

# ООО «Тенкос»

109052, г. Москва, ул. Подъемная, д. 14, стр. 11, офис 27

Управление Федеральной  
антимонопольной службы  
по г. Москве  
107078, г. Москва, Мясницкий  
проезд, д. 4, стр. 1  
[to77@fas.gov.ru](mailto:to77@fas.gov.ru)

## ЖАЛОБА НА ДЕЙСТВИЯ ЗАКАЗЧИКА

### I. ЗАКАЗЧИК:

**Наименование:** Акционерное общество "Объединенная двигателестроительная корпорация"

**Место нахождения:** 105118, Москва г, Будённого пр-кт, дом № 16

**Почтовый адрес:** 105118, Москва г, Будённого пр-кт, дом № 16

**Телефон/факс:** 7 495 2325502 4425

**Адрес электронной почты:** [a.voronina@uecrus.com](mailto:a.voronina@uecrus.com)

**Контактное лицо:** Воронина А.В.

### II. ЗАЯВИТЕЛЬ:

**Наименование:** Общество с ограниченной ответственностью «Тенкос».

**Место нахождения:** Российская Федерация, 109052, г. Москва, ул. Подъемная, д. 14, стр. 11, эт. 2, пом. №15, каб. 27.

**Почтовый адрес:** Российская Федерация, 109052, г. Москва, ул. Подъемная, д. 14, стр. 11, эт. 2, пом. №15, каб. 27.

**Телефон/факс:** +7 (495) 409-91-41.

**Адрес электронной почты:** [mail@tenkos.ru](mailto:mail@tenkos.ru).

**Контактное лицо:** Сидоров Кирилл Алексеевич

### III. ОБЩАЯ ИНФОРМАЦИЯ О ЗАКУПКЕ:

**Номер закупки:** 32009096394

**Адрес официального сайта, на котором размещена информация:** [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru).

**Способ определения поставщика:** Запрос котировок в электронной форме.

**Наименование объекта закупки:** 1700-2020-00678 Поставка порошка "Кермет" ОЦН-35

**Начальная (максимальная) цена контракта:** 1 173 666,50

**Дата опубликования извещения о проведении аукциона:** 21.04.2020г.

### IV. УКАЗАНИЕ НА ОБЖАЛУЕМЫЕ ДЕЙСТВИЯ ЗАКАЗЧИКА:

Заявитель планировал участвовать в закупке № 32009096394, однако изучив тендерную документацию, пришел к выводу, что она составлена с нарушениями законодательства. **Это нарушает предусмотренный законодательством принцип обеспечения конкуренции.**

Контрактная система в сфере закупок направлена на создание равных условий для обеспечения конкуренции между участниками закупок. Любое заинтересованное лицо имеет

возможность в соответствии с законодательством РФ и иными нормативными правовыми актами о контрактной системе в сфере закупок стать поставщиком (подрядчиком, исполнителем).

Конкуренция при осуществлении закупок должна быть основана на соблюдении принципа добросовестной ценовой и неценовой конкуренции между участниками закупок в целях выявления лучших условий поставок товаров, выполнения работ, оказания услуг. Запрещается совершение заказчиками, специализированными организациями, их должностными лицами, комиссиями по осуществлению закупок, членами таких комиссий, участниками закупок любых действий, которые противоречат требованиям Закона о контрактной системе, в том числе приводят к ограничению конкуренции, в частности к необоснованному ограничению числа участников закупок.

Целями регулирования Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ (ред. от 28.11.2018) «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее **ФЗ-223**) являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц, в товарах, работах, услугах, в том числе для целей коммерческого использования, с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, **развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.**

В соответствии со ст. 2 ФЗ-223, при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, ФЗ-223, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений ч. 3 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

В соответствии со ст. 3 ФЗ-223, при закупке товаров, работ, услуг заказчики обязаны руководствоваться следующими принципами:

- информационная открытость закупки;
- равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки;
- целевое и экономически эффективное расходование денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика;
- отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

## V. ДОВОДЫ ЖАЛОБЫ:

21.04.2020 в Единой информационной системе в сфере закупок (далее- ЕИС) закупки.гов опубликовано Извещение о проведении запроса котировок в электронной форме №32009096394).

