

В Управление ФАС России по г. Москва
107078, г. Москва, Мясницкий проезд, дом 4 стр. 1
(вход со стороны Боярского переулка)
8 (495) 784-75-05 (доб. 100/105); 8 (495) 607-49-29
E-mail: to77@fas.gov.ru

Заявитель: ООО «СоМакс» ИНН 6671046237,
620026, г. Екатеринбург, ул. Карла Маркса, д. 8, оф. 205
Тел (343) 201-16-01
Директор Соколов Максим Николаевич
Тел. 8-912-28-177-28
e-mail: somaks-e@mail.ru

Заказчик:
АО «Гидроремонт-ВКК» ИНН 6345012488
119421, г. Москва, ул. Новаторов, д.1,
т./ф. 7(495) 225 32 32)
e-mail: PetrovaAA@rushydro.ru

Исх. № 01 от 15.01.2019 г.

Жалоба.

ООО «СоМакс» пишет настоящую Протокол № 1 закупочной комиссии с отношении запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на поставку смесей бетонных Лот ГР-ВКК-782 от 09.01.2019 г. 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».

Заказчик АО «Гидроремонт-ВКК» при проведении открытого запроса предложений в электронной форме № **31807234299** на эл. площадке (<https://rushydro.roseltorg.ru> ЕЭТП Росэлторг) на право заключения договора поставку на поставку **смесей бетонных Лот ГР-ВКК-782**, (извещение № **31807234299** от 30.11.2018 г. на сайте ГОСЗАКУПКИ <http://zakupki.gov.ru> извещение) нарушает нормы ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции), и ст. 1 и ст. 223-ФЗ о государственных закупках, а также Заказчиком неправильно применены нормы пп. «Г» п. 3 части 6.1. ст. 3 ФЗ-233.

3) в случае использования в описании предмета закупки указания на товарный знак необходимо использовать слова "(или эквивалент)", за исключением случаев:

г) закупок с указанием конкретных товарных знаков, знаков обслуживания, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, места происхождения товара, изготовителя товара, если это предусмотрено условиями международных договоров Российской Федерации или условиями договоров юридических лиц, указанных в [части 2 статьи 1](#) настоящего Федерального закона, в целях исполнения этими юридическими лицами обязательств по заключенным договорам с юридическими лицами, в том числе иностранными юридическими лицами.

Заказчик АО «Гидроремонт-ВКК» не верно понимает данный пункт закона и неверно его применяет. В документации в технических требованиях Заказчик указывает, что данный материал будет использован в рамках исполнения Договора № 5-рем-2016-ВолГЭС/ВЖ 238/16 от 23.12.2016г., заключенный между филиалом ПАО «РусГидро» - Волжская ГЭС» и Волжским филиалом АО «Гидроремонт-ВКК».

Данный договор заключен на выполнение текущих ремонтных работ на Волжской ГЭС. Данный договор не является договором поставки материалов, по которому есть обязательства поставить материалы определенной марки, определенного завода-изготовителя. Данный договор, указанный заказчиком, на выполнение работ по ремонту материалами, обладающими определенными техническими характеристиками, а также эквивалентами и аналогами, которые по 223-ФЗ могут также применяться и аналогичные материалы. Проект и сметы, дефектные ведомости не являются договором, материалы в них указаны с учетом технических требований, марка и товарный знак носят лишь ориентировочный (информационный) характер.

Заказчик АО «Гидроремонт-ВКК» неверно трактует данную норму, полагая что если, к примеру, у него в договоре указано восстановление бетонной поверхности в помещении «Х» площадью «У», и у него подписан договор с Волжской ГЭС, то он может закупать к примеру цемент марки «Z» одного товарного знака у одного завода-производителя, ссылаясь на данный договор. И если у него в договоре указано, что АО «Гидроремонт-ВКК» должно поставить цемент на объект своими силами и своим автотранспортом, то по такой логике в целях исполнения данного договора АО «Гидроремонт-ВКК» проведет конкурс по покупке автомобилей и инструментов для доставки данного цемента. Автомобили укажет марки к примеру Мерседес S класса с позолоченными ручками, а также укажет, что разгрузка данного цемента должна осуществляться золотыми лопатами с кристаллами Сваровски, и ссылаясь на то, что у АО «Гидроремонт-ВКК» договор на выполнение работ по восстановлению бетонной поверхности, начнет закупать Мерседесы S класса с позолоченными ручками и лопаты золотые с кристаллами Сваровски по завышенной цене у единственного Поставщика, не указывая слов или

