

ЖАЛОБА

на действия (бездействие) организатора закупки
(закрытого запроса предложений в электронной форме без предварительного
квалификационного отбора на право заключения договора на поставку запасных частей к
насосам ОПВ, 600В)

27.12.2023 на электронной площадке [redacted] опубликовано
извещение № 235012600489 о проведении закупки – закрытого одноэтапного запроса
предложений в электронной форме без предварительного квалификационного отбора,
проводимого заказчиком [redacted] организатор закупки филиал

Предмет договора: поставка запасных частей к
насосам ОПВ, 600В.

... подало заявку на участие в закупке, ей был присвоен № 26158. Заявка ... была не допущена к дальнейшему участию в закупке в связи с несоответствием продукции, указанной в заявке, требованиям закупочной документации (протокол № 32313137896/2 от 14.02.2024 заседания закупочной комиссии).

... считает решение закупочной комиссии по не допуску заявки заявителя необоснованным, размещенную Заказчиком техническую документацию сформированной с нарушением требований законодательства и нарушающей права и законные интересы заявителя.

1. Согласно п.2 «Извещение о проведении закупки» закупка проводится в соответствии с Единым отраслевым стандартом закупок (Положением о закупке) (далее ЕОСЗ) Государственной корпорации по атомной энергии «Росатом» с изменениями, утвержденными решением наблюдательного совета Госкорпорации «Росатом» (протокол от 31.01.2023 № 174), с учетом приказов генерального директора Госкорпорации «Росатом» от 27.02.2019 № 1/191-П (в редакции приказа Госкорпорации «Росатом» от 29.03.2023 № 1/524-П), от 09.03.2023 № 1/379-П-дсп.

Закупка регулируется Федеральным законом от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Закон № 223-ФЗ от 18.07.2011 (ред. от 04.08.2023) содержит определённые требования для описания в документации о конкурентной закупке предмета закупки (п.6.1. ст.3), а именно, заказчик должен руководствоваться следующими правилами:

1) в описании предмета закупки указываются функциональные характеристики (потребительские свойства), технические и качественные характеристики, а также эксплуатационные характеристики (при необходимости) предмета закупки;

2) в описании 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, за исключением случаев, если не имеется другого способа, обеспечивающего более точное и четкое описание указанных характеристик предмета закупки.

В соответствии с Техническим заданием, являющимся неотъемлемой частью закупочной документации, п.1.1 Наименование продукции Заказчиком указано, что «**Изготовителем закупаемой продукции является** ... г. Сысерть, Свердловская область». При этом не указаны никакие идентификационные данные данной организации, кроме наименования.

Заказчик в обоснование указания конкретного изготовителя в закупочной документации ссылается на положения ЕОСЗ, указывая, что данные о наименовании изготовителя носят обязательный характер, на основании пункта «б» части 5 статьи 5.2.1 ЕОСЗ.

Положение ЕОСЗ, дающее право заказчику указания в закупочной документации изготовителя продукции, противоречит нормам п. 6.1 ст.3 Закона № 223-ФЗ. Заказчику при формировании Закупочной документации необходимо руководствоваться п. 2 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках, согласно которому недопустима ссылка на изготовителя продукции. Следовало ограничиться в описании предмета закупки указанием на технические и функциональные характеристики закупаемой продукции.

В соответствии с п. 4.1. Технического задания продукция должна быть изготовлена по чертежам, перечисленным в п.1.1 к техническому заданию.

В п.1.1 при описании предмета закупки указаны следующие чертежи:

Рукав - ч. Г-29777СБ

Уплотнение - ч. Д-33987СБ

Камера рабочего колеса из 2-х половин - ч. Б-33831

Вкладыш из 4-х частей - ч. В-29390СБ.

Указанные чертежи заказчиком не приложены к закупочной документации в виду их отсутствия.

Указание в закупочной документации на производителя поставляемой в рамках закупки продукции ограничивает количество участников закупки и нарушает требования действующего законодательства о закупках и о защите конкуренции.

Исходя из буквальной диспозиции пункта 2 части 6.1 статьи 3 Закона № 223-ФЗ следует, что Законом запрещается установление в описании предмета закупки таких требований к товарам, которые влекут необоснованное ограничение количества участников закупки.