В техническом задании в составе документации указаны следующие требования Заказчика к поставляемым Товарам:

№	Наименование	НТД	Кол-во	Ед. изм.	Гарантийный срок	Срок поставки
1	Порошок КЕРМЕТ ОЦН-35	ТУ 1526-90352725.001-2012	50	кг	Один год с даты изготовления	В течение 30 календарных дней с даты заключения договора

Для целей информационного обеспечения закупки в документации о закупке должны содержаться **достаточные сведения, в том числе, об объекте закупки, позволяющие потенциальному участнику сформировать свое предложение.** В описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости). Это самое важное условие, формирующие представление потенциального участника о предмете закупки.

Описание предмета закупки по извещению № 32009096394 содержится только в указанных технических условиях ТУ 1526 – 90352725.001 – 2012, правообладателем которых является Общество с ограниченной ответственностью «СпецБорЗащита» (ООО «СпецБорЗащита»).

ТУ разрабатываются на одно конкретное изделие, материал, вещество и т.п. Следовательно, определенный номер ТУ соответствует продукции только одного производителя.

Показатели, однозначно определяющие товар, содержащиеся в ТУ, не подлежат в обязательном порядке опубликованию в открытых источниках информации. Приобрести ТУ можно только у держателя подлинника ТУ на основании порядка, принятого у данного разработчика.

В техническом задании указано так же, что «эквивалент не допускается».

В открытых источниках Технические условия, указанные Заказчиком, отсутствуют.

*В соответствии с частью 3 Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением ФЗ – 223, утвержденного Президиумом Верховного Суда РФ от 16.05.2018, указание в документации о закупке требований путем ссылки на Технические условия правомерны и достаточны лишь при условии, что данные документы являются общедоступными и позволяют определить конкретные параметры и характеристики оказываемых услуг.*

Согласно ст. 7 Федерального Закона от 27.07.2006 № 149-ФЗ «Об информации, информационных технологиях и о защите информации», к общедоступной информации относятся общеизвестные сведения и иная информация, доступ к которой не ограничен.

Заявитель направил в адрес Заказчика письменный запрос о даче разъяснений в отношении закупочной документации, а именно о технических и качественных характеристиках предмета закупки, необходимых для формирования предложения.

Заказчик в своем ответе от 28.04.2020 на сайте [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) подтвердил применение данных ТУ ТУ1526-90352725.001-2012 в отношении порошка Кермет ОЦН – 35 в своей технической документации, а также успешное апробирование данного материала. Заказчик отказался предоставить Заявителю сведения, содержащиеся в ТУ1526-90352725.001-2012 о предмете закупки и предложил Заявителю заключить лицензионный договор с правообладателем данных технических условий (ООО «СпецБорЗащита») для участия в предмете закупки.

Заказчик заявил о том, что указание в Закупочной документации реквизитов ТУ является достаточной информацией для участников, чтобы поставить продукцию надлежащего качества, согласно условиям Закупочной документации, так как участнику работающему по конкретному ТУ не нужна дополнительно информация о параметрах продукции в силу наличия у него права интеллектуального права использования ТУ конкретного разработчика и внесение изменений в техническую документацию с другим наименованием ТУ не может быть осуществлено.

Заявитель считает действия Заказчика необоснованными в части того, что указание ТУ1526-90352725.001-2012 в отношении предмета закупки сводит выбор в пользу единственного поставщика ООО «СпецБорЗащита»

*Так, например, п. 10 Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Федерального закона от 18 июля 2011 г. № 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" (утв. Президиумом Верховного Суда Российской Федерации 16 мая 2018 г.) устанавливает, что включение в документацию о закупке требований к закупаемому товару, которые свидетельствуют о его конкретном производителе является ограничением конкуренции. При этом в обзоре указано следующее: "Указание конкретного товарного знака или требований к закупаемому товару, свидетельствующие о его конкретном производителе приводят к созданию необоснованных препятствий для*

**участников закупки, влекут сокращение их количества, что является признаком ограничения конкуренции".**

Таким образом, устанавливая данные требования к поставляемому товару, заказчик осознанно идет на ограничение круга участников закупки, в нарушение основополагающих принципов добросовестности и равноправия, используемых при осуществлении закупок.