аналог или эквивалент, а будет ссылаться на выполнение договора перед своим заказчиком Волжская ГЭС. На сколько же данная закупка будет соответствовать 223-ФЗ. Таким образом АО «Гидроремонт-ВКК» может совершать любые закупки без указания слов или аналог или эквивалент по любым ценам, в обход ФЗ-223, а в документации указывать, что все вещи, автомобили, инструмент, материалы, услуги необходимы в целях выполнения договора перед его Заказчиком Волжской ГЭС, и если заключен даже рамочный договор без указания конкретных материалов и инструментов, то можно тем самым не выполнять требования 223-ФЗ.

Из приведенного примера видно, что если бы между организатором торгов АО «Гидроремонт-ВКК» и его заказчиком Волжской ГЭС был бы заключен договор поставки цемента определенной марки, определенного товарного знака с определенным названием, то «Гидроремонт-ВКК» должен был бы в целях исполнения данного договора поставить цемент именно этого товарного знака в целях выполнения договора. Но если же в договоре написано восстановление поверхности цементными составами, обладающими определенными техническими характеристиками, чтобы восстановленная конструкция в целом отвечала после ремонта определенным техническим параметрам, то при чем здесь материал определенного товарного знака, определенного завода производителя, определенной марки и названия. Заказчик не в праве ссылаться на договор выполнения работ при закупке материалов, если в данном договоре отсутствует обязанность поставить Заказчику Волжской ГЭС (с которым заключен договор на выполнение работ и на который ссылается АО «Гидроремонт-ВКК») определенный товар, определенной марки, товарного знака, определенного завода-изготовителя.

Если Заказчик АО «Гидроремонт-ВКК» сомневается в том, что ему поставят в рамках закупочной процедуры качественный товар, соответствующий техническим требованиям Волжской-ГЭС, то в данном случае может быть проведен входной контроль материалов по качеству и в полном соответствии с требованиями проекта первоначального Заказчика Волжской ГЭС, но проводить все закупки в обход закона 223-ФЗ незаконно. Таким образом можно заключить любой рамочный договор с основным заказчиком Волжская ГЭС.

В данном случае Заказчик ссылается на договор 2016 года (Договор № 5-рем-2016-ВолГЭС/ВЖ 238/16 от 23.12.2016г., заключенный между филиалом ПАО «РусГидро» - Волжская ГЭС» и Волжским филиалом АО «Гидроремонт-ВКК») и, по его мнению, может несколько лет осуществлять все закупки, обходя 223-ФЗ, нарушая антимонопольное законодательство и ФЗ-115 о защите конкуренции.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, данным Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 статьи 2 Закон о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Согласно части 2 статьи 2 Закона о закупках положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Положение о закупке товаров, работ, услуг Заказчика в редакции, действующей на момент объявления закупок (далее - Положение о закупках), размещено на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (далее — Официальный сайт).

Заказчиком на Официальном сайте размещена действующая редакция извещения о проведении Закупки.

Согласно пунктам 1, 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики должны руководствоваться принципами информационной открытости, равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Пунктом 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках также предусмотрено указание в документации о закупке требований к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям.

Заказчик в закупочной документации указывает, что в процедуре запроса предложений могут участвовать Малые предприятия, однако в пункте 8

Приложение № 3 – Отборочные критерии оценки заявок Участников запроса предложений номер критерия 7 выдвигает дополнительные требования к участникам запроса предложений

7	Соответствие Участника иным дополнительным требованиям, установленным в Технических требованиях, с предоставлением подтверждающих документов <i>(данный пункт применяется только в случае установления соответствующих требований в документации о закупке)</i>
---	--

	Отсутствие сведений, указывающих на ненадежность Участника, в соответствии с Методикой проверки ДРиФС, являющейся приложением к документации о закупке
--	---

Данная методика определения надежности ограничивает круг участников запроса предложений и носит дискриминационный характер. По данной методике можно практически у любого Малого предприятия сделать вывод из их собственной методики, что у предприятия кризисное финансовое положение и по этому критерию отклонить заявку.

