



Открытое Акционерное Общество

Завод МАГНЕТОН

Россия, 194223, С.-Петербург, ул. Курчатова, д. 9, тел.: (812) 297-5589,
факс: (812) 552-0305, e-mail: magneton@magneton.ru



№ 30/9-691

"27" августа 2018 г.

СПб УФАС России
№ 21847/18
от 27.08.2018



Управление Федеральной антимонопольной службы по Санкт-Петербургу

4-я линия Васильевского острова, 13, лит.А, Санкт-Петербург, 199004

ЖАЛОБА

на действия заказчика при закупке товаров в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц"
(в порядке статьи 18.1. ФЗ от 26.07.2006 г. № 135 «О защите конкуренции»)

16.08.2018 акционерным обществом «Научно-исследовательский институт «Феррит-Домен» (далее – Заказчик, АО «НИИ «Феррит-Домен») было размещено извещение № 31806823562 о проведении запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на работы по изготовлению заготовок стержня КЖГП.741131.015, магнитопровода КЖГП.741231.003, излучателя апертурного КЖГП.757842.004, трансформатора КЖГП.713343.013 (далее соответственно - заготовка стержня, магнитопровод, трансформатор, излучатель, а совместно - Изделия), (далее – Закупка).

Полагаем, что Закупка осуществляется Заказчиком с нарушениями требований Федерального закона "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ (далее – Закон о закупках) и порядка подготовки и осуществления закупки, содержащегося в Едином положении о закупке ГК «Ростех» (далее – ЕПоз), выразившимися в следующем:

1. Документация о Закупке (далее – ДоЗ) не позволяет потенциальному участнику сформировать свое предложение, так как не описывает полностью предмет закупки.

Как указано в пункте 1 Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Федерального закона от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц", утвержденного Президиумом ВС РФ 16.05.2018 г. (далее - Обзор 223-ФЗ), для целей информационного обеспечения закупки в документации о закупке должны содержаться достаточные сведения об объекте закупки, позволяющие потенциальному участнику сформировать свое

107th Street, New York, N.Y.

October 10, 1954

Dear Mr. [Name]:

I have your letter of October 8, 1954, regarding the [Subject].

I am sorry that I cannot give you a more definite answer at this time.

The [Subject] is being reviewed by the [Department/Committee].

I will contact you again as soon as a final decision has been reached.

Very truly yours,

[Signature]

[Title]

[Address]

[City, State, Zip]

[Phone Number]

[Fax Number]

[E-mail Address]

[Website]

[Social Media]

[Other Contact Info]

[Closing Remarks]

[Final Sign-off]

[Page Number]

[Date]

[Page Number]

предложение. В целях информационного обеспечения закупки, названные сведения должны быть достаточными, позволять потенциальному участнику сформировать свое предложение.

В соответствии с подпунктом 10.3.3 (3) ЕПоЗ, при установлении требований к продукции должны использоваться **общеизвестные** (стандартные) показатели, термины и сокращения, предусмотренные действующей нормативно-технической документацией.

В нарушение указанных выше норм, в ДоЗ отсутствуют достаточные сведения, позволяющие сформировать предложение:

1.1. Предметом закупки являются Изделия, изготовленные в соответствии с чертежами, приведенными в ДоЗ (приложения № 5-8 к проекту договора, приложения 1-4 к техническому заданию).

В чертежах указаны материалы, изготовленные по следующим техническим условиям:

- для заготовки стержня - по ПЯ0.707.595 ТУ;
- для магнитопровода – по КЖГП.757110.002 ТУ;
- для трансформатора и излучателя – по ТУ2243-002-92015423-2015.

В соответствии с ГОСТ 2.114-95, технические условия являются техническим документом, который разрабатывается по решению разработчика (изготовителя) или по требованию заказчика (потребителя) продукции.

В соответствии с абзацем 8 пункта 3 Обзора № 223, в случае если исполнение договора требует соблюдения определенных норм и правил, указание в документации о закупке ссылки на иные документы **при условии, что данные документы общедоступны** и позволяют определить конкретные параметры и характеристики поставляемых изделий, является правомерным и достаточным.