Согласно п. 10 Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Федерального закона от 18 июля 2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 16 мая 2018 г.), включение в документацию о закупке требований к закупаемому товару, которые свидетельствуют о его конкретном производителе, в отсутствие специфики такого товара, его использования является ограничением конкуренции.

Организатором закупки не представлено обоснование невозможности указания в описании предмета закупки исключительно технических и функциональных характеристик закупаемого товара без ссылки на наименование изготовителя закупаемой продукции. Если Организатор закупки не мог ограничиться простым указанием на технические и функциональные характеристики товара, ему следовало допустить поставку эквивалента.

Доказательством, подтверждающим факт ограничения указанным требованием количества участников закупки, выступает упомянутый протокол № 32313137896/2 от 14.02.2024 заседания закупочной комиссии, в соответствии с которым закупочная комиссия отклонила двух из трех участников закупки, предложивших продукцию иных производителей.

2. В соответствии с Технической документацией изготовление комплектующих должно осуществляться в соответствии с РКД, с учетом всех внесённых изменений в нее держателем подлинников РКД на продукцию.

К конкурсной документации приложен паспорт агрегата электронасосного ОПА 10-185 ЭГ-УЗ, 1982 года, произведенного ПО Уралгидромаш.

ПО Уралгидромаш в настоящий момент не существует. Сведения о его правопреемнике отсутствуют.

Кто является разработчиком и держателем конструкторской документации на оборудование, установленное у Заказчика не известно.

В едином государственном реестре юридических лиц имеются сведения об ИНН 6652028306, дата образования 02.03.2009. Являться изготовителем, а также единственным держателем конструкторской документации на продукцию, изготовленную в 1982 году, может точно так же, как и другие организации, которые приобрели данные чертежи у разработчика КТД.

Предметом закупки является: право заключения договора на поставку запасных частей к насосам ОПВ, 600В.

Указанные насосы ОПВ и 600В, для которых поставляются запасные части в рамках закупки, были произведены ПО «Уралгидромаш» в 1982 году, которое не тождественно АО «Уралгидромаш» (ранее - ЗАО «Энергомаш (Сысерть) — Уралгидромаш») и не является его правопреемником.

Документы, подтверждающие, что АО «Уралгидромаш» является разработчиком конструкторской документации на насосы ОПВ, 600В, либо обладает исключительным правом на конструкторско-технологическую документацию на данные насосы, равно как

свидетельствующие о том, что [] является единственным лицом, обладающим правом распоряжения данной документацией, к закупочной документации не приложено.

В свою очередь, Организатор торгов в обоснование применения п. «б» ч. 5 ст. 5.2.1 ЕОСЗ ссылается на приложенные в составе Закупочной документации:

- изменения от 14.09.2023 в паспорт ПС 06-07-129-82 АО «Уралгидромаш», где указано, что они распространяются на насосы типа ОВ (ОПВ), изготовленные на []

- изменения от 14.09.2023 в руководство по эксплуатации РЭ 06-07-133-82 АО «Уралгидромаш», где указано, что они распространяются на насосы центробежные вертикальные типа В, изготовленные на []

Поскольку в рамках настоящей закупки закупаются запасные части к насосам ОПВ, 600В, не произведенным на [] (они были произведены [] в 1982 году), то на них внесенные [] изменения в эксплуатационную документацию не могут распространяться.

Согласно бюллетеня 60793142.009 БЭ (изменения в руководство по эксплуатации РЭ 06-07-133-82) [] дополнил руководство по эксплуатации пунктом 3.7.1. следующего содержания: «предприятие-изготовитель несет ответственность за надежную работу насоса (агрегата), включая гарантийный период, только при использовании оригинальных запасных частей, изготовленных []»

Согласно бюллетеня 60793142.008 БЭ к паспорту насоса ОВ (ОПВ)-185 ПС 06-07-129-82 внесли изменения следующего содержания: «дополнить п.7.2.1: предприятие-изготовитель несет ответственность за надежную работу насоса (агрегата), включая гарантийный период, только при использовании оригинальных запасных частей, изготовленных []»

В бюллетенях указано, что основанием для выпуска бюллетеней является внесение в эксплуатационную документацию требований в части использования оригинальных (подлинных) запчастей для ремонта насоса с учетом оценки рисков, связанных с безопасностью продукции и мер противодействия обороту фальсифицированной и контрафактной продукции заказчиками.

