



Заказчик (Ответчик) : ГУП АВТОКОМБИНАТ "МОСАВТОСАНТРАНС"
121087, МОСКВА ГОРОД, УЛИЦА ФИЛЁВСКАЯ Б., 2, ОГРН: 1037739242067,
Дата присвоения ОГРН: 27.01.2003, ИНН: 7730036274, КПП: 773001001

Жалоба на действия заказчика.

14.08.2019 года Заказчиком размещена закупка по поставке автомобильных шин (автошин) и дисков колесных для нужд ГУП Автокомбината «Мосавтосантранс» (далее- ответчик) № извещения 31908197975 (далее- закупка).

Данная закупка размещена с нарушением законодательства, что подтверждают следующие факты:

Факт №1. Включение в документацию о закупке требований к закупаемому товару, которые свидетельствуют о его конкретном производителе, в отсутствие спецификации такого товара, его использования является ограничением конкуренции.

Согласно требованиям части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе установленные заказчиком требования к качеству, техническим характеристикам товара, работы, услуги, к их безопасности, к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы и иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

Согласно пункта 2 части 6.1 статьи 3 Закона № 223-ФЗ о закупках в описание предмета закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных 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.

Принцип недопустимости ограничения конкуренции согласуется с

предусмотренным частью 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции запретом при проведении торгов, запроса котировок цен на товары, запроса предложений осуществлять действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Включение заказчиком в аукционную документацию требований к закупаемому товару, которые свидетельствуют о его конкретном производителе, при отсутствии специфики использования такого товара является нарушением положений ст. 33 Закона о контрактной системе (п. 2 Обзора судебной практики применения законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, утвержденного Президиумом ВС РФ 28 июня 2017 г.).

В аукционной документации к закупке, а именно в спецификации ответчик указывает первым пунктом ряд характеристик, а также конкретный товарный знак: «Для легкогрузовых автомобилей КОРДИАНТ Бизнес СА-1» при отсутствии явной специфики использования такого товара, так как данным характеристикам отвечают еще как минимум два производителя, которые как следствие незаконно ограничены от участия в данной закупке, о чем свидетельствует таблица сравнения характеристик и сертификаты соответствия на два аналогичных товара. Все доказательства приложены к заявлению.

При этом указание в закупочной документации товарного знака может быть признано допустимым в случаях, когда закупка эквивалентного товара приведет к дополнительным и подтвержденным затратам, превышающим возможную выгоду заказчика. Как видим из существующих доказательств закупка эквивалентного товара никак не может привести к дополнительным затратам а по стоимостной характеристики и вовсе может снизить расходы.

Согласно ст. 17 Закона о защите конкуренции предусмотрены антимонопольные требования к торгам, запросу котировок цен на товары, запросу предложений, в частности:

1) координация организаторами закупки или заказчиками деятельности их участников, а также заключение соглашений между организаторами торгов и (или) заказчиками с участниками этих торгов, если такие соглашения имеют своей целью либо приводят или могут привести к ограничению конкуренции и (или) созданию преимущественных условий для каких-либо участников;

2) создание участнику или нескольким участникам закупки преимущественных условий участия в торгах, запросе котировок, запросе предложений, в том числе путем доступа к информации;

3) нарушение порядка определения победителя или победителей торгов, запроса котировок, запроса предложений;

4) участие организаторов закупочных процедур или заказчиков и (или) их работников в торгах, запросе котировок, запросе предложений;

5) не предусмотренное федеральными законами или иными нормативными правовыми актами ограничение доступа к участию в торгах, запросе котировок, запросе предложений;

6) ограничение конкуренции между участниками торгов, участниками запроса котировок, участниками запроса предложений путем включения в состав лотов товаров, работ, услуг, технологически и функционально не связанных с товарами, работами, услугами, поставки, выполнение, оказание которых являются предметом торгов, запроса котировок, запроса предложений.

Последствиями нарушения данных положений может являться признание судом соответствующих торгов, запроса котировок, запроса предложений и заключенных по результатам таких закупочных процедур сделок недействительными, в том числе по иску антимонопольного органа (ч. 4 ст. 17 Закона о контрактной системе).

Факт№2. Установление требований о выполнении контракта лично, без привлечения субподрядчиков, отвечающих потребностям и интересам заказчика, может рассматриваться как ограничение круга потенциальных участников в отдельных случаях.

Ответчик в части II. ИНФОРМАЦИОННАЯ КАРТА АУКЦИОНА в пункте 2.11. указывает, что привлечение соисполнителей (субподрядчиков) к исполнению договора не допускается.