Указанные в чертежах технические условия на материалы **не являются общеизвестными и в ДоЗ отсутствуют.**

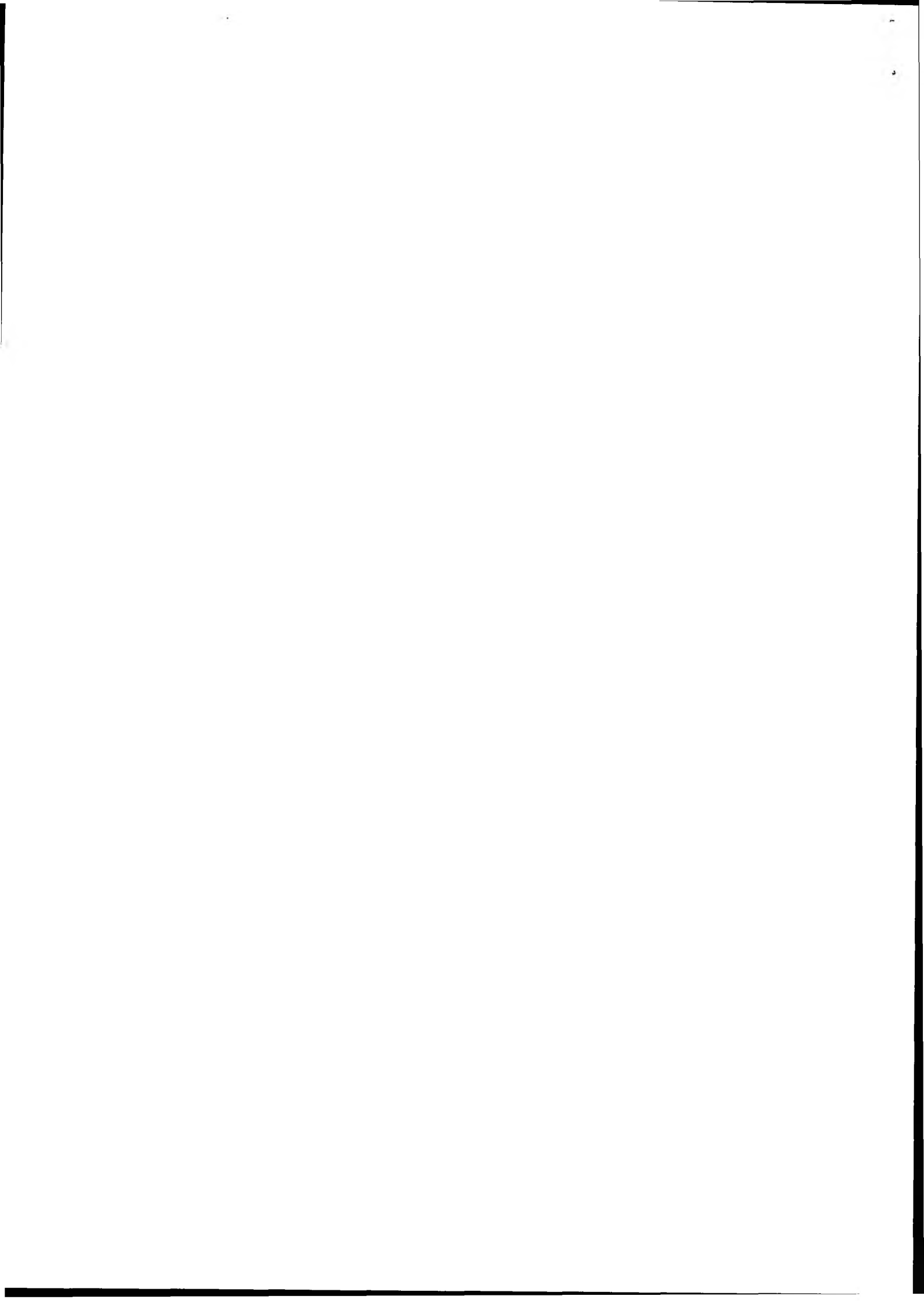
Не имея сведений о материалах, из которых должны быть изготовлены поставляемые Изделия, потенциальный участник закупки лишен возможности сформировать свое предложение.

1.2. В приложении № 1 (Ведомость поставки товара) и в подпункте 3.1. пункта 3 приложения № 9 (Техническое задание) к проекту договора (приложение № 1 к ДоЗ), а также в подпункте 3.1. пункта 3 технического задания (приложение № 2 к ДоЗ) указано:

«Качество каждой партии феррита, предназначенной для изготовления заготовок стержней требует подтверждения путем сборки опытной партии приборов (от 20 до 50шт.) с последующим статистическим анализом параметров собранных приборов с оформлением соответствующего заключения ОТК Заказчика»

При этом в ДоЗ не указано:

- о каких приборах идет речь;



- кто, под чьим контролем и в какие сроки будет собирать опытные партии приборов и измерять их параметры;

- по каким параметрам приборов будет подтверждаться качество партий феррита, предназначенных для изготовления заготовок стержней;

- по каким признакам будет выявляться зависимость параметров приборов от качества феррита, предназначенного для изготовления заготовок стержней;

- требования к каким параметрам феррита (из числа указанных в соответствующих ТУ) будут уточняться на основании данной процедуры.