На предприятии Заявителя также разработаны ТУ 20..... -2020 Порошок диоксида циркония плакированный никелем (Кермет).

Согласно Постановлению Суда по интеллектуальным правам от 26 октября 2017 г. по делу N А41-51306/2016 технические условия не являются результатом интеллектуальной деятельности по смыслу ГК РФ. Технические условия являются разновидностью документации, которая применяется при производстве определенного вида продукции, в которой содержится информация о требованиях к конкретному виду продукции и ее изготовлению. Гражданское законодательство не указывает технические условия в перечне охраняемых результатов интеллектуальной деятельности. ТУ не созданы творческим трудом автора и не обладают свойствами новизны и уникальности. Структура и содержание ТУ единообразны и выполнены согласно ГОСТ. 2.114-2016 «Единая система конструкторской документации. Технические условия». Спорные технические условия являются разновидностью документации, применяемой при производстве определенного вида продукции. По этим основаниям ТУ не могут считаться охраняемым объектом интеллектуальной деятельности, в их отношении интеллектуальных прав, в том числе исключительных, авторских прав и каких-либо иных, не возникает. Следовательно, ТУ 20..... -2020 Порошок диоксида циркония плакированный никелем (Кермет) Заявителя являются полностью взаимозаменяемыми для ТУ1526-90352725.001-2012 Кермет. Порошок диоксида циркония плакированный никелем правообладателя ООО «СпецБорЗащита».

Согласно межгосударственному стандарту, Единая система конструкторской документации «Правила внесения изменений» ГОСТ 2.503 – 90 в случае внесения изменения в номер технических условий, содержащихся в документации Заказчика на номер технических условий Заявителя, не отражаются на характеристиках порошка и не влияют на использование задела.

Таким образом, по смыслу ст.7 Федерального закона «Об информации, информационных технологиях и о защите информации», и в соответствии с ч.3 Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Федерального Закона от 18.07.2011 №23-ФЗ « О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», утв. Президиумом Верховного Суда РФ 16.05.2018, указанное ТУ не является общедоступным, не позволяет определить конкретные параметры и характеристики предмета закупки, и не может использоваться Заказчиком вместо описания предмета закупки.

Отсутствие требований к поставляемым товарам в описании предмета закупки и закупочной документации не позволяет потенциальным участникам закупки надлежащим образом заполнить заявку на участие в закупке, поскольку закупочная документация не позволяет установить функциональные характеристики (потребительские свойства), технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики товаров, а также сопоставить какими именно требованиями Технических условий участникам закупки следует руководствоваться при определении соответствующих значений показателей продукции.

Тем самым Заказчиком нарушен принцип информационной открытости закупки, установленный пунктом 1 части 1 ст. 3 Закона о закупках, а также не выполнена обязанность в описании предмета закупки указывать функциональные характеристики (потребительские свойства), технические и качественные характеристики, а также эксплуатационные характеристики предмета закупки, установленная пунктом 1 части 6.1 ст. 3 Закона о закупках.

В Техническом задании указано, что эквивалент не допускается ст.10.3.5 (1) ЕПОЗ. НО, в статье 10.3.5, пункте (2) Единого положения о закупке государственной корпорации «Ростех» указано следующее: «В случае, если при проведении закупки заказчиками 1 группы в описании предмета закупки используется указание на товарный знак необходимо использовать слова «(или эквивалент)» за исключением случаев: (2) закупок запасных частей и расходных материалов к

машинам и оборудованию используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование.»