В приложении к документации приложена данная

МЕТОДИКА ПРОВЕРКИ НАДЕЖНОСТИ (ДЕЛОВОЙ РЕПУТАЦИИ) И ФИНАНСОВОГО СОСТОЯНИЯ (УСТОЙЧИВОСТИ) УЧАСТНИКОВ ЗАКУПОЧНЫХ ПРОЦЕДУР, ПРОВОДИМЫХ АО «ГИДРОРЕМОНТ-ВКК».

В соответствии с ГК РФ **предпринимательская деятельность** — деятельность, направленная на *систематическое* получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг, которая осуществляется самостоятельно на свой риск лицом, зарегистрированным в установленном законом порядке в качестве индивидуального предпринимателя.

Таким образом малые предприятия осуществляют свою деятельность на свой страх и риск за свой счет. В соответствии с проектом договора продукция отгружается Заказчику без предоплаты на условиях отсрочки платежа 30 дней. Платеж в размере 90 (девяносто) % от стоимости по поставленной партии Продукции, согласно Заявке, производится Заказчиком в течение 30 (тридцати) календарных дней с даты подписания Товарной накладной по форме ТОРГ-12 или Универсального передаточного документа (УПД) на соответствующую партию Продукции, при условии получении счета, выставленного Поставщиком. При этом в счетах на оплату, выставленных Поставщиком, должна быть отдельно выделена сумма обеспечительного платежа. А также удерживается еще обеспечительный платеж. Обеспечительный платеж в размере 10 (десять) % от стоимости Продукции производится в течение 70 (семидесяти) календарных дней с даты исполнения Поставщиком всех обязательств по Договору при отсутствии претензий и требований со стороны Покупателя и с учетом п.2.6. Договора на основании счета, выставленного Поставщиком.

Также предусмотрены санкции за ненадлежащее исполнение договора, таким образом Заказчик по всем условиям договора защищен от ненадлежащего выполнения обязательств со стороны участников закупки (Поставщиков).

Несостоятельность (**банкротство**) юридического лица - это **признанная арбитражным судом** неспособность должника в полном объеме удовлетворить требования кредиторов по денежным обязательствам и (или) исполнить обязанность по уплате обязательных платежей.

В своей методике Заказчик без арбитражного суда определяет кризисное финансовое состояние участника и на основании этого критерия может отклонить заявку.

ООО «СоМакс» три раза было отклонено по данному признаку данным Заказчиком по схожим процедурам, при этом Заказчиком не принималось во внимание письма ООО «СоМакс», в которых указывалось, что у организации ООО «СоМакс» нет ни одного судебного разбирательства за все время существования организации, нет ни одного кредита вообще, все денежные средства организации переданы ООО «СоМакс» ее единственным участником и директором в одном лице по договору беспроцентного займа. У ООО «СоМакс» нет ни одного кредитора, по отношению к которому были бы не выполнены финансовые требования.

Но поданной методике на основе финансовой отчетности Заказчик неоднократно делает вывод о том, что у ООО «СоМакс» кризисное финансовое состояние, хотя ООО «СоМакс» прикладывает выполненные договоры с другими государственными Заказчиками на суммы, в несколько раз превосходящие начально максимальную цену по договору.

На этом основании ООО «СоМакс» просит исключить данную методику определения деловой репутации и финансового состояния из документации закупки ввиду ее необъективности и дискриминации.

Банкротом может признать только суд по заявлению кредиторов или самого юридического лица. Заказчик же в своей документации о закупке приписывает себе право самостоятельно без суда определять финансовое положение участников закупки и отклонять заявку по этому критерию.

В ГК РФ действует презумпция порядочности контрагентов, пока иное не будет установлено вступившим в силу решением суда.

