

ООО "ОСТЕК СТУДИО"

192241 Россия, г. Санкт-Петербург, ул. Софийская, д. 54, лит. А, пом. 9Н
ostek.studio@gmail.com

Куда: Пензенское УФАС

Адрес: 440000 г. Пенза ул. Урицкого, 127

Телефон/факс: (8412) 55-14-02, Факс: (8412) 52-03-70

E-mail: to58@fas.gov.ru

Заявитель Общество с ограниченной ответственностью «Остек студио»

ИНН: 7816205799/ КПП 781601001

ОГРН: 1027807974963

Адрес: 192241, Санкт-Петербург, ул. Софийская, д. 54

e-mail: Ostek.studio@gmail.com

Контактное лицо:

Телефон +7-921-9977709

Адрес электронной почты: vladimir@gorbenko.pro

Заказчик АО «ПЕНЗЕНСКИЙ НАУЧНО-ИССЛЕДОВАТЕЛЬСКИЙ

ЭЛЕКТРОТЕХНИЧЕСКИЙ ИНСТИТУТ» (АО «ПНИЭИ»)

Место нахождения: 440000, Пензенская обл, Пенза г, Советская ул., дом № 9

Адрес электронной почты: ssis.dronov@mail.ru

Контактный телефон: +7(8412)476438

Контактное лицо (Ф.И.О.): Дронов Евгений Олегович

ИНН: 5836649358; ОГРН: 1115836009255

Исх. № 215-ос-21

От 15.09.2021

ЖАЛОБА

на условия закупочной документации Запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства № 32110622207

Общество с ограниченной ответственностью «Остек студио» просит рассмотреть настоящую жалобу на действия Акционерное общество «Пензенский научно-исследовательский электротехнический институт», являющегося заказчиком и организатором закупки, проводимой в форме Запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства Наименование закупки 0304-2021-00347. Поставка рентгеновской плёнки.

Номер извещения № 32110622207

Извещение размещено в ЕИС, zakupki.gov.ru

Ссылка на извещение: <https://zakupki.gov.ru/223/purchase/public/purchase/info/common->

УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ
АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ
ПО ПЕНЗЕНСКОЙ ОБЛАСТИ
г. Пенза, 440000, ул. Урицкого, 127
16.09 от «16» 09 20 21

info.html?regNumber=32110622207

Адрес электронной площадки в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет»: <http://etp.zakazrf.ru>

Начальная (максимальная) цена договора: 3 300 199,10 рублей.

Даты проведения закупки:

Дата начала срока подачи заявок: 08.09.2021 (МСК)

Дата и время окончания срока подачи заявок (по местному времени заказчика): 16.09.2021 в 10:00 (МСК)

Предмет жалобы:

ООО «Остек студио» полагает, что в закупочной документации открытого Запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства № 32110622207, имеются положения, противоречащие требованиям действующего законодательства в сфере закупочной деятельности.

1. Установление необоснованных требований к участникам закупки

Приложением №2 (ДоЗ-Требования к продукции) предусмотрены следующие требования:

6. Поставщик должен быть уполномочен на поставку рентгеновской пленки посредством авторизационного письма от официального представителя компании производителя на территории РФ. На упаковках указывается тип плёнки и дата изготовления. Упаковка не должна иметь механических повреждений.

7. Поставщик должен предоставить официальный сертификат от производителя радиографической пленки, подтверждающий соответствие техническим требованиям.

6. Поставщик должен быть уполномочен на поставку проявителя посредством авторизационного письма от официального представителя компании производителя на территории РФ. На упаковках указывается наименование проявителя и дата изготовления. Упаковка не должна иметь механических повреждений.

7. Поставщик должен предоставить официальный сертификат от производителя проявителя, подтверждающий соответствие техническим требованиям.

Перечисленные документы не имеют отношения к требованиям действующего законодательства, указанный перечень не относится к законодательно необходимым лицензиям и допускам.

Во-первых, требование подтвердить правовую связь участника закупки с представителем изготовителем товара, а также предоставлять нормативную документацию на продукцию вынуждает участника приобретать требуемую к поставке продукцию заранее, то есть иметь требуемую к поставке продукцию на складе на момент подачи заявки, так как документы на продукцию предоставляются в момент передачи товара (п. 2 ст. 456 ГК РФ).

Во-вторых, подтверждение связи с производителем продукции, а также предоставление нормативной документации **ставит участников закупки в зависимость** от волеизъявления третьих лиц (производителя, дистрибьютора), которые могут отказаться предоставлять документы, позволяющие подтвердить цепочку связей, а также нормативную документацию, **что нарушает требования ч. 1 ст. 2 223-ФЗ.**

Указанные доводы подтверждаются судебной и административной практикой.