Исходя из фактических обстоятельств у [] отсутствуют правовые основания вносить изменения в документацию на продукцию, изготовителем которой он не является, и не может является по факту регистрации юридического лица значительно позже даты изготовления самого оборудования.

Считаем, что [] неправомерно внес изменения в техническую документацию, а именно в паспорт насоса ОВ (ОПВ)-185 ПС 06-07-129-82, руководство по эксплуатации РЭ 06-07-133-82 бюллетенем 60793142.008БЭ от 14.09.2023 лист 51, а филиал [] в свою очередь безосновательно без проверки юридических оснований для внесения указанных изменений принимает изменения в техническую документацию.

В случае допущения данного обстоятельства другие заводы так же смогут предъявить свои права на эксклюзивное владение документацией и ограничить конкуренцию в поставках определенного вида оборудования.

3. Пунктом 2 части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» предусмотрено, что при проведении торгов, запроса котировок цен, запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе создание участникам преимущественных условий участия, если иное не установлено федеральным законом.

Требование технического задания со ссылкой на товарные знаки, знаки обслуживания, фирменные наименования, патенты, полезные модели, промышленные образцы, наименование места происхождения товара или наименование изготовителя, носящие обязательный характер, на основании пункта «б» части 5 статьи 5.2.1 ЕОСЗ не может служить основанием к обязательной

поставке продукции, изготовленной только ак как
не являться производителем установленного у заказчика оборудования 1982 года.

К закупочной документацией приложены:

1.	Спецификация	1
2.	Копии из паспорта ПС 06-07-129-82	10
3.	Копии из ТУ ЭО 0054-96	4
4.	Копии из ТУ ЭО 0027-2011.	2
5.	Копии из КТД 566096	1
6.	Копия руководства по эксплуатации РЭ 06-07-133-82	23
7.	Изменение в паспорте ПС 06-07-129-82	3
8.	Изменение в РЭ 06-07-133-82	3

Анализ приложенных документов показывает, что в технической документацией нет требования о проведении ремонта только запасными частями, изготовленными непосредственно изготовителем продукции.

Указание в документации конкретного поставщика является грубым нарушением всех принципов состязательности и возможно лишь при проведении неконкурентных процедур закупок, относящихся к процедурам, не предусматривающим состязательность их участников и проводимые в предусмотренном ЕОСЗ — закупкам у единственного поставщика (подразделы 10.11, 10.12 и 10.13). и может повлечь за собой необоснованное ограничение количества участников закупки, имеющих возможность поставить товар с необходимыми Заказчику характеристиками. Тем более, что изготовителя установленного оборудования уже не существует и не имеется правопреемника в части передачи прав на техническую и конструкторскую документацию.

Кроме того, требование, что продукция должна быть изготовлена только АО «Уралгидромаш» может привести к необоснованному завышению цен на продукцию одного поставщика.

Ранее, в аналогичных конкурсах на поставку запасных частей, в том числе именно для насосов ОВ (ОПВ)-185, размещаемых филиалами успешно поставляло свою продукцию (договор поставки № 9/107354-ДОЗиИ-1-03 от 30.12.2019). Заказчик не заявляли претензий о несовместимости поставленных запасных частей к насосам, изготовленным ПО «Уралгидромаш», каких-либо сбоев в работе оборудования, тем более аварийных ситуаций не фиксировалось, претензий к изготовителю запасных частей не предъявлялось.

4. 10.01.2023 в адрес организатора закупки был направлен запрос по разъяснению технической документации, конкретно о необходимости поставки запасных частей конкретно

В ответе на запрос организатором закупки указано:

«В соответствии с подразделом 1.1 раздела 1 технического задания от 19.10.2023 № 9/281078-ЗП, опубликованного в составе закупочной документацией, установлено, что ссылки в закупочной документации на товарные знаки и т.п. носят обязательный характер, на основании пункта «б» части 5 статьи 5.2.1 ЕОСЗ..... Изготовителем закупаемой продукции является АО «Уралгидромаш» г.Сысерть, Свердловская область.