В методике же деловой репутации такие параметры даже не учтены:

1. Наличие вступивших в силу решений суда по требованию о взыскании кредиторской задолженности.
2. Наличие исполнительных производств (в том числе не исполненных) и др.

Данная методика определяет финансовое положение участников, опираясь на строки в бухгалтерском балансе, а именно валюта баланса и долгосрочные и

краткосрочные обязательства, прибыль. Опираясь на данные категории и подставляя их в формулы, Заказчик выставляет ничем не обоснованные коэффициенты, по которым как Заказчик считает может судить о финансовом положении участника и на этом основании отклонять заявки.

Усредненным (средневзвешенным) рассчитанным финансовым показателем (пункт **Error! Reference source not found.** настоящей методики) в соответствии со следующей таблицей присваиваются оценки по шкале от 0 баллов (минимальная оценка) до 1 балла (максимальная оценка):

Таблица 1

Финансовый показатель (усредненный)	Перевод рассчитанного значения финансового показателя – X в оценку в баллах										
	0,0	0,1	0,2	0,3	0,4	0,5	0,6	0,7	0,8	0,9	1,0
Показатели, характеризующие способность участника расплачиваться по финансовым обязательствам, его устойчивость и рентабельность:											
Доля привлеченных средств в пассивах, %	X > 99,5	98,5 < X ≤ 99,5	98,0 < X ≤ 98,5	96,0 < X ≤ 98,0	94,0 < X ≤ 96,0	92,0 < X ≤ 94,0	90,0 < X ≤ 92,0	83,0 < X ≤ 90,0	76,0 < X ≤ 83,0	70,0 < X ≤ 76,0	X ≤ 70,0
Рентабельность инвестированного капитала, %	X < -10,0	-10,0 ≤ X < -7,0	-7,0 ≤ X < -3,0	-3,0 ≤ X < 0,0	0,0 ≤ X < 3,0	3,0 ≤ X < 7,0	7,0 ≤ X < 10,0	10,0 ≤ X < 13,0	13,0 ≤ X < 17,0	17,0 ≤ X < 20,0	X ≥ 20,0
Долг / EBITDA, год	X > 11	10 < X ≤ 11	9 < X ≤ 10	8 < X ≤ 9	7 < X ≤ 8	6 < X ≤ 7	5 < X ≤ 6	4 < X ≤ 5	3 < X ≤ 4	2 < X ≤ 3	X ≤ 2
Показатели, характеризующие операционную деятельность:											
Период оборота дебиторской задолженности, день	X > 165	150 < X ≤ 165	135 < X ≤ 150	120 < X ≤ 135	105 < X ≤ 120	90 < X ≤ 105	75 < X ≤ 90	60 < X ≤ 75	45 < X ≤ 60	30 < X ≤ 45	X ≤ 30
Период оборота кредиторской задолженности, день	X > 165	150 < X ≤ 165	135 < X ≤ 150	120 < X ≤ 135	105 < X ≤ 120	90 < X ≤ 105	75 < X ≤ 90	60 < X ≤ 75	45 < X ≤ 60	30 < X ≤ 45	X ≤ 30
Показатели, характеризующие ликвидность:											
Коэффициент абсолютной ликвидности	X < 0,03	0,03 ≤ X < 0,04	0,04 ≤ X < 0,05	0,05 ≤ X < 0,06	0,06 ≤ X < 0,07	0,07 ≤ X < 0,09	0,09 ≤ X < 0,10	0,10 ≤ X < 0,13	0,13 ≤ X < 0,17	0,17 ≤ X < 0,20	X ≥ 0,20
Коэффициент покрытия внеоборотных активов долгосрочными источниками финансирования	X > 1,7	1,6 < X ≤ 1,7	1,5 < X ≤ 1,6	1,4 < X ≤ 1,5	1,3 < X ≤ 1,4	1,2 < X ≤ 1,3	1,1 < X ≤ 1,2	1,0 < X ≤ 1,1	0,9 < X ≤ 1,0	0,8 < X ≤ 0,9	X ≤ 0,8