"Обзор судебной практики в сфере закупок по 223-ФЗ (январь 2017 года)"

Управление контроля размещения государственного заказа ФАС России:

«Вместе с тем необходимо отметить, что участник закупки не имеет право требовать, а изготовитель товара ни в рамках договора, в случае его наличия, ни в рамках действующего законодательства не обязан представлять участнику закупки подобное письмо в адрес третьего лица, то есть Заказчика.

Кроме того, в отсутствие обязанности производителя как-либо реагировать на обращения участников закупки на соответствующие запросы о представлении в адрес Заказчика писем с гарантией об отгрузке, возможность участников закупки в течение ограниченного времени сформировать и подать заявку в соответствии с требованиями Документации всецело зависит от волеизъявления третьего лица - производителя закупаемого товара.

Указанное требование не является квалификационным, поскольку наличие права на поставку предлагаемого оборудования не характеризует поставщика товара и тем более не является технической характеристикой закупаемого товара. По сути, указанное требование - это понуждение участника заключать договоры с третьими лицами, т.е. обременение исполнением договорных обязательств перед третьими лицами в любом случае, независимо от победы на аукционе, что противоречит принципу свободы предпринимательской деятельности».

Постановление Арбитражного суда Московского округа от 30.05.2017 № Ф05-5926/2017 по делу №А40-98881/16

«В качестве критерия допуска к участию в закупке заказчиком установлено, что участник должен являться заводом-изготовителем или аккредитованным заводом-изготовителем дилером...

Вместе с тем установление приведенных требований к участнику закупки ограничивает количество потенциальных участников Запроса цен.

Учитывая изложенное, суды пришли к правомерному выводу о том, что указанное требование и положения документации противоречат пункту 1.3 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, признаны ФАС России ограничивающим количество потенциальных участников закупки и нарушают часть 1 статьи 2 Закона о закупках».

Решение ФАС России от 09.04.2018 №223ФЗ-233/18

«...В Документации установлено, что участник Запроса котировок должен являться производителем либо обладать правом поставки товаров, предоставленным производителем.

<...> Вместе с тем участник... может не являться производителем товара и не иметь дилерские отношения с производителем, при этом ранее осуществлять поставки иных товаров надлежащим образом в соответствии с требованиями договора поставки.

...В отсутствие обязанности производителя/дилера/поставщика товара как-либо реагировать на соответствующие запросы участников закупки о представлении подтверждающих документов о том, что участник обладает правом поставки оборудования... возможность участников закупки подать заявку на участие в Запросе котировок в соответствии с... требованиями Документации всецело зависит от волеизъявления третьих лиц - производителя/дилера/поставщика, его официального представителя, что ограничивает возможность участия в Запросе котировок.

<...> Действия Заказчика, установившего указанное положение Документации, ограничивают количество участников закупки, противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках [Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ]... и нарушают требования части 1 статьи 2 Закона о закупках».

Решение Свердловского УФАС России от 22.12.2020 по жалобе N 066/01/18.1-5218/2020

«В абз. 3 ст. 49 "Гражданского кодекса Российской Федерации (часть первая)" от 30.11.1994 N 51-ФЗ (далее - ГК РФ) указано, что в случаях, предусмотренных законом, юридическое лицо может заниматься отдельными видами деятельности только на основании специального разрешения (лицензии), членства в саморегулируемой организации или выданного саморегулируемой организацией свидетельства о допуске к определенному виду работ.

Таким образом, требование о том, что участник закупки должен является официальным дилером (или дистрибьютером) противоречит абз. 3 ст. 49 ГК РФ.

Кроме того, Комиссией установлено, что требование к участнику закупки о статусе официального дилера (или дистрибьютера) не позволяет выявить лучшие условия исполнения договора и не свидетельствует о поставке более качественного товара, так как необходимый заказчику товар может быть приобретен участником закупки, в том числе, и посредством договорных отношений с дилерами. Кроме того, на момент объявления закупки товар у участника закупки может находиться в наличии. При этом, дополнительное требование к участнику закупки ставит возможность подачи заявки участником закупки в зависимость от волеизъявления третьих лиц (производителя).

Таким образом, заказчиком установлены положения, предусмотренные пп. 2 п. 12 извещения, в нарушение требований п. 9 ч. 9 ст. 4, п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках».