Данное требование установлено на основании технической документации на оборудование, эксплуатируемое на Балаковской АЭС, изготовителя «ПС 06-07-129-82-паспорт РЭ 06-07-133-82 – руководство по эксплуатации.

Таким образом, заказчик при формировании требований к продукции вправе не указывать слова «или аналог (или эквивалент) при указании в требованиях к продукции наименования изготовителя».

В своих разъяснениях организатор закупки ссылается на паспорт ПС 06-07-129-82, руководство по эксплуатации РЭ 06-07-133-82. В данных документах изготовителем продукции указан ПО Уралгидромаш, документы датированы 1982 годом. Как указано выше, АО «Уралгидромаш» не является правопреемником ПО Уралгидромаш, и не является изготовителем указанных насосов и не может вносить какие-либо изменения в паспорта насосов не своего производства, равно как и не может нести гарантии, про которые говорится в изменении, внесённом в техническую документацию завода изготовителя в 2023 году.

Паспорт и руководство по эксплуатации являются эксплуатационными документами (п. 5.1.2 Национального стандарта РФ ГОСТ Р 2.601-2019 «Единая система конструкторской документации. Эксплуатационные документы») (утв. и введен в действие приказом Федерального агентства по техническому регулированию и метрологии от 29 апреля 2019 г. № 177-ст).

Согласно п. 1.1 Межгосударственного стандарта ГОСТ 2.603-68 «Единая система конструкторской документации. Внесение изменений в эксплуатационную и ремонтную документацию» (утв. Комитетом стандартов, мер и измерительных приборов при Совете Министров СССР в декабре 1967 г.), внесение изменений в копии эксплуатационных и (или) ремонтных документов должно производиться на основании «Бюллетеней», согласованных, утвержденных и введенных в действие в порядке, установленном для эксплуатационных документов. «Бюллетень» может быть выполнен в бумажной и (или) электронной форме (электронный бюллетень).

В соответствии с п. 1.2 ГОСТ 2.603-68, выпускать «Бюллетень» имеет право только предприятие (организация) - держатель подлинников.

Как видится Заявителю, в настоящее время держатель подлинников эксплуатационных документов на изделия, которые были изготовлены в 1982 году, отсутствует в связи с прекращением деятельности изготовителя оборудования, а равно любых его правопреемников.

Поскольку АО «Уралгидромаш» не является держателем подлинников эксплуатационных документов на соответствующие изделия, то оно не имело право вносить изменения в копии таких эксплуатационных документов.

В силу п. 1.3 ГОСТ 2.603-68, внесение изменений в копии эксплуатационных и ремонтных документов должно производиться при:

конструктивных изменениях изделия или изменении условий эксплуатации, которые вызывают необходимость изменения установленных ранее правил эксплуатации и ремонта;

изменениях способов и техники проведения ремонта изделий, которые влекут за собой изменение технологии ремонта и (или) технических требований, предусмотренных ранее выпущенными эксплуатационными и (или) ремонтными документами;

обнаружении в документе ошибки, вызывающей неправильную эксплуатацию и (или) ремонт изделия.

Суть внесенных в эксплуатационные документы изменений сводится к тому, чтобы использовать *«оригинальные запасные части, изготовленные для «надежной работы насоса (агрегата), включая гарантийный период»*, это не относится ни к конструктивным изменениям изделия, ни к изменениям условий эксплуатации, ни к изменениям способов и техники проведения ремонта изделий, ни тем более к обнаружению в документе ошибки.

Поскольку внесенные изменения в эксплуатационные документы осуществлены без учета приведенных выше оснований, то следует признать такие изменения необоснованными, сделанными в нарушение требований нормативно-технической документации, направленными исключительно на создание необоснованного конкурентного преимущества при участии в закупках и ограничение количества участников закупки.

Таким образом, не имело надлежащих правовых оснований для внесения изменения в эксплуатационную документацию насосов, запасные части к которым являются предметом закупки.

