

Руководителю Управления Федеральной
антимонопольной службы по городу Москве

А.Э. Ханяну

107078, г. Москва, Мясницкий пр-д, д. 4, стр. 1

Заявитель: Общество с ограниченной ответственностью
«Магна»

Юридический адрес: 143009, Московская обл., Одинцовский район, г.
Одинцово, ул. Садовая, д. 28 пом. VI

5 октября 2018 года

**ЖАЛОБА
НА ДЕЙСТВИЯ ЗАКАЗЧИКА**

(идентификационный номер конкурса в электронной форме: 31806944868)

ЛИЦО, ДЕЙСТВИЯ КОТОРОГО ОБЖАЛУЮТСЯ

(далее – «**Заказчик**»)

Наименование: Публичное акционерное общество «Транснефть»
Место нахождения: 119180, Российская Федерация, город Москва, улица
Большая Полянка, д. 57
Почтовый адрес: 121059, г. Москва, ул. Киевская, д.7, подъезд 7, этаж 9
Контактное лицо: Дикун Г.В.
Номер телефона: +7 (495) 9508623
Номер факса: +7 (499) 7998484
Адрес электронной почты: DikunGV@ak.transneft.ru

ЗАЯВИТЕЛЬ

(далее – «**Заявитель**»)

Наименование: Общество с ограниченной ответственностью «Магна»
Место нахождения: 143009, Московская обл., Одинцовский район, г.
Одинцово, ул. Садовая, д. 28 пом. VI
Адрес для корреспонденции: Российская Федерация, 123100, город Москва,
Пресненская набережная, д. 8, стр. 1, этаж 14 (Филиал
партнерства с ограниченной ответственностью «Брайан
Кейв Лейтон Пейзнер (Раша) ЛЛП»)
**Контактное лицо
(представитель):** Бирюков Александр Дмитриевич
Адрес электронной почты: Alexander.Biryukov@bclplaw.com
Номер телефона: +7 (495) 287 44 44
Номер факса: +7 (495) 284 44 45

ИНФОРМАЦИЯ ОБ ОБЖАЛУЕМЫХ ТОРГАХ

(далее – «**Закупка**»)

Форма закупки: Конкурс в электронной форме
**Идентификационный номер
закупки:** 31806944868

Московское УФАС
Рег. номер 50365/18
зарегистрирован 05.10.2018



Наименование закупки: 0001-200-К-100-00071-2020 «п10.01 Спецодежда»
Дата публикации извещения: 20.09.2018
Даты публикации текущей редакции извещения: 25.09.2018
Адрес в сети Интернет: <http://zakupki.gov.ru/223/purchase/public/purchase/info/common-info.html?regNumber=31806944868>

СОБЛЮДЕНИЕ СРОКОВ И ПРОЦЕДУРЫ ОБЖАЛОВАНИЯ

В соответствии с частью 4 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) срок для обжалования действий заказчика в антимонопольный орган составляет 10 дней со дня размещения результатов торгов на сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет».

Согласно части 11 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) жалоба на документацию о закупке может быть подана до окончания установленного в документации о конкурентной закупке срока подачи заявок на участие в закупке.

Согласно информации, размещенной на официальном сайте закупок в сети Интернет по адресу: <http://zakupki.gov.ru/223/purchase/public/purchase/info/common-info.html?regNumber=31806944868>, дата окончания подачи заявок – 09.10.2018, дата подведения итогов – 24.10.2018.

В данной связи срок для обжалования действий заказчика в антимонопольном органе соблюден.

ПРАВО ЗАЯВИТЕЛЯ НА ПОДАЧУ ЖАЛОБЫ

Заявитель обращает внимание, что настоящая жалоба подается на действия Заказчика при организации и проведении Закупки, которые, по мнению Заявителя, содержат признаки нарушения положений Закона о закупках. В соответствии с пунктом 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, действия (бездействие) заказчика в случае осуществления заказчиком закупки с нарушением требований Закона о закупках.

Согласно части 11 статьи 3 Закона о закупках в случае, если обжалуемые действия (бездействие) совершены заказчиком до окончания установленного в документации о конкурентной закупке срока подачи заявок, обжалование действий заказчика может осуществляться лицом, не подавшим заявку на участие в закупке.

Также в соответствии с разъяснением, представленным в Письме ФАС России от 23.01.2018 № ИА/3655/18 «О рассмотрении жалоб на действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг», наличие в жалобе указаний на нарушения положений Закона о закупках является самостоятельным основанием для принятия жалобы к рассмотрению.

