

Руководителю Управления Федеральной антимонопольной службы по Санкт-Петербургу
В. В. Владимирову
199004, Санкт-Петербург, 4-я линия В.О., д. 13

№ 13-2017
30.11.2017 года



Жалоба

на действия (бездействие) 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 Заказчика, контактная информация:

федеральное государственное бюджетное образовательное учреждение высшего образования «Российский государственный гидрометеорологический университет»

ИНН 7806012117, КПП 780601001

Адрес места нахождения: 192007, г. Санкт-Петербург, ул. Воронежская, д. 79

Почтовый адрес: 195197, Российская Федерация, г. Санкт-Петербург, Малоохтинский пр., д. 98

Номер контактного телефона: +7 (812) 767-09-03

Контактное лицо: Яковлева Анна Игоревна

Адрес электронной почты контактного лица: a.yakovleva@rshu.ru

Сведения о заявителе:

Общество с ограниченной ответственностью «В Групп»

Место нахождения и почтовый адрес: 196066, город Санкт-Петербург, ул. Варшавская, д.108, Литер А, помещение 2Н.

Адрес электронной почты: b_group_2017@mail.ru

Уведомление, решение (предписание) просим направить на указанный адрес электронной почты.

Информация о закупке:

Адрес официального сайта, на котором размещена информация о закупке:
<http://zakupki.gov.ru/223/purchase/public/purchase/info/common-info.html?regNumber=31705744056>

Электронная торговая площадка: АО «ЕЭТП»

Адрес электронной площадки в сети Интернет: <https://com.roseltorg.ru/>

Форма закупки: *Открытый аукцион в электронной форме (по 94ФЗ)*

Реестровый номер: № 31705744056

Наименование: *«Поставка оборудования для лаборатории спутниковой океанографии»*

Начальная (максимальная) цена договора: *6 300 000,00 рублей (Шесть миллионов триста тысяч рублей 00 копеек)*

Дата размещения извещения: *15.11.2017 г.*

Дата и время окончания срока подачи заявок: *06.12.2017 г.*

Дата и время рассмотрения заявок: *07.12.2017 г.*

Дата и время проведения аукциона: *08.12.2017 г. в 10:00*

Дата рассмотрения вторых частей заявок: *08.12.2017 г.*

Указание на обжалуемые действия (бездействия) заказчика (комиссии), доводы жалобы:

Настоящая жалоба подана в порядке, предусмотренном ст. 18.1 Федерального закона №135 от 26.07.2006 «О защите конкуренции» (Далее - ФЗ №135). В соответствии с ч. 1 и ч.2 ст. 18.1 ФЗ №135, по правилам настоящей статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации (далее - РФ), признаны несостоявшимися, за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд.

Федеральное государственное бюджетное образовательное учреждение высшего образования «Российский государственный гидрометеорологический университет» (далее - Заказчик) при проведении закупки № 31705744056 установил для участников требования, которые не соответствуют законодательству РФ и ограничивают конкуренцию, предъявил к участникам закупки требования о представлении документов, не предусмотренных документацией о закупке.

Доводы в обоснование заявленной жалобы:

Довод 1.

Датой рассмотрения вторых частей заявок согласно извещению открытого аукциона в электронной форме (далее - Аукцион) является **08.12.2017 г.**

Согласно статье 12 Федерального закона от 18 июля 2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - ФЗ №223):

- протоколы, составляемые в ходе закупки, размещаются заказчиком в единой информационной системе не позднее чем через три дня со дня подписания таких протоколов.

Сроки размещения протокола в единой информационной системе (далее – ЕИС):

Минимальный срок - 08.12.2017 г. Максимальный срок - 13.12.2017 г.

16 марта 2016 года Президиум Верховного Суда РФ утвердил Обзор по вопросам судебной практики, возникающим при рассмотрении дел о защите конкуренции и дел об административных правонарушениях в указанной сфере (http://www.vsrf.ru/Show_pdf.php?Id=10734) (выдержка из Обзора - Приложение №1 к жалобе), согласно которому:

"... Установление в положении о закупках срока заключения договора по результатам закупки, не учитывающего... процедуры административного контроля со стороны антимонопольного органа, фактически исключает применение оперативных мер, предусмотренных статьей 18.1 Закона о защите конкуренции [Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ], лишает обращение с жалобой какого-либо юридического смысла, а потому направлено против прав участников закупки.

...Положение о закупках не должно вступать в противоречие с Законом о защите конкуренции... а, напротив, призвано обеспечивать реализацию права на защиту в административном порядке путем установления соответствующего порядка заключения договоров по результатам торгов.

Сокращение либо исключение указанного срока направлено на снижение эффективности защиты гражданских прав".

Таким образом, сроки подписания сторонами договора (не ранее, чем через 10 дней и не позднее, чем через 20 дней с даты размещения в ЕИС итогового протокола):

Минимальный срок - 19.12.2017 г. Максимальный срок - 09.01.2018 г.

Информационной картой документации об открытом аукционе в электронной форме (далее - Документация) стр. 2 установлено, что срок поставки товара составляет 5 (пять) календарных дней с момента заключения договора.