Не имея вышеперечисленных сведений, потенциальный участник закупки лишен возможности сформировать свое предложение.

2. В ДоЗ указаны требования, необоснованно ограничивающие участие в Закупке, чем нарушены принципы осуществления закупочной деятельности (необоснованно ограничена конкуренция).

Как по наименованию, так и по правовой природе, проект договора (приложение № 1 к ДоЗ) является договором поставки:

- предметом Закупки является массовая поставка Изделий изготовленных по простейшим чертежам. Как и свойственно договору поставки, в данном случае продукция не имеет уникальных свойств, характеризуется родовыми признаками, является серийной, возможно неоднократное (в нашем случае – массовое) воспроизводство продукции.

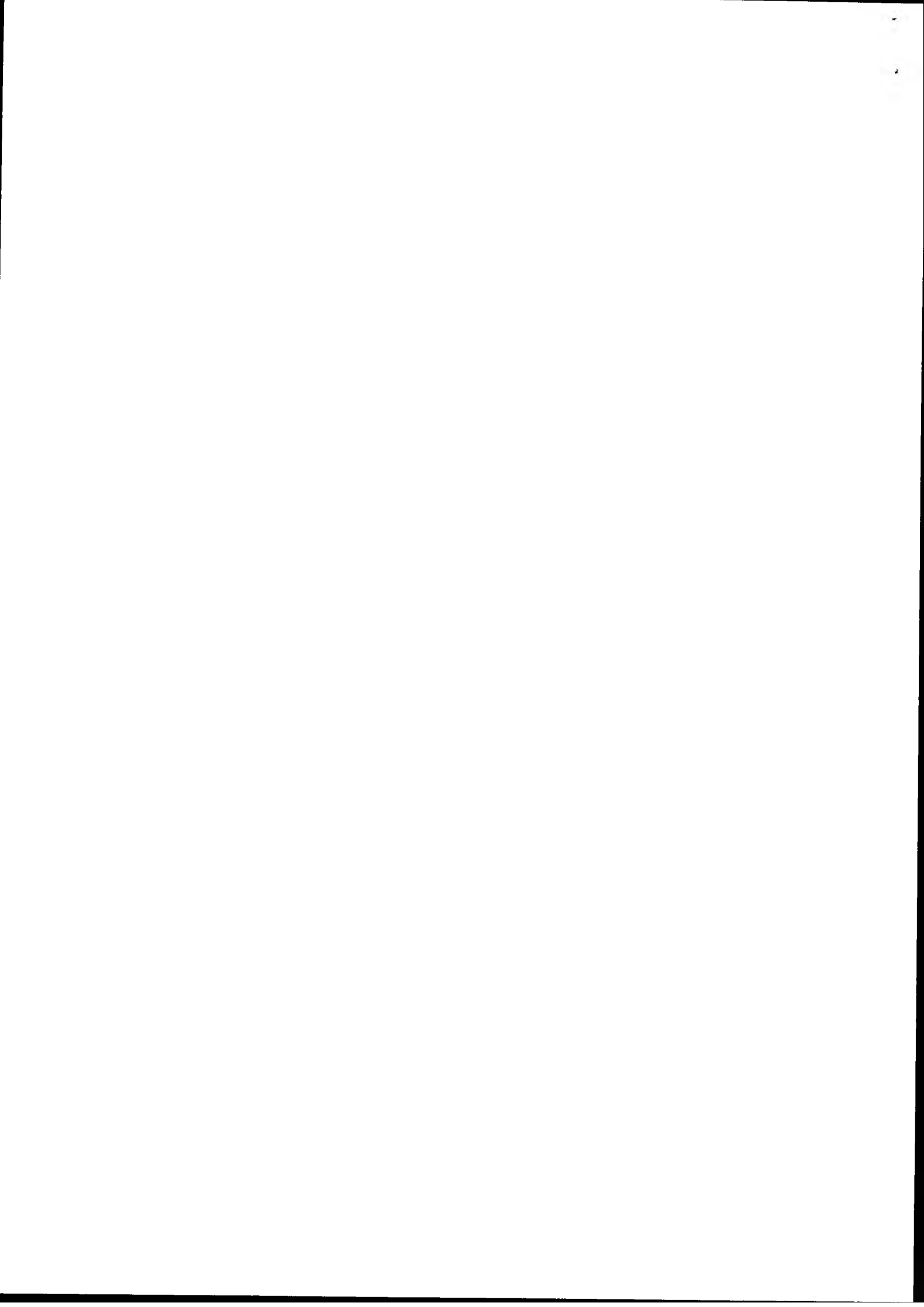
В то же время, предметом же договора подряда является изготовление индивидуально-определенного изделия;

