

с. Жу

**В Управление Федеральной антимонопольной
службы по Санкт-Петербургу**
Электронный адрес: to78@fas.gov.ru

**Заявитель: Общество с ограниченной
ответственностью КОМПАНИЯ «ЮСТАС»**
ИНН 7602040050
Местонахождение и почтовый адрес: 150003, г.
Ярославль, пр-т Ленина, д.11/74, помещение 1
Электронный адрес: info@yustas-isb.ru
тел./факс (4852) 32-06-34, 74-44-28

**Организатор закупки: Общество с ограниченной
ответственностью «Газэнергоинформ»**
Местонахождения: 192174, г. Санкт-Петербург, ул.
Седова 142, литер А, пом. 8Н
Почтовый адрес: 196140, г. Санкт-Петербург, пос.
Шушары, Петербургское ш., д. 66, корп. 2, лит. А,
БЦ № 2, 4-й этаж
Телефон: (812) 775-00-47
Электронный адрес: info@gazenergoinform.ru

Жалоба
**на действия (бездействия) заказчика (организатора
(Реестровый номер извещения 31907675045))**

СПб УФАС России
№ 9482-ЗП/19
от 01.04.2019



22.03.2019г. на официальном сайте www.zakupki.gov.ru в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» ООО «Газэнергоинформ» (организатор) опубликовано извещение о проведении публичным акционерным обществом «Газпром газораспределение Ростов-на-Дону» (заказчик) на электронной торговой площадке <https://etpgpb.ru> запроса предложений в электронной форме по номенклатурной группе «Уплотнительные материалы» (Реестровый номер закупки 31907675045). Начальная максимальная цена договора 3 987 770,40 рублей.

Изучив документацию по запросу предложений в электронной форме (Запрос предложений №218778 в электронной форме по отбору организации для поставки товаров) (далее – Документация), заявитель считает, что заказчиком (организатором) установлены неправомерные требования к участнику закупки.

Так, согласно пп. «з» п. 1.4.2. Документации Участники должны включить в состав Заявки следующие документы:

свидетельство предприятия-изготовителя (дилера) - если Участник не является изготовителем или дилером предлагаемого им Товара (ее части).

Свидетельство предприятия-изготовителя (дилера) должно соответствовать установленной настоящей Документацией форме (Форма 9), и подписано предприятием-изготовителем либо дилером. Если свидетельство подписано дилером, необходимо подтвердить его полномочия на выдачу данного свидетельства, приложив копию дилерского соглашения (дилерского договора). Участник, в отношении которого установлена обязанность предоставления Свидетельства предприятия-изготовителя (дилера), вправе вместо Формы 9 представить копию договора с изготовителем либо дилером предлагаемого им Товара. Указанный договор должен содержать все условия, перечисленные в Форме 9. Лицо, подписавшее Форму 9, принимает на себя обязательства

по поставке Товара в адрес Участника в случае избрания Участника победителем закупки и приобретает статус соисполнителя с момента подачи Заявки на участие в Закупке.

Считаем указанное требование неправомерным в связи со следующим:

1. Из положений указанного пункта следует, что участник закупки, не являющийся изготовителем (дилером), вправе приобрести товар только у предприятия-изготовителя или официального дилера.

Документация не допускает возможности закупки товара у иных лиц, осуществляющих поставку требуемого товара надлежащим образом (например, у лиц, закупивших товар у официального дилера), чем ограничивает круг лиц, желающих принять участие в закупке.

2. Также не предусмотрена возможность для участия в закупке лиц, приобретших поставляемый товар на законных основаниях ранее и не имеющих требуемых согласно пп. «з» п. 1.4.2 Документации документов. Указанное приводит к необоснованному ограничению круга лиц, желающих принять участие в закупке.

3. Так как для участника, не являющегося изготовителем (дилером) товара, Документация исключает возможность приобретения товара не у изготовителя (дилера), то фактически это является требованием к привлекаемым участником соисполнителям для поставки товара – соисполнителем может являться предприятие-изготовитель (дилер) товара. Указанный вывод подтверждается также тем, что согласно пп. «з» п. 1.4.2 Документации: «лицо, подписавшее Форму 9, принимает на себя обязательства по поставке Товара в адрес Участника в случае избрания Участника победителем закупки и приобретает статус соисполнителя с момента подачи Заявки на участие в Закупке».

Однако установление такого требования к участникам закупки согласно п. 6 обзора судебной практики Президиума Верховного суда от 16.05.2018 г. признано ограничивающим конкуренцию.