Таким образом, окончание поставки товара:

Минимальный срок - 25.12.2017 г. Максимальный срок - 15.01.2018 г.

Прием товара, согласно п. 5.4. проекта договора (стр. 30 Документации) производится Заказчиком в течение 5 (пяти) дней с момента поставки Товара:

Минимальный срок - 26.12.2017 г. Максимальный срок - 22.01.2018 г.

А, согласно п. 9 «Срок действия договора» (стр. 31 Документации) договор действует до 29 декабря 2017 года.

Таким образом, Заказчик в п. 9 проекта договора установил сроки действия договора, которые не соответствуют срокам исполнения обязательств по договору, установленным им в Информационной карте Документации.

Дата окончания действия договора может уже пройти к тому моменту, когда договор, наконец, будет подписан (09.01.2018 г. > 29.12.2017 г.)

Проведенный нами опрос производителей оборудования, поставка которого предусматривается данной закупкой, показал, что поставить товар, возможно, не менее чем за 40 дней, что подтверждается коммерческими предложениями трёх поставщиков, прилагаемыми к настоящей жалобе (Приложение №2 к жалобе).

Помимо этого, установление неправомерного срока действия договора влечет за собой дополнительные затраты на продление банковской гарантии, срок действия которой напрямую связан со сроком действия договора (стр. 5 Информационной карте Документации - *должен превышать срок действия договора не менее чем на один месяц*).

В связи с невозможности заключения и исполнения договора на условиях, установленных Документацией, просим выдать предписание об аннулировании закупки.

Отдельно сообщаем, что Положение о закупках Заказчика (далее – Положение), стр. 17, содержит условия, противоречащие ч. 10 ст. 3 ФЗ № 223-ФЗ и ч. 4 ст. 18.1 ФЗ №135 (выдержка из Положения Заказчика - Приложение №3 к жалобе).

13.4. Срок передачи Договора от Заказчика Участнику, с которым заключается Договор не должен превышать 10 (десять) дней со дня размещения в единой информационной сети Заказчика и (или) в единой информационной сети www.zakupki.gov.ru соответствующего протокола.

13.5. Срок подписания Договора Победителем, Участником, с которым заключается Договор не должен превышать срока, указанного в документации о закупке.

Срок нарушает ч. 10 ст. 3 ФЗ № 223-ФЗ и ч. 4 ст. 18.1 ФЗ №135. Согласно данным нормам участники имеют право обжаловать действия (бездействие) заказчика, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии в течение десяти дней со дня подведения итогов торгов либо, если предусмотрено размещение результатов торгов на сайте в Интернете, со дня такого размещения.

Следовательно, установленный в Положении срок заключения договора по результатам закупки лишает возможности обращения участников с соответствующей жалобой, а потому данное условие нарушает права участников.

Просим, в ходе внеплановой проверки, обязать Заказчика внести изменение в своё Положение, указывающее, что договор может быть заключен не ранее чем через десять дней с даты размещения в ЕИС протокола подведения итогов.

Довод 2.

Информационной картой Документации стр. 9 установлено, что:

- В первой части заявки на участие в закупке при ее заполнении надлежит привести указание на товарный знак (его словесное обозначение), знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование места происхождения товара, наименование производителя предлагаемого для поставки товара, конкретные показатели и количество этого товара, соответствующие значениям, установленным документацией о закупке (см. Техническое задание).

Данное требование продублировано в Приложении №1 к Документации «Форма первой части заявки на участие в аукционе в электронной форме» (стр. 11):

- Указание на товарный знак (его словесное обозначение), наименование места происхождения товара, наименование производителя товара.

Комиссиями УФАС по Санкт-Петербургу в решениях, неоднократно указывалось, что товарный знак указывается участником только при его наличии у предприятия-изготовителя товара

в случае, если такой товарный знак зарегистрирован в установленном порядке согласно Гражданскому Кодексу Российской Федерации (далее – ГК РФ) (Приложение №4 к жалобе). Товар может не иметь товарного знака. Кроме того по ряду позиций требуемый товар может являться результатом сборки из комплектующих различных производителей. Согласно Статье 1482 ГК РФ «Виды товарных знаков»:

- Виды товарных знаков, товарные знаки могут быть словесными, изобразительными, объемными, комбинированными и другими.

Следовательно, товарный знак не всегда может иметь исключительно словесное обозначение или вообще может не иметь словесного обозначения.

То есть, установив требование о поставке товара с «товарным знаком», Заказчик ограничил возможности участников по поставке товара, существенно ограничив ассортимент товара, который мог быть поставлен.

Довод 3.

Техническим заданием Документации, установлено, что сервер «Дисковой системы хранения» данных:

- Должен поддерживать возможность установки не менее 1 GPU адаптера NVIDIA P2000. Возможность должна подтверждаться ссылкой на сайт производителя (стр.16).

- Эффективность работы блока питания при нагрузке 50% должна быть не менее 94%. Эффективность должна подтверждаться ссылкой на сайт производителя (стр.17).

Данные требования являются обязательными для товара, и должны быть отражены в заявке участника, в директивном порядке.