- на договор поставки прямо указывает и порядок приемки продукции, свойственной договору поставки (пункты 4.1.-4.2. проекта договора), в том числе ссылающийся на инструкцию 1966 П-7 «О порядке приемки продукции...»;

- в проекте договора напрочь отсутствуют такие характерные для подрядных отношений элементы, как содействие подрядчику и создание условий для исполнения им своих обязанностей по договору, в том числе наиболее экономичным способом (ст. ст. 718, 719, 750 ГК РФ). По смыслу Закупки, обязанности Заказчика по содействию исполнителю исчерпываются после передачи поставщику чертежей серийно изготавливаемых деталей, что характерно именно для договора поставки;

- в 2015 – 2018 годах Заказчик массово закупал Изделия именно по договорам поставки, что подтверждается следующими извещениями:

№	дата		
		31705148506	24.05.2017
31806845956	22.08.2018	31705145866	24.05.2017
31806643545	25.06.2018	31705152158	24.05.2017
31806059242	26.01.2018	31502477989	18.06.2015
31705953774	26.12.2017	31502476847	18.06.2015
31705145799	24.05.2017	31502473920	17.06.2015;



В силу изложенного, к условиям Закупки следует применять нормы, регулирующие именно поставку товаров.

2.1. В соответствии с подпунктом 2.2. (Описание выполняемых работ) технического задания (приложение № 9 к проекту договора и приложения № 2 к ДоЗ), поставщик обязан изготовить Изделия с применением своих технологических процессов и своего оборудования. В соответствии с пунктом 11.2. проекта договора (приложение № 1 к ДоЗ), поставка товара, предусмотренного договором, осуществляется Изготовителем собственными силами, без привлечения третьих лиц.

В абзацах 13-17 пункта 6 Обзора 223-ФЗ указано, что установление заказчиком требований о том, что участник закупки должен являться производителем поставляемых изделий, не относится к техническим или функциональным характеристикам товара, либо к иным характеристикам, связанным с определением соответствия поставляемого товара и требуемым к включению в документацию на основании пункта 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках. Такие требования также не характеризуют квалификационный уровень поставщика товара и приводят к необоснованному ограничению конкуренции, поскольку потенциальный участник закупки может не быть производителем изделий, равным образом являясь участником рынка, осуществляющим поставку требуемых изделий надлежащим образом.

Требование изготовить Изделия с применением своих технологических процессов и своего оборудования без привлечения третьих лиц попросту невыполнимо, так как не указано до какой степени (глубины) кооперации распространяется данное требование (изготовление сырья для изготовления материалов или его добыча). Для договора подряда требование выполнить работы исключительно своими силами вполне понятно, так как предметом договора являются лишь именно работы, происхождение материалов регулируется статьей 704 ГК РФ (давальческое, иждивением подрядчика), при этом безусловно подразумевается, что производство материалов во всяком случае не является обязанностью подрядчика. Буквально трактуя ДоЗ, следует понимать, что и производство материалов для изготовления Изделий возлагается на поставщика, при этом в ДоЗ не указано до какой «глубины» (степени кооперации) распространяется запрет на привлечение третьих лиц при производстве материалов.

Таким образом, указание в ДоЗ на необходимость самостоятельно изготовить поставляемую продукцию в рамках договора поставки необоснованно ограничивает конкуренцию.

2.2. В соответствии с пунктом 3.6. проекта договора (приложение № 1 к ДоЗ), Заказчик вправе в любое время контролировать:

- качество применяемых материалов;
- качество применяемого оборудования;
- квалификацию специалистов исполнителя,

при этом в ДоЗ отсутствуют какие либо требования по качеству применяемого оборудования и по квалификации специалистов поставщика.

При таких обстоятельствах, с учетом изложенной выше правовой природы договора, указание в ДоЗ на право Заказчика контролировать изложенные элементы необоснованно ограничивает конкуренцию, а также нарушает принцип открытости закупки.

2.3. В подпункте 2.1. Порядка оценки и сопоставления заявок (приложение № 2 к информационной карте ДоЗ), в качестве продукции сопоставимого характера для целей Закупки понимаются ранее выполненные **поставки** исключительно заготовок стержня КЖГП.741131.015, магнитопровода КЖГП.741231.003, излучателя апертурного КЖГП.757842.004, трансформатора КЖГП.713343.013.