Наконец, установленные требования в отношении поставщика рентгеновской пленки являются необоснованными, так как пленка не является сложным оборудованием, не подлежит гарантийному обслуживанию и в случае обнаружения недостатков подлежит замене по гарантии, которая может предоставляться поставщиком по условиям договора. То есть фактически отсутствие статуса дилера, представителя, дистрибьютера, партнера или иного аналогичного статуса никак не влияет на гарантийное обслуживание в отношении предмета закупки, не ставит Заказчика в невыгодное положение при заключении договора с лицом, не обладающим таким статусом.

2. Нарушение законодательных требований к описанию предмета закупки

1) Установление в документации требования о соответствии продукции стандартам, не предусмотренным законодательством РФ о техническом регулировании

В соответствии с п. 4 Технического задания рентгеновская пленка должна соответствовать в числе прочих следующим стандартам: EN 584-1 (C5), JIS K7627 (T3).

В то же время, стандарт EN 584-1 (C5) на настоящий момент не действует (<https://standards.iteh.ai/catalog/standards/cen/a9d181c5-0ee4-430c-a4c2-20e72fac49e4/en-584-1-2006>), а стандарт JIS K7627 (T3) является национальным стандартом Японии (<https://www.gostinfo.ru/catalog/Details/?id=3997390>).

Согласно п. 1 ч. 10 ст. 4 Федерального закона №223-ФЗ «О закупках товаров, работ,

услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, установленные заказчиком и предусмотренные техническими регламентами в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, документами, разрабатываемыми и применяемыми в национальной системе стандартизации, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о стандартизации, иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика. Если заказчиком в документации о закупке не используются установленные в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, законодательством Российской Федерации о стандартизации требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, в документации о закупке должно содержаться обоснование необходимости использования иных требований, связанных с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

Установление требования о соответствии продукции указанным стандартам противоречит указанному требованию, так как приведенные стандарты не входят в систему требований согласно законодательству о техническом регулировании Российской Федерации, и Заказчиком не приведено обоснование необходимости их применения.

2) Установление требований, прямо указывающих на конкретного производителя, ограничивающих круг участников закупки

В соответствии с Техническим заданием в отношении рентгеновской пленки Agfa Structurix D7 30x40 (NIF) установлена возможность поставки эквивалента.

В то же время, в техническом задании установлены требования в части ручной и автоматической проявки в химических реактивах Agfa G128 и G328 и G135 и G335, при том, что данные реактивы не являются предметом настоящей закупки.

Тип обработки	Ручная проявка	Автоматическая проявка
Условия обработки	химреактивы G128 и G328, время 300 с, температура 20 °С	химреактивы G135 и G335, время 100 с, температура 28 °С
Коэффициент контрастности G, при D=2	4,6	4,5
Коэффициент контрастности G, при D=4	8,0	7,1
Фактор гранулярности σD , при D=2	0,032	0,032
Отношение сигнал/шум, $G/\sigma D$, при D=2	144	142
Поглощённая доза излучения, при D=2	3,2 мГр	3,2 мГр

ISO скорость, S	320	320
-----------------	-----	-----

В свою очередь, каждый изготовитель проводит испытания пленок с реактивами своей торговой марки и конкретные показатели по итогам обработки могут отличаться.

Приведенные Заказчиком показатели обработки пленок полностью взяты из данных по обработке указанными реактивами марки Agfa исключительно пленки Agfa D7 (https://www.ask-roentgen.ru/upload/storage/documents/sertifikat_o_klassifikacii_plenok_ot_proizvoditelya.jpg – изображение ниже)

A/Automatic				Gradient G		oD	G/od	ISO SPEED	DOSE m Gy
Type	CEN	ASTM	ISO	DENS=2	DENS=4	DENS=2	DENS=2	S	D=2
		E1815-96	11699-1						
D2	C1	special	C1	5,5	9,9	0,018	371	32	22,3
D8	C2		C2	5,4	9,7	0,02	294	64	14
D4	C3		C3	4,7	9	0,023	232	100	8,7
D5	C4		C4	4,6	8	0,028	169	200	4,6
D7	C5		C5	4,5	7,1	0,032	142	320	3,2
D8	C6	III	C6	4,4	7	0,039	114	400	2,2
Chemicals G135/G 335 - development immersion time : 100 sec. Developing temperature: 28° C									
B/Manual				Gradient G		oD	G/od	ISO SPEED	DOSE m Gy
Type	CEN	ASTM	ISO	DENS=2	DENS=4	DENS=2	DENS=2	S	D=2
		E1815-96	11699-1						
D2	C1	special	C1	5,1	9	0,013	392	32	23,5
D8	C2	I	C2	4,8	8,4	0,016	303	64	14
D4	C3	I	C3	4,6	8	0,02	232	100	8,7
D5	C4	I	C4	4,6	8	0,026	177	160	4,4
D7	C5	II	C5	4,6	8	0,032	144	320	3,2
D8	C6	III	C6	4,1	6,8	0,035	117	400	2,2
Chemicals G128/G 328 - development immersion time : 300 sec. Developing temperature: 20° C									

При этом в соответствии с классификацией института ВАМ для каждого класса пленки предусмотрен диапазон допустимых характеристик. Ниже приводим минимальные и максимальные значения параметров.