ПРЕДМЕТ ЖАЛОБЫ

1. Документация о Закупке содержит требования, которые ведут к необоснованному ограничению количества участников Закупки.

Так, согласно форме 2.2 «Расчет попозиционных цен единичных расценок» документации о Закупке:

- в столбце 3 «ГОСТ, ТУ, ОТТ, каталожный номер, опросный лист и пр.» поставляемая продукция должна соответствовать ОТТ-13.340.10-КТН-046-17¹;
- в столбце 9 «Продукция включена в перечень ОВП» данной формы присутствует указание значения «Да».

Ознакомившись с документацией о Закупке, Заявитель обратился к Заказчику с запросом о разъяснениях, в частности о том:

- означает ли указание значения «Да» в столбце Формы 2.2 «Продукция включена в перечень ОВП», что участником закупки может быть предложена к поставке только продукция, технические условия на которую включены в Реестр ОВП ПАО «Транснефть»²;
- каким образом для целей участия в настоящей Закупке участник закупки может подтвердить соответствие ОТТ-13.340.10-КТН-046-17.

27.09.2018 в ЕИС были размещены разъяснения Заказчика положений документации о Закупке по приведенным выше вопросам (приложение № 1):

- *«указание значения «Да» в столбце Формы 2.2 «Продукция включена в перечень ОВП» означает, что участником закупки может быть предложена к поставке только продукция, включенная в Реестр ОВП ПАО «Транснефть»»;*
- *«документацией о закупке установлено, что участником закупки может быть предложена к поставке только продукция, включенная в Реестр ОВП ПАО «Транснефть»».*

Из представленных разъяснений Заказчика следует, что:

- единственным допускаемым документацией о Закупке способом подтверждения соответствия предлагаемого к поставке товара требованиям ОТТ-13.340.10-КТН-046-17 является фактическое наличие продукции в Реестре ОВП;
- документация о Закупке не позволяет участникам, предлагающим к поставке товар, фактически соответствующий ОТТ-13.340.10-КТН-046-17, но не включенной в Реестр ОВП, участвовать в Закупке.

При этом Заявитель отмечает, что:

- соответствие продукции ОТТ-13.340.10-КТН-046-17 можно подтвердить и иными способами, например, сертификатами соответствия, протоколами испытаний. В частности, соответствие продукции Заявителя ОТТ-13.340.10-КТН-046-17 подтверждается целым рядом сертификатов, деклараций и прочим (приложение № 2);
- Реестр ОВП представляет собой перечень продукции с указанием ее производителей, что фактически ведет в рассматриваемой ситуации к закупке заранее определенного товара конкретных производителей;
- наличие предлагаемой участниками закупки продукции в Реестре ОВП является согласно Положению о закупке товаров, работ, услуг Заказчика³ дополнительным требованием к участнику, но не способом подтверждения соответствия продукции требованиям Заказчика.

Вместе с тем, согласно пункту 2 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках в описание предмета закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных

¹ ОТТ-13.340.10-КТН-046-17: «Магистральный трубопроводный транспорт нефти и нефтепродуктов. Специальная одежда работников организаций системы «Транснефть». Общие технические требования»

² Реестр основных видов продукции, закупаемой ПАО «Транснефть» (далее – Реестр ОВП)

³ Пункт 4.2.9 Положения в редакции, утвержденной решением Совета директоров ПАО «Транснефть» от 21.06.2018, протокол №11

знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименование страны происхождения товара, требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования влекут за собой необоснованное ограничение количества участников закупки.

Также согласно определению Верховного Суда РФ от 31.07.2017 № 305-КГ17-2243 по делу № А40-3315/2016: *«Включение заказчиком в Документацию о закупке дополнительных требований, предъявляемых к участникам закупки, безусловно, сужает круг потенциальных участников проводимых закупок. Вместе с тем, такие действия могут быть признаны нарушением антимонопольного законодательства, Закона о закупках лишь в случае, когда они привели к необоснованному ограничению конкуренции, созданию неоправданных барьеров хозяйствующим субъектам при реализации ими права на участие в конкурентных процедурах закупки»* (приложение №3)

Условия о наличии предлагаемой участниками Закупки продукции в Реестре ОВП и о возможности подтверждения соответствия предлагаемого к поставке товара ОТТ-13.340.10-КТН-046-17 исключительно фактом нахождения продукции в Реестре ОВП являются дополнительными требованиями, предъявляемыми к участникам Закупки, которые не относятся 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. При этом данное условие не позволяет участнику рынка, осуществляющего поставку продукции, соответствующей ОТТ-13.340.10-КТН-046-17, принять участие в Закупке.

