

Управление Федеральной антимонопольной службы по Ставропольскому краю (Ставропольское УФАС России)

г. Ставрополь, ул. Ленина, 384, 355003

Телефон: тел./факс 8(8652) 35-51-19

E-mail: to26@fas.gov.ru

от Общества с ограниченной ответственностью «РУСАГРО»

ИНН 7717679847 / КПП 771701001

129301, г. Москва, ул. Космонавтов, д. 22 пом. I, ком. 3

тел. (495)720-37-53

E-mail: torgi@rusagro.rent

Жалоба

на действия заказчика при проведении запроса котировок в электронной форме (223-ФЗ) № 32312151396

Наименование закупки: Поставка экскаватора-погрузчика

Заказчик: АКЦИОНЕРНОЕ ОБЩЕСТВО "ТЕПЛОСЕТЬ"

Место нахождения и почтовый адрес: 355037, Ставропольский край, г. Ставрополь, ул. Доваторцев, дом 44 А

Номер контактного телефона: 78652778009 247

Адрес электронной почты: a.dzybov@mail.ru

Ответственное должностное лицо: Дзыбов А.Д.

Информация об обжалуемой закупке:

Способ определения поставщика (подрядчика, исполнителя) – запрос котировок в электронной форме

Наименование электронной площадки в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет": ЭТП ГПБ

Адрес электронной площадки в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет": <http://etp.gpb.ru>

Начальная (максимальная) цена договора: 10 000 000,00 руб.

Дата и время начала подачи заявок: 28.02.2023 00:00 (МСК)

Дата и время окончания подачи заявок: 16.03.2023 17:00 (МСК)

Обжалуемые действия (бездействия) Заказчика:

1. В состав Приложения № 1 к Извещению о проведении закупки «Техническое задание» Заказчиком включен пункт «Удаленность гарантийного (технического) обслуживания», согласно которого, гарантийное обслуживание проводится, цитируем: *«не более 350 км от города Ставрополя».*

В соответствии с п. 5.11. проекта Договора, размещенного в составе закупочной документации: *«В течение гарантийного срока Продавец за свой счет обязан устранить недостатки, выявленные в Товаре или комплектующих к нему, или заменить Товар или комплектующие к нему, если не докажет, что недостатки возникли в результате нарушения Покупателем правил эксплуатации товара. Устранение недостатков или замена комплектующих к нему производится в течение 7 рабочих дней с момента письменного уведомления Продавца о выявленных недостатках».*

Исходя из вышеуказанного требования проекта договора, гарантийные обязательства, в том числе и расходы с ними связанные, возлагаются на Поставщика. Фактически Заказчик не несет никаких расходов, связанных с гарантийным обслуживанием и ремонтом товара и очевидно, что Заказчику не имеет значения место проведения сервисного и гарантийного обслуживания, так как данный вид расходов, возлагается на Поставщика.

Установление Заказчиком требования, ограничивающего территориальность проведения гарантийного обслуживания, ограничивает принципы равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, что является нарушением п. 2 ч. 1 ст. 3 ФЗ-223 по следующим основаниям:

В соответствии с ч. 5 ст. 1 Гражданского кодекса РФ товары, услуги и финансовые средства свободно перемещаются на всей территории РФ. Согласно ч. 1 ст. 2 ГК РФ участниками регулируемых гражданским законодательством отношений являются граждане и юридические лица. В регулируемых гражданским законодательством отношениях могут участвовать также РФ, субъекты РФ и муниципальные образования.

Из вышеизложенного следует, что Заказчик, установив в Описании объекта закупки требование о наличии сервисного центра в конкретном месте или регионе, ограничил количество участников закупки.

Кроме того, ст. 469, 470, 475 ГК РФ определен порядок передачи товара, качество которого должно соответствует договору купли-продажи или который должен быть пригодным для целей, для которых товар такого рода обычно используется; указаны сроки и условия гарантийного обслуживания; прописаны последствия передачи товара ненадлежащего качества и другие нормы, определяющие гарантийное обслуживание закупаемого товара.

На основании вышеуказанных статей ГК РФ, считаем, что в течение гарантийного срока товара, диагностика, сервисное обслуживание и ремонт товара производится продавцом или изготовителем товара согласно условиям гарантии, указанных в гарантийном талоне, выдаваемом продавцом при поставке товара. Поставщик в соответствии с вышеупомянутыми статьями ГК РФ вправе проводить сервисное обслуживание на территории РФ, а Заказчик в нарушение п. 2 ч. 1 ст. 3 ФЗ-223 установил к участникам закупки необъективные требования – наличие сервисного центра в определенном географическом регионе.

Требование о территориальности места проведения сервисного обслуживания и ремонта, Законом о закупках не предусмотрено. Заказчиком нарушается, п. 2. ч. 1 ст. 3, п. 9. ч. 10 ст. 4 ФЗ-223.

