

Исх. № 262

Дата: « 25 » октября 2019 г.

Куда: Московское УФАС России
107078, г. Москва, Мясницкий проезд, дом 4, стр. 1 (вход со стороны Боярского переулка), м. Красные ворота
От кого: Общество с ограниченной ответственностью «Четыре капли» (ООО «Четыре капли»)
108811, г. Москва, Киевское ш. 22-й км. (п. Московский), домовл. 4, стр. 2, блок В, эт. 6, оф. 628В;

ЖАЛОБА

На положении документации о закупке

1. Заказчик – Федеральное государственное учреждение «Федеральный научный центр Научно-исследовательский институт системных исследований Российской академии наук» (ФГУ ФНЦ НИИСИ РАН)

Наименование закупки: Поставка бутилированной питьевой воды

Место нахождения заказчика: 117218 г. Москва, Нахимовский проспект, дом 36, корп. 1

Почтовый адрес заказчика: 117218 г. Москва, Нахимовский проспект, дом 36, корп. 1

Адрес электронной почты: andronova@niisi.ras.ru

Тел: +7 (495) 718-73-66;

Контактное лицо: Митрохин К.А.

2. Заявитель: Общество с ограниченной ответственностью «Четыре капли» (ООО «Четыре капли» ИНН 7751015557)

Юридический, фактический и почтовый адрес: 108811, г. Москва, Киевское шоссе 22-й км. (п. Московский), домовл. 4, строение 2, блок В, этаж 6, офис 628В;

Тел.: +7(495)721-37-87;

Адрес электронной почты: tenders@4kapli.ru

Контактное лицо: Генеральный директор Парфенов Дмитрий Маркович;

3. Адрес официального сайта, на котором размещена информация о закупке: www.zakupki.gov.ru

4. Наименование и реестровый номер процедуры: Поставка бутилированной питьевой воды (реестровый номер № 31908407786)

Дата опубликования извещения о проведении закупки: 17.10.2019

Руководствуясь законодательством Российской Федерации, в частности:

- 1) Статья 3 закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ;
- 2) Статья 6 закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ;
- 3) Статья 18.1 закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ;

Просим восстановить нарушенное право ООО «Четыре капли» и обязать заказчика изменить ограничивающую конкуренцию документацию о закупке, в частности техническое задание, в соответствии с законодательством Российской Федерации.

5. Описание нарушения:

В пункте 7 Технического задания установлены следующие «требования техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, требования к безопасности, качеству товара, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, отвечающие потребностям Заказчика»:

Наименование Товара: Вода природная питьевая высшей категории торговой марки «AQUA-ELITE» в бутылках 19 литров

Технические и функциональные характеристики товара, потребительские свойства товара:

Вода природная питьевая высшей категории торговой марки «AQUA-ELITE» в бутылках 19 литров

Технические регламенты, разработанные в соответствии с законодательством РФ о техническом регулировании, документы, разрабатываемые и применяемые в национальной стандартизации разработанные в соответствии с законодательством РФ о стандартизации: Требования к товару установлены отличными от требований, определяемых законодательством РФ о техническом регулировании, документами, разрабатываемыми и применяемыми в национальной системе стандартизации, принятыми в соответствии с законодательством РФ о стандартизации в связи с тем, что Заказчиком указаны товарный знак, наименование, производитель, объем, описание товара, которые позволяют установить требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, отвечающие потребностям Заказчика.

На запрос на разъяснение положений документации по вопросу, касающемуся данной жалобы:

«Заказчиком установлены требования:

Вода питьевая товарный знак «AQUA ELITE», в пластиковых бутылках из поликарбоната емкостью 19л

Вопрос:

Уважаемый Заказчик! При подаче заявки на участие, УРЗ имеет право предложить эквивалент воды питьевой товарного знака «AQUA ELITE», если УРЗ предложить эквивалент требований Заказчика будет ли отклонена заявка на участие?»