Показатель, характеризующий финансовую устойчивость:											
Коэффициент финансовой независимости (автономии)	$X < 0,05$	$0,05 \leq X < 0,10$	$0,10 \leq X < 0,15$	$0,15 \leq X < 0,20$	$0,20 \leq X < 0,25$	$0,25 \leq X < 0,27$	$0,27 \leq X < 0,30$	$0,30 \leq X < 0,33$	$0,33 \leq X < 0,35$	$0,35 \leq X < 0,40$	$X \geq 0,40$
Показатели, характеризующие соответствие масштабов деятельности участника:											
Коэффициент масштаба деятельности участника по отношению к годовой выручке	$X > 0,70$	$0,60 < X \leq 0,70$	$0,50 < X \leq 0,60$	$0,40 < X \leq 0,50$	$0,30 < X \leq 0,40$	$0,25 < X \leq 0,30$	$0,20 < X \leq 0,25$	$0,15 < X \leq 0,20$	$0,10 < X \leq 0,15$	$0,01 < X \leq 0,10$	$X \leq 0,01$
Коэффициент масштаба деятельности участника по отношению к активам	$X > 1,40$	$1,20 < X \leq 1,40$	$1,00 < X \leq 1,20$	$0,80 < X \leq 1,00$	$0,60 < X \leq 0,80$	$0,50 < X \leq 0,60$	$0,40 < X \leq 0,50$	$0,30 < X \leq 0,40$	$0,20 < X \leq 0,30$	$0,02 < X \leq 0,20$	$X \leq 0,02$

Легенда:

- кризисное финансовое состояние;
- неустойчивое финансовое состояние;
- удовлетворительное финансовое состояние.

Таким образом Заказчик публикуя данную методику ограничивает участников запроса предложений и на основании только своей методики, а объективные критерии, такие как, вступившие в силу решения суда или действующие исполнительные производства им в расчет не берутся. Презумпция порядочности контрагента в соответствии с ГК РФ не действует. Нарушается принцип свободы предпринимательства, поверхностно анализируется финансовая отчетность.

Данная методика определения деловой репутации не обоснована, ее критерии не вытекают из закона или иных подзаконных актов.

Как может один из данных коэффициентов повлиять на исполнение договора с Заказчиком?

Почему действуют именно эти коэффициенты? Чем неустойчивое финансовое состояние отличается от кризисного финансового состояния и где грань между ними, объективно доказывающая на основании Закона, что один коэффициент-это кризисное финансовое состояние, а на 0,1 больше-это уже неустойчивое финансовое состояние.

Если бы у предприятия были бы не исполненные обязательства, то у этого предприятия были бы судебные дела и требования со стороны государственных налоговых и других органов, а если таких данных нет, то должна действовать презумпция ГК РФ, о том что все обязательства выполняются надлежащим образом .

Заказчик «Гидроремонт ВКК» производит ремонт на гидроэлектростациях госкорпорации «РУСГИДРО» и все закупки должен осуществлять в соответствии с 223 ФЗ, в котором есть прямой запрет на дискриминацию участников.

ООО «СоМакс» считает данные коэффициенты условными, ничем не обоснованными, тем более Законами, подзаконными актами и т.п. Данная методика определения деловой репутации ограничивает конкуренцию и дает право Заказчику на дискриминацию участников запроса предложений.

Просим комиссию ФАС отменить Протокол № 1 от 09.01.19 в связи с тем, что Заказчиком АО «Гидроремонт-ВКК» неправильно применены нормы 223-ФЗ, 233-ФЗ пп. «Г» п. 3 части 6.1. ст. 3, Заказчик неправомерно не рассматривает аналоги и эквиваленты в данной закупке, отклоняет участников закупки в своем Протоколе № 1, незаконно, ссылаясь на заключенный Договор № 5-рем-2016-ВолГЭС/ВЖ 238/16 от 23.12.2016г., заключенный между филиалом ПАО «РусГидро» - Волжская ГЭС» и Волжским филиалом АО «Гидроремонт-ВКК», тем самым ограничивает конкуренцию и неправомерно отклоняет участников закупки, предлагающих аналоги или эквиваленты.

Директор ООО «СоМакс» Соколов М.Н.



Приложение:

1. Решение № 1 от 14.06.2016 г.