Между тем, Изделия являются типовыми комплектующими, используемыми **исключительно** для сборки фазовращателей 8-ми миллиметрового диапазона волн (т.н. элементы фазированной антенной решетки, элемент ФАР) применяемыми в ЗРПК «Панцирь» и его модификациях. С учетом этого фактора, полагаем вполне возможным применить к рынку Изделий анализ рынка элемента ФАР, выполненный центральным аппаратом ФАС России в рамках рассмотрения дела о нарушении АМЗ № 1-10-3/00-29-16 (далее – анализ рынка, приложение № 1).

Как следует из анализа рынка элемента ФАР, рынок Изделий также является высококонцентрированным рынком с неразвитой конкурентной средой. На странице 6 анализа рынка указано, что производителем продукции являются только ОАО «Завод Магнетон» и ЗАО «Феррит СПб».

В рассматриваемой ситуации отличным от приведенного выше анализа рынка является круг потребителей Изделий. Потребителем Изделий является исключительно Заказчик, на что указывает присвоенный чертежам номер (КЖГП), а также фактическое отсутствие других потребителей Изделий.

Закупки, приведенные в абзаце 6 пункта 2 настоящей жалобы, осуществлялись заказчиком исключительно у ООО «Нева-Феррит» (ИНН 7807025366), как у единственного поставщика. В свою очередь, упоминаемый в анализе рынка ЗАО «Феррит СПб» (ИНН 7807389910) и ООО «Нева-Феррит» находятся по одному адресу (Красное село, ул. Свободы, д. 50), генеральными директорами этих предприятий являются сын (Стешенко К.А. - ООО «Нева-Феррит») и отец (Стешенко А.К. – ЗАО «Феррит СПб»), генеральный директор ООО «Нева-Феррит» Стешенко К.А. также является акционером ЗАО «Феррит СПб».

Кроме перечисленного выше, на необоснованное предоставление конкурентных преимуществ ООО «Нева-Феррит» указывает следующее:

- ООО «Нева-Феррит» не производит элементы ФАР в сборе, но, как следует из перечисленных закупок, является производителем исключительно Изделий, т.е. комплектации элементов ФАР;

- ОАО «Завод Магнетон» напротив, является производителем элементов ФАР в сборе, производя, в том числе и комплектацию для них.

Производимая ОАО «Завод Магнетон» комплектация для элементов ФАР включает и номенклатуру изделий, указанную в Закупке. В приложении № 2 приведены чертежи разработанных ОАО «Завод Магнетон» нескольких вариантов стержней, магнитопроводов, излучателей и трансформаторов, аналогичных предмету Закупки. Поставки данных комплектующих осуществляются ОАО «Завод Магнетон» в составе готовых проборов (элементов ФАР).

Полагаем, что столь узкое определение сопоставимой продукции для оценки по подкритерию № 1 (только опыт поставки Изделий по конкретным номерам чертежей), предоставляет конкурентное преимущество конкретному хозяйствующему субъекту – ООО «Нева-Феррит», тем самым необоснованно ограничивает конкуренцию. Данное условие включено в ДоЗ специально для того, чтобы обеспечить победу конкретному хозяйствующему субъекту, а формирование условий закупки не соответствует целям и потребностям проводимых заказчиком процедур.

На основании изложенного ПРОШУ:

1. Признать жалобу обоснованной.
2. Выдать АО «НИИ «Феррит-Домен» предписание об устранении допущенных нарушений.

Заказчик: АО «НИИ «Феррит-Домен» Место нахождения: 196084, г. Санкт-Петербург, ул. Цветочная, д. 25, корп. 3 Почтовый адрес: 196084, г. Санкт-Петербург, ул. Цветочная, д. 25, корп. 3 Официальный сайт: www.domen.ru Тел./факс, электронная почта: 812-676-29-86, e.v.oleva@domen.ru, Контактное лицо: Олева Елена Валерьевна

Заявитель: ОАО «Завод Магнетон», место нахождения и почтовый адрес: 194223, Санкт-Петербург, ул. Курчатова, д. 9, тел. 812-297-55-89, факс: 812-552-03-05, электронная почта: magneton@magneton.ru, Контактное лицо – Шаплев Александр Борисович, +7-921-767-52-32, 1o@magneton.ru.

- ПРИЛОЖЕНИЯ:
1. Анализ рынка...на 8-и листах;
 2. Чертежи, на 14-и листах.

С уважением,
Генеральный директор



А.И. Фирсенков