Положением Заказчика на стр. 30 (выдержка из Положения Заказчика - Приложение №5 к жалобе), установлено, что:

*- **Не допускается включать в документацию об аукционе (в том числе в форме требований к качеству, техническим характеристикам товара, работ, услуг, требований к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара) требования к производителю товара, к участнику размещения заказа (в том числе требования к квалификации участника размещения заказа, включая наличие у участника размещения заказа опыта работы), а также требования к его деловой репутации, требования о наличии у участника закупки производственных мощностей, технологического оборудования, трудовых, финансовых и других ресурсов, необходимых для производства товара, поставка которого является предметом договора, выполнения работ, оказания услуг, являющихся предметом договора, за исключением случаев, если возможность установления таких требований к участнику закупки предусмотрена настоящим Положением.***

Техническим заданием установлено требование о наличии у производителя сайта, что, безусловно, не может являться необходимым условием для поставки товара. Получить информацию об «эффективности блоков питания» Заказчик может и иным путём, не обязуя производителя иметь или создавать сайт (или вносить информацию, интересующую Заказчика на сайт).

Требование о наличии у производителя сайта является дополнительным требованием к информационным ресурсам («Интернет» - ресурсам) производителя оборудования, не влияющее на возможность поставки нужного Заказчику оборудования.

Установив требование о поставке товара, производители которого имеют сайт, и на котором указана «эффективность блоков питания» и иные показатели, Заказчик также ограничил возможности участников по поставке товара, существенно ограничив ассортимент товара, который мог быть поставлен. Помимо этого, данное условие противоречит требованиям Положения, опубликованного в ЕИС.

Комиссиями УФАС по Санкт-Петербургу в решениях, неоднократно указывалось, что сведения, полученные Заказчиками в сети «Интернет», носит рекламно-справочный, а не официальный характер, и не могут являться официальным документом (Приложение №6 к жалобе).

Довод 4.

Проектом договора Документации стр. 29 установлено, что:

- 4.4. За каждый факт неисполнения или ненадлежащего исполнения Поставщиком обязательств, предусмотренных договором, за исключением просрочки исполнения Исполнителем обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных договором, в отношении Поставщика начисляются штрафы. Размер штрафа устанавливается договором в виде фиксированной суммы _____ рублей, определяемой в следующем порядке: _____ процентов цены договора.

Следовательно, при наличии данного штрафа и в отсутствии чётко обозначенного его размера, начисление штрафа зависит от волеизъявления Заказчика. Информации о том, сколько «процентов цены договора» составляет данный штраф, Документация не содержит, что, безусловно, не даёт нам возможности оценки хеджирования риска при поставке товара, так как не ясно, какой штраф и за какие нарушения обязательств будет вменён.

Если конкретный размер штрафа не указан, невозможно определить размер будущего дохода и определить себестоимость поставки товара.

В соответствии с ч. 1 ст. 2 ФЗ №223 заказчики при закупке товаров, работ, услуг руководствуются Конституцией РФ, ГК РФ, ФЗ №223, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами РФ.

Согласно Статье 330 ГК РФ «Понятие неустойки»:

- Неустойкой (*штрафом, пеней*) признается определенная законом или договором денежная сумма.

Таким образом, отсутствие размера штрафа в виде «денежной суммы» является нарушением ч. 1 ст. 2 ФЗ №223.

Вышеперечисленное не даёт нам возможность принять участие в закупке, в которой мы заинтересованы участвовать, нарушает и ущемляет наши права и законные интересы (п. 1 ч. 1, ч. 2 ст. 18.1 ФЗ №135).

ПРОСИМ:

1. Провести внеплановую проверку Закупки № 31705744056;
2. До рассмотрения настоящей жалобы приостановить проведение Закупки № 31705744056;
3. Признать в действиях Заказчика нарушения ч.1 ст. 2, ч.1 ст. 3 ФЗ №223 и п. 2 ч. 1 ст. 17 ФЗ №135, в части создания условий ограничивающих и не допускающих конкуренцию;
4. Выдать Заказчику предписание о прекращении нарушения ФЗ №223 и ФЗ №135;
5. Отменить проведение Закупки № 31705744056;
6. Обязать Заказчика внести изменение в Положение о закупках, указывающее, что договор может быть заключен не ранее чем через десять дней с даты размещения в ЕИС протокола подведения итогов;
7. Привлечь виновных к административной ответственности.

Приложение:

1. выдержка из обзора по вопросам судебной практики, возникающим при рассмотрении дел о защите конкуренции и дел об административных правонарушениях в указанной сфере Президиума Верховного Суда РФ от 16 марта 2016 года;
2. коммерческие предложения трёх поставщиков;
3. выдержка из Положения о закупках Заказчика;
4. решение Санкт-Петербургского УФАС России по делу № 44-429/15 от 18.02.2014 г.;
5. выдержка из Положения о закупках Заказчика;
6. решение Санкт-Петербургского УФАС России по делу № 44-2170/14 от 11.11.2014 г.

Генеральный директор
ООО «В Групп»



Белобородько Н.В.