не имело надлежащих правовых оснований для внесения изменения в эксплуатационную документацию насосов, запасные части к которым являются предметом закупки.

Правила внесения изменений в технологические документы установлены Межгосударственным стандартом ГОСТ 2.503-2013 «Единая система конструкторской документации. Правила внесения изменений» (введен в действие приказом Федерального агентства по техническому регулированию и метрологии от 22 ноября 2013 г. № 1628-ст). Согласно п. 4.11. ГОСТ 2.503-2013, внесение изменений в копии эксплуатационных и ремонтных конструкторских документов, переданных заказчику или потребителю, - по ГОСТ 2.603.

5. Права на технологическую документацию не могли быть переданы на основании договора купли-продажи, а оснований считать, что они охраняются в ином порядке, также не усматривается.

Заявителю неизвестно, какие именно права на технологическую документацию (конструкторскую, эксплуатационную и т. п.) могут быть переданы по договору купли-продажи, за исключением прав на носитель документации (бумага, электронный носитель), исходя из правовой природы технологической документации.

Правовую охрану самого содержания технологической документации и защиту от реализации описанных в ней технических решений обеспечивает патентное право (глава 72 ГК РФ), которое запрещает третьим лицам использовать охраняемые технические решения, в частности, путем изготовления соответствующих изделий (см. ст. 1358 ГК РФ). Однако особенностью правового режима изобретений, полезных моделей и промышленных образцов, является то, что, в отличие от объектов авторского права, они охраняются только в силу наличия действующего патента (ст. 1346 ГК РФ).

Из оспариваемой закупочной документации не следует наличие, в частности у действующего патента на закупаемые в закупочной документации изделия и закупочная документация не содержит ссылок на такие патенты.

Содержание технологической документации может охраняться (в том числе с предоставлением защиты от практической его реализации третьими лицами) в качестве такого объекта интеллектуальной собственности, как секрет производства (ноу-хау, глава 75 ГК РФ). Однако условием предоставления такой правовой охраны согласно статье 1465 ГК РФ является то, что обладатель сведений принимает разумные меры для соблюдения конфиденциальности. Кроме того, лицо, которое добросовестно и независимо от других обладателей секрета производства стало обладателем сведений, составляющих его содержание, приобретает свое самостоятельное исключительное право на этот секрет (п. 2 ст. 1466 ГК РФ).

Однако в данном случае соответствующая эксплуатационная документация, на которую ссылается Организатор закупки, включена в состав технической части закупочной документации, то есть не обеспечивается конфиденциальность её содержания.

Таким образом, права на технологическую документацию не могли быть переданы АО «УГМ» на основании договора купли-продажи, а оснований считать, что они охраняются в ином порядке, также не усматривается.

При этом, в запросе на разъяснение участник закупки указывал, что установленные на станции насосы не являются изготовленными нынешним

На основании изложенного, руководствуясь п. 1 ч. 10 ст. 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» и ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»

ПРОШУ

- принять к рассмотрению жалобу
- признать жалобу обоснованной
- признать действия заказчика по включению в закупочную документацию обязательного требования по указанию изготовителя продукции, а именно г. Сысерть Свердловская область, незаконными.
- обязать организатора закупки филиал внести соответствующие изменения в техническую документацию.

Приложение:

- извещение 235012600489 от 27.12.23
- техническое задание № 9/281078-ЗП от 19.10.2023
- запрос разъяснений от 10.01.2024;
- ответ на разъяснения
- паспорт ПС 06-07-129-82,
- руководство по эксплуатации РЭ 06-07-133-82
- бюллетень изменений 60793142.008 БЭ от 14.09.2023.
- заявка ООО «Техносила» на участие в закупке (формы 1 и 2).
- Протокол № 32313137896/2 от 14.02.2024 заседания закупочной комиссии.
- Единый отраслевой стандарт закупок (Положения о закупке) Госкорпорации «Росатом».
- выписка из ЕГРЮЛ АО «Уралгидромаш»
- договор поставки 9/107354-ДОЗиИ-1-0 от 30.12.2019
- выписка из ЕГРЮЛ ООО «Технос
- приказ о назначении директора