

Заказчик Извещением о закупке № 32413528939 пригласил заинтересованных лиц на участие в открытых маркетинговых исследованиях в электронной форме, участниками которых могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на поставку кислоты оксиэтилидендифосфоновой (ОЭДФ) для нужд

Изучив Извещение о закупке, \_\_\_\_\_ решило принять участие в закупке в электронной форме.

Однако Техническое задание содержит, в том числе следующие условия:

1. Согласно п. 3.3 ТЗ «Гарантийный срок на поставляемую Продукцию должен соответствовать сроку, установленному заводом-изготовителем, но не менее 12 месяцев с даты поставки на склад Заказчика.»

С указанным требованием Технического задания \_\_\_\_\_ не согласно по следующим основаниям.

Учитывая то, что ОЭДФ кислота производится только за пределами Российской Федерации и максимальный гарантийный срок, устанавливаемый заводом – изготовителем, составляет 12 месяцев с даты производства, требование об установлении гарантийного срока в части «не менее 12 месяцев с даты поставки на склад Заказчика» является не правомерным, поскольку максимальный возможный гарантийный срок с даты поставки продукции на склад, с учетом времени, необходимого на доставку, и оформления товаросопроводительных документов, будет составлять не более 10-11 месяцев.

Доказательств того, что заводом-изготовителем устанавливается гарантийный срок более 12 месяцев, заказчиком не представлено.

2. Согласно п. 4.7 ТЗ «Участник маркетинговых исследований должен иметь опыт поставки химических реагентов (осуществления) за последние три года, предшествующих дате окончания срока подачи заявок на участие в маркетинговом исследовании, продукции аналогичной предмету закупки. Для подтверждения наличия опыта поставки Участник в составе заявки должен предоставить информацию о договорах поставки за последние 3 года по форме «Специальный опыт участника» из Документации на маркетинговые исследования.»

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»; (далее – Закон о закупках) при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами, в том числе равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Принцип равноправия предполагает недопустимость предъявления различных требований к участникам закупки, находящимся в одинаковом положении, в отсутствие к тому причин объективного и разумного характера. Это, в частности, означает, что допустимым может быть признано установление заказчиком требований, которые в равной мере применяются ко всем участникам закупки и не приводят к исключению из числа участников закупки хозяйствующих субъектов по причинам, не связанным с обеспечением удовлетворения потребностей заказчика.

В соответствии с частью 6 статьи 3 Закона о закупках не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора требования и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке. Требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

С учетом изложенного действия Заказчика, установившего вышеуказанное требование в Документации, ограничивают количество участников закупки и противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 и нарушают часть 1 статьи 2, часть 6 статьи 3 Закона о закупках, что содержит признаки состава административного

правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Соответственно, можно сделать вывод о том, что требование о подтверждении наличия опыта поставки по предмету закупки является избыточным, поскольку отсутствие или недостаточность опыта поставки по предмету проводимого открытого маркетингового исследования в электронной форме не является подтверждением невозможности надлежащего исполнения обязательств по договору, заключаемому по результатам

Данная позиция подтверждается судебной практикой, а именно:

- Постановлением Арбитражного суда Московского округа от 29.04.2019 по делу N А40-49403/2018: "наличие у участников закупки опыта выполнения договоров, кадровых ресурсов, материально-технических ресурсов не может являться критерием допуска к участию в закупке, так как соответствие указанным требованиям не является подтверждением надлежащего выполнения работ";

- Постановлением Девятого арбитражного апелляционного суда от 07.02.2022 N 09АП-80735/2021 по делу N А40-47585/21.

3. Согласно извещению № 32413528939, размещенному на сайте <https://zakupki.gov.ru> закупочная процедура проводится в рамках федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»; (далее – Закон о закупках)

Согласно положениям части 3 статьи 3 Закона о закупках конкурентной закупкой является закупка, осуществляемая с соблюдением одновременно следующих условий:

1) информация о конкурентной закупке сообщается заказчиком одним из следующих способов:

а) путем размещения в единой информационной системе извещения об осуществлении конкурентной закупки, доступного неограниченному кругу лиц, с приложением документации о конкурентной закупке;

б) посредством направления приглашений принять участие в закрытой конкурентной закупке в случаях, которые предусмотрены статьей 3.5 Закона о закупках, с приложением документации о конкурентной закупке не менее чем двум лицам, которые способны осуществить поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом такой закупки;

2) обеспечивается конкуренция между участниками конкурентной закупки за право заключить договор с заказчиком на условиях, предлагаемых в заявках на участие в такой закупке, окончательных предложениях участников такой закупки;

3) описание предмета конкурентной закупки осуществляется с соблюдением требований части 6.1 вышеуказанной статьи.

При этом в соответствии с частью 3.2 статьи 3 Закона о закупках неконкурентной закупкой является закупка, условия осуществления которой не соответствуют условиям, предусмотренным частью 3 статьи 3 Закона о закупках.

Согласно положениям Извещения, предметом маркетинговых исследований является поставка оксиэтилидендифосфоновой кислоты (ОЭДФ).

Для целей экономической эффективности закупка товаров, работ, услуг путем проведения неконкурентных процедур, в том числе у единственного поставщика, целесообразна в случае, если такие товары, работы, услуги обращаются на низкоконкурентных рынках, или проведение конкурсных, аукционных процедур нецелесообразно по объективным причинам (например, ликвидация последствий чрезвычайных ситуаций, последствий непреодолимой силы).

Кроме того, осуществление закупки без проведения конкурентных процедур, независимо от наличия конкурентного рынка, создает возможность привлечения исполнителя без проведения торгов (конкурса/аукциона), что, в свою очередь, приводит к дискриминации и ограничению конкуренции.

Отдельно, хотелось бы отметить, что рынок химической продукции является высококонкурентным и потому проведение закупочной процедуры в соответствии с частью 3 статьи 3 Закона о закупках в наибольшей степени соответствует потребностям и целям Заказчика.

Данная позиция подтверждается судебной практикой, а именно:  
- Решением ФАС России от 01.06.2022 по делу N 223ФЗ-229/22.

Исходя из вышеизложенного,

прошу:

1. Признать жалобу обоснованной.
2. Обязать заказчика исключить из документации открытых маркетинговых исследований в электронной форме, участниками которых могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, требование об установлении гарантийного срока в части «не менее 12 месяцев с даты поставки на склад Заказчика».
3. Обязать заказчика исключить из документации открытых маркетинговых исследований в электронной форме, участниками которых могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства следующее требование: «Участник маркетинговых исследований должен иметь опыт поставки химических реагентов (осуществления) за последние три года, предшествующих дате окончания срока подачи заявок на участие в маркетинговом исследовании, продукции аналогичной предмету закупки.»
4. Рассмотреть вопрос правомерности выбора заказчиком способа закупки в виде маркетинговых исследований в рамках Закона о закупках.

Приложение:

1. Решение единственного учредителя
2. Приказ о вступлении в должность директора