А именно, судами отмечено, что установленные заказчиком требования 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 ФЗ-223. Такие требования также не характеризуют квалификационный уровень поставщика товара и приводят к необоснованному ограничению конкуренции, поскольку потенциальный участник закупки может не быть производителем оборудования, равным образом являясь участником рынка, осуществляющим поставку требуемого оборудования надлежащим образом.

Кроме того, предъявленные к участникам требования сами по себе не могут гарантировать надлежащего исполнения обязательства по поставке оборудования. Гарантии исполнения обязательств по договору могут обеспечиваться предъявлением к поставщику квалификационных требований, в частности о наличии опыта поставки на соответствующем товарном рынке.

4. Указанные положения также не предоставляют возможности принятия участия в закупке участнику в ситуации, когда участник достиг договоренности с официальным дилером по поставке товара для закупки. Дилер выразил готовность поставить требуемый товар в адрес участника и подписать свидетельство по форме 9, но сообщил, что не может предоставить копию дилерского договора в связи с тем, что указанный договор содержит условия о конфиденциальности его положений.

Таким образом, участник не может принять участие в закупке из-за того, что дилер не предоставляет копию дилерского договора, но готов предоставить гарантию и подписать форму 9, что приводит к необоснованному ограничению конкуренции.

5. Заявитель оказался в ситуации, когда производитель товара сообщает о наличии необходимого количества товара и готовности его поставить участнику, однако отказывается подписывать форму 9 без указания причин. Учитывая, что участник не может обязать производителя предоставить необходимые для участия в закупке документы (форму 9), считаем, что установленный документацией порядок подтверждения наличия полномочий на поставку товара и подтверждения распространения гарантийных обязательств от производителей товара необоснованно ставит участника закупки в зависимость от волеизъявления третьих лиц.

6. Документация о закупке, Положение о закупках товаров, работ и услуг Заказчика, а также действующее законодательство не содержат определение понятий «дилер» и «официальный дилер», что не позволяет участнику установить лиц, у которых он вправе закупать продукцию. Так, не понятно, является ли официальным дилером организация, у которой есть действующий договор с производителем на поставку товара, но нет именно «дилерского договора». Исходя из текста пп. «з» п. 1.4.2 Документации, такая организация не является дилером, а значит, не предусмотрена возможность для ее участия в закупке, что также является ограничением конкуренции.

7. Свидетельство предприятия-изготовителя (дилера) о подтверждении готовности производителя выполнить поставку не предусмотрено законодательством в качестве документа, подтверждающего и гарантирующего исполнение принятых на себя обязательств, а также не может являться иным способом обеспечения обязательства в соответствии со ст. 329 ГК РФ.

8. Вопрос о правомерности установления в Документации требования о предоставлении свидетельства предприятия-изготовителя рассматривался Санкт-Петербургским УФАС России по жалобе ООО «СанВиЛ» № Т02-244/18. По указанной жалобе вынесено решение от 08.02.2018 г., в котором в действиях заказчика признаны нарушения п.п. 1, 2 ч. 1 ст. 3 Закона №223-ФЗ, выразившиеся в несоблюдении принципов информационной открытости закупки, равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, допущенные путем неправомерного установления в Документации незаконного и ненадлежащего требования о подтверждении наличия у Участника полномочий от производителей продукции (оборудования, материалов) на поставку продукции, предлагаемой в рамках Закупки, а также порядка подтверждения соответствия указанному требованию.

Установленные заказчиком (организатором) требования к участникам закупки в части предоставления свидетельства предприятия-изготовителя, направлены на получение гарантии выполнения обязательств участником. Однако получение таких гарантий реализовано другими способами, предусмотренными Документацией. Установленные же пп. «з» п. 1.4.2 Документации требования необоснованно сужают круг лиц, которые могут принять участие в закупке.

Исходя из сказанного, считаем, что организатором нарушены требования п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона №223-ФЗ, выразившиеся в несоблюдении принципа равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, допущенных при организации Закупки.

На основании изложенного, а так же ст. 18.1. ФЗ «О защите конкуренции»

ПРОШУ:

1. Признать настоящую жалобу на действия Общества с ограниченной ответственностью «Газэнергоинформ» при осуществлении закупки № 31907675045 обоснованной.

2. Выдать Обществу с ограниченной ответственностью «Газэнергоинформ» предписание об устранении допущенных нарушений действующего законодательства РФ.

Приложение:

1. Копия решения от 02.08.2018 г. по жалобе № T02-244/18.

Генеральный директор

ООО КОМПАНИЯ «ЮСТАС» _____ М.Е. Кондрашов

01.04.2019 г.