Согласно пункту 6 Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», утвержденного Президиумом Верховного Суда РФ 16.05.2018 (далее – Обзор практики ВС РФ от 16.05.2018, приложение № 4): *«Такие условия также не характеризуют квалификационный уровень поставщика товара и приводят к необоснованному ограничению конкуренции, нарушают требования пункта 2 части 1 и части 6 статьи 3 Закона о закупках»*.

Таким образом, указанные условия, являясь дополнительными требованиями к участнику, приводят к необоснованному ограничению конкуренции и создают неоправданный барьер для участия в Закупке.

2. Согласно документации о Закупке в состав одного лота включены несколько различных видов специальной одежды, в том числе:

- специальная одежда для защиты от воздействия термических рисков электрической дуги (ЭТВ) 1,2,3 уровни защиты; и
- специальная одежда для защиты от воздействия термических рисков электрической дуги и пониженных температур (ЭТВу).

Как следует из Реестра ОВП⁴, на момент подготовки настоящей жалобы АО «ФПГ ЭНЕРГОКОНТРАКТ» является единственным производителем, чья продукция включена в реестр по данным номенклатурам.

При этом, согласно письму ООО «НИИ Транснефть» от 02.02.2018 № НИИ-11-01-03-05/2353, в соответствии с решением ПАО «Транснефть» расширение Реестра ОВП по группе 3.04 «Специальная одежда» и 3.05 «Специальная обувь» приостановлено.

В соответствии с пунктом 10 Обзора практики ВС РФ от 16.05.2018: *«Указание конкретного товарного знака или требований к закупаемому товару, свидетельствующие о его конкретном производителе, в отсутствие специфики такого товара, его использования приводят к созданию необоснованных препятствий для*

⁴ <http://ntd.niitnn.ru/actual.aspx>

участников закупки, влекут сокращение их количества, что является признаком ограничения конкуренции».

В случае использования в описании предмета закупки указания на товарный знак необходимо использовать слова «(или эквивалент)», что следует из пункта 3 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках.

3. Из условия о возможности подтверждения соответствия предлагаемого к поставке товара ОТТ-13.340.10-КТН-046-17 исключительно фактом нахождения продукции в Реестре ОВП напрямую следует, что для целей подтверждения соответствия предлагаемого к поставке товара требованиям документации участник Закупки на момент подачи заявки на участие в Закупке должен быть либо производителем такой продукции, либо обладать соответствующим правом на поставку.

При этом, согласно пункту 6 Обзора практики ВС РФ от 16.05.2018 условие, согласно которому участник закупки должен являться производителем поставляемого оборудования либо обладать соответствующим правом на поставку, приводит к необоснованному ограничению конкуренции, нарушает требования пункта 2 части 1 и части 6.1 статьи 3 Закона о закупках. Особенно принимая во внимание, что в одном лоте Закупки находится продукция АО «ФПГ ЭНЕРГОКОНТРАКТ», являющегося единственным производителем, чья продукция включена в Реестр ОВП сразу по нескольким номенклатурам.

Данная позиция высказывается также в решении ФАС России от 09.04.2018 № 223ФЗ-233/18 (приложение №5): *«возможность участников закупки подать заявку на участие в Запросе котировок в соответствии с «...» требованиями Документации всецело зависит от волеизъявления третьих лиц – производителя/дилера/поставщика, его официального представителя, что ограничивает возможность участия в Запросе котировок»⁵.*

4. Согласно разделу 1.4 документа Закупки «Порядок и критерии оценки и сопоставления заявок на участие в закупке на поставку товаров» оценка квалификационно-технической части проводится, в том числе по фактору «опыт осуществления поставок». Согласно листу оценки данного фактора (№ 2.1) одним из критериев оценки фактора является «опыт выполнения работ по договорам с ПАО «Транснефть» и ОСТ». Под ОСТ понимаются организации системы «Транснефть».

Как следует из комментариев к указанному листу оценки *«опыт осуществления поставок, не входящий (полностью или частично) в период за последние три календарных года и текущий год, не учитывается».* То есть оценке подлежит опыт поставок в ПАО «Транснефть» и ОСТ за период последних трех лет.

Вместе с тем, закупки по номенклатуре «спецодежда» за период 2016-2018 годы проходили в форме закрытого запроса предложений или закупки у единственного поставщика. При этом победителями закупок по номенклатуре «Спецодежда» на протяжении указанных лет становились только следующие организации (приложение №6):

- 1) ООО «ТД «Исток-Пром»;
- 2) ООО «ГлавЛегПром» (в настоящее время название ООО «ТД «Мухтоловская спецодежда»;
- 3) ООО «ТД «Мухтоловская Спецодежда»;
- 4) ООО «Исток-Пром Комплектация».