Заказчиком был дан следующий ответ:

Рассмотрение заявок на участие в редукционе в электронной форме осуществляется в порядке, установленном разделом 5.1 части II "ИНСТРУКЦИЯ УЧАСТНИКАМ РЕДУКЦИОНА В ЭЛЕКТРОННОЙ ФОРМЕ" документации о проведении редукциона в электронной форме.

Требования к поставляемому товару установлены пунктом 7.1 части VI. «ТЕХНИЧЕСКАЯ ЧАСТЬ ДОКУМЕНТАЦИИ О ПРОВЕДЕНИИ РЕДУКЦИОНА В ЭЛЕКТРОННОЙ ФОРМЕ», параметры эквивалентности не установлены, эквиваленты не предусмотрены»

Установленные Заказчиком требования к товарам влекут за собой необоснованное ограничение количества участников закупки и нарушается принцип отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» в части 6.1 статьи 3 четко сформулированы и установлены «Принципы и основные положения закупки товаров, работ, услуг»:

При описании в документации о конкурентной закупке предмета закупки 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 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;

3) в случае использования в описании предмета закупки указания на товарный знак необходимо использовать слова "(или эквивалент)", за исключением случаев:

- а) несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком;
- б) закупок запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование;
- в) закупок товаров, необходимых для исполнения государственного или муниципального контракта;
- г) закупок с указанием конкретных товарных знаков, знаков обслуживания, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, места происхождения товара, изготовителя товара, если это предусмотрено условиями международных договоров Российской Федерации или условиями договоров юридических лиц, указанных в части 2 статьи 1 настоящего Федерального закона, в целях исполнения этими юридическими лицами обязательств по заключенным договорам с юридическими лицами, в том числе иностранными юридическими лицами.

Полагаем, что ни один из подпунктов с а) по г) пункта 3 не применим к данной закупочной процедуре и следовательно при указании на товарный знак заказчику необходимо было использовать слова "(или эквивалент)".

Принципы являются основополагающими нормативными средствами, лежащими в основе закупочной деятельности заказчиков, устанавливающими требования к процессу закупок.

Принципы – фундаментальные положения, от которых не допускаются отступления в закупочной деятельности заказчиками, соблюдение которых способствует достижению целей Закона 223-ФЗ:

- расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг для нужд заказчиков и стимулирование такого участия. Данная цель направлена на создание, обеспечение и развитие честной конкуренции, способствует тому, чтобы в закупочных процедурах участвовало максимально возможное количество лиц.

- развитие добросовестной конкуренции. В соответствии с Федеральным законом №135-ФЗ «О защите конкуренции», недобросовестная конкуренция – это любые действия хозяйствующих субъектов (группы лиц), которые направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости и причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам – конкурентам, либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации.

Принципы устанавливают определенные рамки, за пределы которых не должен выходить заказчик, в противном случае это чревато для него наступлением негативных правовых последствий.

Из числа закрепленных в ч. 1 ст. 3 Закона № 223-ФЗ принципов, ключевым, имеющим отношение к отбору участников закупки, является: «равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки»!

Нарушение этого принципа можно раскрыть через определение, содержащееся в ч. 1 ст. 17 закона «О защите конкуренции» от 26.07.2006 № 135-ФЗ (далее — закон № 135-ФЗ).

Организуя закупочную деятельность, заказчик не должен совершать действия, которые могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции при проведении той или иной закупки, обеспечивая тем самым развитие добросовестной конкуренции, которая оказывает положительное воздействие на развитие рынка в целом – поставщики снижают цены и улучшают качество товаров, работ или услуг в борьбе за потребителей.