Убедительно просим комиссию Ставропольского УФАС обратить внимание на мнение своих коллег в случаях абсолютно аналогичных нарушений Заказчика:

- Тверского УФАС в решении по делу № 05-6/2-33-2021 от 16.03.2021;
- Марийского УФАС от 27.12.2021 № 012/07/3-1222/2021.

2. Заказчиком установлено неопределенное требование к участникам закупки, так как формулировка в требованиях к гарантийному обслуживанию *«удаленность технического не более 350 км от города Ставрополя»* является неопределенной и не измеряемой.

Считаем указанное требование Заказчика незаконным и нарушающим п. 9. ч. 10 ст. 4, ч. 5 ст. 3, п. 2. ч. 1 ст. 3 ФЗ-223 и ч. 1 ст. 17 ФЗ-135 «О защите конкуренции» по следующим основаниям:

- Очевидно, что пункт технического обслуживания (ремонта) не может находиться в каком-либо месте просто так, нахождение недвижимости, а также вид и пользователь объекта должны быть юридически зарегистрированы;

- **Очевидно, что указанное требование является неопределенным и неизмеримым, по сути, абсурдным - каким образом Заказчик будет определять местонахождение места технического обслуживания? Возникает логичный вопрос к Заказчику: «при оценке заявок местонахождение будет определено по географическим точкам с координатами GPS или по дорожной карте?», «как Заказчик намерен определять 350 км и от какой точки?»;**

- Согласно ч. 5 ст. 3 Закона № 223-ФЗ участником закупки может быть любое юридическое лицо или несколько юридических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, **места нахождения;**

- Территориальное ограничение по возможному расположению потенциальных участников закупки, их обособленных подразделений (филиалов или складов) в пределах границ определенного региона России без предоставления возможности на участие в процедуре закупки потенциальным участникам, располагающимся в иной территориальной зоне, но имеющим возможность своевременно и качественно исполнить обязательства по договору по итогам закупки, считаем дискриминационным и необоснованно ограничивающим конкуренцию, что является прямым нарушением требований п. 2 ч. 1. ст. 3 ФЗ-223, выражающимся в несоблюдении принципа отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, допущенное при организации и проведении закупки (аналогичное мнение изложено в решении Санкт-Петербургского УФАС от 8 декабря 2016 г. по жалобе № Т 02-690/16);

- Подобные требования приводят к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, а, следовательно, являются нарушением ч. 1 ст. 17 Закона № 135-ФЗ;

- Исходя из положений приведенной нормы, заказчики-субъекты Закона № 223-ФЗ должны обеспечить доступный механизм и справедливый порядок участия в закупках лиц, территориально удаленных от места нахождения заказчика и проведения закупочных процедур, что подтверждается и судебной практикой: постановление Девятого арбитражного апелляционного суда от 2 июня 2017 г. № 09АП-15327/2017 по делу № А 40-227867/16, постановление Арбитражного суда Московского округа от 10 октября 2017 г. № Ф 05-14393/17 по делу № А 40-227867/2016, решение Арбитражного суда г. Москвы от 13 февраля 2017 г. по делу № А 40-227867/2016.

3. Просим комиссию Ставропольского УФАС принять во внимание, что ООО «РУСАГРО» является надежным поставщиком различной строительной техники на рынке уже более 12 лет, и поводом к обжалованию данной закупки не является «жалоба ради жалобы», а обеспечение свободы конкуренции и возможности принять участие в закупке поставщиков, не только из Ставропольского края.

На основании изложенного,

ПРОСИМ:

1. Провести проверку закупки № 32312151396;
2. Признать действия заказчика незаконными и необоснованными;
3. Обязать Заказчика внести изменения документацию закупки № 32312151396, исключив требование о ограничении проведения гарантийного обслуживания на территории конкретного региона.
4. Обязать Заказчика исключить неизмеримое требование о наличии пункта гарантийного обслуживания на расстоянии 350 км от неустановленной точки;
5. Отменить протоколы, составленные в ходе определения поставщика;
6. Обязать Заказчика устранить нарушение п. 9. ч. 10 ст. 4, ч. 5 ст. 3, п. 2. ч. 1 ст. 3 ФЗ-223 от 18.07.2011 и ч. 1 ст. 17 ФЗ-135 «О защите конкуренции» указанные в жалобе, путем внесения изменений в документацию закупки № 32312151396.

приложение:

- решение Тверского УФАС № 05-6/2-33-2021 от 16.03.2021
- решение Марийского УФАС от 27.12.2021 № 012/07/3-1222/2021

Генеральный директор ООО «РУСАГРО» _____

(документ подписан ЭЦП)

Самсонова Е.С.