NDT Film System Classification



Film System Classes

NDT Film System Classes			Minimum gradient at		Minimum gradient-noise ratio at	Maximum granularity at
DIN EN ISO 11699-1 :2012	USA ASTM E 1815-08	Japan JIS K7627:2008	D=2 above D _s	D=4 above D _s	D=2 above D _s	D=2 above D _s
			G ₂	G ₄	G ₂ /σ _D	σ _D
C1	Special	T1	4,5	7,5	300	0,018
C2	I		4,3	7,4	230	0,020
C3		T2	4,1	6,8	180	0,023
C4			4,1	6,8	150	0,028
C5	II	T3	3,8	6,4	120	0,032
C6	III	T4	3,5	5,0	100	0,039
	W-A	W-A	3,8	5,7	135	0,027
	W-B	W-B	3,5	5,0	110	0,032
	W-C	W-C	<3,5	<5,0	80	0,039

Zscherpel, Ewert

BAM 8.3
January 2016

Таким образом, в рамках указанного диапазона пленка будет полностью соответствовать значениям, предъявляемым к пленкам класса C5 согласно международным стандартам ISO 11699-1.

Так как заказчиком установлено требование о соответствии пленки классу C5 по EN 584-1 (не действует, заменен на ISO 11699-1), подтверждение отдельных параметров, входящих в данный класс является избыточным, тем более, что конкретные характеристики в рамках диапазона, предусмотренного классом, напрямую указывает на марку и тип пленки (Agfa D7).

Кроме того, заказчиком приобретается проявитель Kodak AccuMax Rapid Acces developer and replenisher (5л) (или эквивалент), который, как следует из описания, предназначен для смешивания, пополнения и заполнения фильм-процессора (http://ansystem.com/shop/?code_no=6620009).

Фильм-процессор автоматически проявляет пленки, таким образом указанные ранее требования Заказчика к показателям пленки при ручной проявке не относятся к предмету закупки и являются избыточными, так как Заказчиком предполагается только автоматическая проявка.

Пунктом 2. Ч. 6.1. ст. 3 Закона о закупках предусмотрено, что при описании в документации о конкурентной закупке предмета закупки заказчик должен руководствоваться следующими правилами: 2) 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, за исключением случаев, если не имеется другого способа, обеспечивающего более точное и четкое описание указанных характеристик предмета закупки.

Согласно позиции Верховного суда, отраженной в п. 10 Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц, утвержденного Президиумом Верховного Суда РФ 16.05.2018, Указание конкретного товарного знака или **требований к закупаемому товару, свидетельствующие о его конкретном**

ООО "ОСТЕК СТУДИО"

192241 Россия, г. Санкт-Петербург, ул. Софийская, д. 54, лит. А, пом. 9Н
ostek.studio@gmail.com

производителе, в отсутствие специфики такого товара, его использования приводят к созданию необоснованных препятствий для участников закупки, влекут сокращение их количества, что является признаком ограничения конкуренции.

Таким образом, устанавливая избыточные требования к пленке, указывающие на ее конкретную марку и наименование, Заказчик нарушает вышеуказанное требование Закона о закупках, ограничивает конкуренцию, сокращая круг возможных участников закупки.

С 2017 Акционерное общество «Пензенский научно-исследовательский электротехнический институт» проводит торги на радиографические пленки (закупки №31705921081, № 31705212739, №31806491274, №31807169739, №31907915615, №31907996261, №32008920343, № 32009404825, 32110014998), при этом в вышеуказанных процедурах отсутствовали приведенные выше требования, что способствовало высокой конкуренции в ходе торгов.

На основании изложенного, руководствуясь изложенными нормами, а также п. 1 ч. 10 ст. 3 ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», ст. 18.1 ФЗ «О защите конкуренции» ПРОШУ:

1. Признать настоящую жалобу обоснованной.
2. Выдать АО «ПНИЭИ» предписание об устранении допущенных нарушений при проведении закупки, внесении изменений в закупочную документацию.

Приложения:

- 1) Документы, подтверждающие полномочия подписанта.

Генеральный директор
ООО «Остек студио»

Лапченко Н.Н.