Также в обоснование позиции, ООО «Четыре капли» считает нужным сослаться на Положение о закупке товаров, работ, услуг Федерального государственного учреждения «Федеральный научный центр Научно-исследовательский институт системных исследований Российской академии наук» (ФГУ ФНЦ НИИСИ РАН), а именно раздел 6 Описание предмета закупки. Так положения данного раздела указывают, что при описании предмета закупки Заказчик указывает требования к качественным,

техническим, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товаров, работ, услуг, эксплуатационные характеристики (при необходимости), требования к безопасности товаров, работ, услуг, порядок приемки товаров, работ, услуг и иные требования, связанные с определением соответствия товаров, работ, услуг потребностям Заказчика (пункт 1.2. Раздела № 6), а также конкретизирует, что при закупке товаров - требования к их количеству, размерам, комплектации, упаковке, отгрузке товара, месту, сроку (графику) поставки (п.1.3. Раздела № 6) – открытый перечень данных требований не предусмотрел такой особенности описания, как «наименование товара», но, более того установлено, что описание предмета конкурентной закупки осуществляется в соответствии с частью 6.1 статьи 3 Федерального закона № 223-ФЗ (пункт 4 Раздела № 6).

Также хотим отменить, что заказчик, при описании и предъявлении требований к предмету закупки, акцентирует внимание на требования пункта 7.1. Технического задания: **«Технические регламенты, разработанные в соответствии с законодательством РФ о техническом регулировании, документы, разрабатываемые и применяемые в национальной стандартизации разработанные в соответствии с законодательством РФ о стандартизации: Требования к товару установлены отличными от требований, определяемых законодательством РФ о техническом регулировании, документами, разрабатываемыми и применяемыми в национальной системе стандартизации, принятыми в соответствии с законодательством РФ о стандартизации в связи с тем, что Заказчиком указаны товарный знак, наименование, производитель, объем, описание товара, которые позволяют установить требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, отвечающие потребностям Заказчика».** Считаем данное обоснование формальным, которое не раскрывает сути в необходимости именно товара торговой марки «AQUA-ELITE», что делает предъявляемые требования к товару незаконными и ограничивающими конкуренцию, по следующим основаниям:

1) Документацией к данной закупке, в частности техническим заданием, не установлены конкретные требования к безопасности продукции, кроме общей фразы о том, что товар должен соответствовать *«санитарным нормам и правилам, государственным стандартам и т.п.), лицензирования, если такие требования предъявляются действующим законодательством Российской Федерации»;*

2) Используя открытые источники, а именно сертификат соответствия № РОСС RU.AE67.H00114 с реестровым номером № 0426674 на продукцию, которую ожидает увидеть заказчик, следует, что в ней указано лишь о соответствии требованиям ГОСТ 32220-2013, чему соответствует и продукция многих иных производителей, а не только продукция с товарным знаком «AQUA ELITE»;

3) В отношении качества установлено требование о соответствии воды *«высшей категории качества».* Соответствие воды высшей категории качества определяется в СанПиН 2.1.4.1116-02. Исходя из открытых источников поставщиков и производителей питьевой воды, следует, что «AQUA ELITE» далеко не единственная питьевая вода, которая отвечает данным требованиям и соответствует высшей категории качества;

4) Изучая вопрос о функциональных и иных характеристиках (не газированная, в пластиковых бутылках из поликарбоната емкость 19л.), используя открытые источники также следует, что «AQUA ELITE» не единственная питьевая вода, которая отвечает данным требованиям;

5) Также, исходя из положения принципа о целевом и экономически эффективном расходовании денежных средств на приобретение товаров (пункт 3 части 1 статьи 3 Закона № 223-ФЗ), вызывает сомнение обоснованность закупки продукции именно с товарным знаком «AQUA ELITE». Используя открытые источники и проведя сравнение розничных цен, как нам кажется, эквивалентной продукции, было обнаружено, что вода «AQUA ELITE» оценивается в 350 руб. за бутылку, «Настоящая вода «ЛЮКС» оценивается в 245 руб. за бутылку, «Аква Наутика» - в 300 руб., «ДУБРАВА» - в 290 руб. Т.е. есть воды других товарных знаков со схожими параметрами, которые имеют цену ниже.

