком химической формулы присадки, что сделало бы возможным использование аналогов (в том числе посредством предоставления сертификатов соответствия, результатов испытаний в иных лабораториях, заключения экспертов в части такого соответствия) без проведения дополнительных мероприятий в части обеспечения условий аукциона.

Хотелось бы также отметить, что согласно протокола рассмотрения аукционных заявок, поступивших для участия в открытом аукционе, проводимом среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме № 7096/ОАЭ-ЭЭ/17 на право заключения договора выполнения работ по восстановлению аккумуляторных батарей на тяговых подстанциях Свердловской дирекции по энергообеспечению № 7096/ОАЭ-ЭЭ/17/1 от 12.09.2017г. к участию в аукционе допущен только один участник – ООО «ЧЭКОС» (производитель полимера "Модификатор Чэкос"), ООО «Атрэйдес» отказано в допуске к участию в аукционе именно по причине отсутствия документов, свидетельствующих о применении полимера, прошедшего испытания в ОАО «РЖД». Однако, ООО «Атрэйдес» ранее выполняло аналогичные работы на других объектах Заказчика, при этом использован был иной полимер (договор на выполнение работ по текущему ремонту № 2156655 от 23.11.2016г.). В рамках ранее исполненного договора акты выполненных работ были подписаны без замечаний, в том числе отсутствовали замечания в части использованного полимера (акты о приемке выполненных работ от 30.12.2016г., от 23.12.2016г. прилагаются).

Кроме того, заявитель ввиду недостатков аукционной документации неоднократно обращался к Заказчику с запросами о предоставлении разъяснений (все разъяснения размещены в сети интернет и доступны по адресу <http://etzp.rzd.ru/freeccee/main?ACTION=auctionData&infopage=true&procedureId=8a7882d15d5a75c8015da7d60f9228cc>). В частности, заявителем была запрошена химическая формула полимера «Модификатор «Чэкос» (использование которого оговорено в аукционной документации), в целях возможности получения сертификата соответствия полимера-аналога. Однако, были получены разъяснения, согласно которым заказчиком указано, что полимер «Модификатор «Чэкос» не имеет химической формулы, а также ссылается на свойства полимера, требуемые для производства восстановительных работ. При этом в разъяснениях от

11.08.2017г. Заказчик указывает, что аналогом является материал, **имеющий аналогичные свойства, с одинаковым действующим веществом**, при этом отличительным от оригинального производителя. В данном случае, по мнению заявителя, очевидно стремление Заказчика создать препятствия для участников аукциона, которые в силу объективных причин не могут использовать полимер «Модификатор «Чэкос» (патентообладатель, участвовавший в аукционе, с малой долей вероятности предоставил бы прямому конкуренту производимый им полимер) и более того, не могут в связи с отсутствием достоверной и полной информации о свойствах и составе данного полимера применять полимеры-аналоги (первично установить, подходит ли применяемый участниками аукциона полимер под заявленные требования, получить сертификат соответствия т.д.).

Таким образом, на основании изложенного и руководствуясь положениями федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц", федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции",

ПРОШУ:

провести по изложенным обстоятельствам соответствующую проверку и принять все предусмотренные действующим законодательством меры для прекращения нарушений со стороны Открытого акционерного общества "Российские железные дороги" антимонопольного законодательства.

Приложение:

- выписка из ЕГРЮЛ (с сайта www.nalog.ru);
- Устав ООО «Атрэйдес»;
- копия свидетельства о государственной регистрации ООО «Атрэйдес»;
- копия свидетельство о постановке на налоговой учет ООО «Атрэйдес»;
- копия документа о назначении директора ООО «Атрэйдес»;
- копии о приемке выполненных работ от 30.12.2016г., от 23.12.2016г. по договору № 2156655 от 23.11.2016г.

Директор ООО «Атрэйдес»

Ключников А.С.