В 2018 году Заказчиком был также проведен аукцион в электронной форме, победителем которого стало ООО «Торговый дом «Исток». При этом заявка одного из

⁵ См. также, например, решение ФАС России от 06.04.2018 № 223ФЗ-225/18, Решение ФАС России от 05.04.2018 № 223ФЗ-221/18 и т.д.

участников данного аукциона была признана не соответствующей требованиям, установленным документацией о закупке, по причине того, что *«предлагаемая к поставке продукция не соответствует требованиям документации о закупке по техническим характеристикам в части производителя, ТУ на продукцию которого не включены в реестр ОВП ПАО «Транснефть»»*.

Соответственно, опыт выполнения работ по договорам с ПАО «Транснефть» и ОСТ, как минимум по номенклатуре «Спецодежда» за указанный период, имеет ограниченное число хозяйствующих субъектов.

Следовательно, подобное формирование документации о Закупке, по мнению Заявителя, нарушает принцип равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, предусмотренный пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, а также требования части 6.1 указанной статьи.

ПРАВА И ЗАКОННЫЕ ИНТЕРЕСЫ ЗАЯВИТЕЛЯ НАРУШАЮТСЯ

Заявитель имеет реальный интерес в участии в Закупке, а также фактическую возможность осуществить поставку, однако в связи с вышеуказанными нарушениями при составлении документации не может участвовать в Закупке, что ведет к нарушению его прав и законных интересов.

Продукция Заявителя отвечает требованиям к качеству, обычно предъявляемым к такого рода продукции, а также ОТТ-13.340.10-КТН-046-17. Сведения о соответствии производимой Заявителем продукции общим техническим требованиям (ОТТ), представлены в приложении № 2 к настоящей жалобе, а также находятся в системе добровольной и обязательной сертификации и размещены на открытом официальном информационном портале Федеральной службы по аккредитации: fsa.gov.ru. Кроме того, такие документы предоставляются в момент поставки товара.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 18.1 Закона о защите конкуренции и пунктом 2 части 1, пунктами 2 и 3 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках, ООО «МАГНА» настоящим просит антимонопольный орган:

1. Признать незаконными следующие действия ПАО «Транснефть» при проведении Закупки:

а. установление единственного способа подтверждения соответствия ОТТ-13.340.10-КТН-046-17 ПАО «Транснефть» только через фактическое нахождение продукции в Реестре ОВП;

б. составление документации Закупки таким образом, что поставлена может быть исключительно продукция конкретного, заранее определенного производителя без указания на возможность поставки эквивалента.

2. Выдать ПАО «Транснефть» предписание об изменении документации о Закупке таким образом, чтобы:

а. не допускалось необоснованного ограничения конкуренции путем установления дополнительных требований о наличии предлагаемой участниками Закупки продукции в Реестре ОВП и о возможности подтверждения соответствия предлагаемого к поставке товара ОТТ-13.340.10-КТН-046-17 исключительно фактом нахождения продукции в Реестре ОВП;


б. исключить объединение всех групп продукции по номенклатуре «Спецодежда» в единый лот и провести формирование лотов Закупки согласно классификации групп Реестра ОВП;

с. исключить из документации о Закупке критерий оценки квалификационно-технической части по опыту выполнения работ по договорам с ПАО «Транснефть» и ОСТ.

Приложения:

1. Разъяснение документации о Закупке;
2. Гарантийное письмо ООО «Магна» с подтверждением, что вся предлагаемая к поставке в рамках Закупки, полностью соответствует требованиям ОТТ-13.340.10-КТН-046-17 «Магистральный трубопроводный транспорт нефти и нефтепродуктов. Специальная одежда работников организаций системы «Транснефть»;
3. Определение Верховного Суда РФ от 31.07.2017 № 305-КГ17-2243 по делу № А40-3315/2016;
4. Обзор судебной практики по вопросам, связанным с применением Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», утвержденного Президиумом Верховного Суда РФ 16.05.2018;
5. Решение ФАС России от 09.04.2018 № 223ФЗ-233/18;
6. Сведения о результатах закупок Заказчика по номенклатуре «Спецодежда» за 2016-2018 гг.;
7. Подтверждение подачи заявки на участие в Закупке и внесения обеспечительного платежа;
8. Доверенность от 21.11.2017 (копия).

Представитель ООО «Магна»
(по доверенности)


_____ / А. Д. Бирюков