Указание в документации о закупке запрета на привлечение со стороны участника закупки субподрядчиков, соисполнителей противоречит части 1 статьи 2 Закона о закупках, поскольку участник закупки, отвечающий установленным документацией требованиям, является субъектом предпринимательской деятельности и вправе привлекать для выполнения работ третьих лиц (субподрядчиков).

Кроме того, положениями Закона о закупках не предусмотрена возможность установления в закупочной документации требования о выполнении работ по контракту лично. Следовательно, включение заказчиком в документацию о закупке запрета на привлечение субподрядчиков является по своей правовой природе запретом, ограничивающим количество участников закупки, что, в свою очередь, ведет к ограничению конкуренции.

Истец изучил сформировавшуюся судебную практику, которая указывает на то, что запрет привлечения субподрядчиков и соисполнителей в некоторых случаях не является требованием, предъявляемым к участнику закупки, а относится к порядку исполнения договора и соответствует положениям статей

706 и 780 ГК РФ, предоставляющим возможность включения в договор условия о личном выполнении подрядчиком работ (оказании услуг).

Однако, условие выполнения работ, оказания услуг, поставки товаров, являющихся предметом закупки, собственными силами может рассматриваться как нарушающее законодательство, если будет доказано, что это условие включено в документацию о закупках специально для того, чтобы обеспечить победу конкретному хозяйствующему субъекту (Постановление Президиума ВАС РФ от 28 декабря 2010 г. № 11017/10 по делу № А06-6611/2009).

Вместе с тем, 223-ФЗ – это основной закон, на который следует опираться. Он направлен на расширение конкуренции, возможности участия в закупках неограниченного круга лиц. Поэтому положение ГК РФ необходимо применять с учетом требований специального закона – 223-ФЗ.

В данном случае, если рассмотреть подробно документацию, то мы увидим, что по спорной позиции ответчику необходимы шины в количестве 2500 шт. По сложившейся на сегодняшний день деловой традиции у каждого производителя есть определенные партнеры их может быть несколько или один, которые получают более привлекательные условия ввиду долгосрочного и плодотворного сотрудничества. Чтобы получить такую большую партию шин, нужно определенно быть партнером необходимого производителя или же обратиться к его партнеру и получить возможность поставлять именно тот товар, который указан в спецификации к закупке.

Таким образом именно данное требование применимое к данной конкретной закупке в которой указан определенный товарный знак, не позволяет осуществить поставку с привлечением субподрядчика специально и максимально сжимая круг потенциальных участников до необходимого производителя и его официального партнера.

Правоотношения, возникающие при организации и проведении торгов, а также при заключении договоров по результатам торгов, относятся к сфере гражданско-правового регулирования, и защита прав, нарушенных при организации и проведении торгов, должна осуществляться соответствующими, предусмотренными законом способами, а именно способом, прямо установленным статьей 449 Гражданского кодекса Российской Федерации.

Согласно статье 449 Гражданского Кодекса Российской Федерации устанавливает общее положение, согласно которому торги, проведенные с нарушением правил, установленных законом, могут быть признаны Федеральным антимонопольным органом недействительными по жалобе заинтересованного лица. .

Заявитель не может принять участие в данной закупке ввиду того, что ответчиком был ограничен круг участников путем указания конкретного товарного знака при отсутствии явной специфики использования такого товара. Заявитель готов осуществить поставку эквивалентных товаров полностью соответствующих заявленным в документации к закупке

характеристикам в рамках данной закупки , о чем свидетельствуют письма от производителей. Заявитель не имеет возможности подать заявку так как подача участником заявки для участия в конкурсе свидетельствует о принятии им условий его проведения, содержащихся в конкурсной документации, и, соответственно, о заключении заказчиком и участником соглашения, которое может быть квалифицировано как соглашение о ведении переговоров (пункты 1, 2 статьи 434, пункт 1 статьи 433, статья 435, пункт 3 статьи 438 ГК РФ).

На основании вышеизложенного и руководствуясь статьями Гражданского кодекса Российской Федерации,

ПРОШУ:

- 1.Приостановить проведение закупки №31908197975 , отменить результаты закупки №31908197975.
- 2.Признать жалобу обоснованной.
- 3.Выдать Заказчику(ответчику) предписание о внесении изменений в документацию о проводимой закупке №31908197975 .

Приложения:

1. Таблица сравнения характеристик конкурентов;
2. сертификаты соответствия на два аналогичных товара;
3. Прочие доказательства по конкурентам;
- 4.Письма от производителей;
- 5.Доверенность представителя;
6. Выписка из Единого государственного реестра юридических лиц или Единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей с указанием сведений о месте нахождения или месте жительства истца и (или) приобретении физическим лицом статуса индивидуального предпринимателя либо прекращения физическим лицом деятельности в качестве индивидуального предпринимателя или иной документ, подтверждающий указанные сведения или отсутствие таковых;