По смыслу указанных статьи и пунктов, если заказчик в описании предмета закупки указывает на товарный знак, поставщик в праве поставить эквивалент, за исключением случаев, которые перечислены в статье 10.5.3 ЕПОЗ.

Техническое задание и вообще вся документация не содержат указания на товарный знак, следовательно, исключение, предусмотренное в п.2 статьи 10.3.5 ЕПОЗ в данном случае неприменимо, и условие Тех. задания о недопустимости эквивалента противоречит статье 10.3.5 (2) ЕПОЗ.

Установив запрет на поставку эквивалента, Заказчик нарушил так же требования пунктов 10.3.5, 10.3.6, 10.3.7, 10.6.8, 15.11.4, 19.2.5, 19.9.8 Единого положения о закупке государственной корпорации «Ростех», так как Единое положение не допускает поставку эквивалентных товаров лишь в случаях, прямо установленных Единым положением и только при условии указанных Заказчиком в описании предмета закупки на товарные знаки, знаки обслуживания, патенты, полезные модели, промышленные образцы, наименования мест происхождения продукции и наименования производителей.

Описание предмета закупки не содержит указания на товарные знаки обслуживания, патенты, полезные модели, промышленные образцы, наименования мест происхождения продукции и наименования производителей. Поэтому условия Технического задания и недопустимости эквивалента противоречит требованиям ЕПОЗ.

Противоречия в положениях закупочной документации и отсутствие дополнительной информации не позволяют потенциальным участникам закупки сделать однозначный вывод о том в праве ли будет участник, являющийся победителем закупки при выполнении условий договора поставить эквивалент товара или нет.

Заказчик в своем ответе на разъяснение пишет «Материал, произведённый по данным ТУ, прошёл апробирование на нашем предприятии и успешно применяется». НО, в таком случае, товар по данному ТУ должен быть включен в конструкторскую документацию предприятия, а не просто в какую-либо техническую инструкцию, а закупка осуществлена по пункту 6.6.2.(11). Следовательно, данный ответ Заказчика некорректен и не применим к виду закупки «запрос котировок в электронной форме»

В соответствии с ч.10 ст.3 Закона о закупках, любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции», с учетом особенностей, установленных настоящей статьей, действия (бездействие) Заказчика, комиссии по осуществлению закупок, оператора электронной площадки при закупке товаров, работ, услуг, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки, в том числе в случае, если Заказчик осуществляет закупку с нарушением требований Закона о закупках.

В соответствии с ч.2 ст.18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

В данном случае обжалуемые действия (размещения документации, в которой отсутствует надлежащее описание требований к предмету закупки и имеются противоречия) совершены Заказчиком до окончания срока подачи заявок на участие в закупке. В результате указанных действий заказчика нарушаются права или законные интересы ООО «Тенкос», которое не может подать заявку на участие в закупке в отсутствие необходимой информации.

**VI. НА ОСНОВАНИИ ВЫШЕИЗЛОЖЕННОГО, И РУКОВОДСТВУЯСЬ Ч. 10 СТ. 3 ФЕДЕРАЛЬНОГО ЗАКОНА ОТ 18.07.2011 N 223-ФЗ "О ЗАКУПКАХ ТОВАРОВ, РАБОТ, УСЛУГ ОТДЕЛЬНЫМИ ВИДАМИ ЮРИДИЧЕСКИХ ЛИЦ"; СТ. 18.1 ФЕДЕРАЛЬНОГО ЗАКОНА ОТ 26.07.2006 №135 – ФЗ « О ЗАЩИТЕ КОНКУРЕНЦИИ», ПРОСИМ:**

1. Приостановить процедуру закупки № 32009096394 до рассмотрения настоящей жалобы по существу.
2. Признать жалобу Заявителя обоснованной.
3. Провести внеплановую проверку соответствия содержания конкурсной документации закупки № 32009096394 и действий Заказчика.
4. Обязать Заказчика внести изменения в конкурсную документацию.

**VII. ПРИЛОЖЕНИЯ:**

1. Документ, подтверждающий полномочия Генерального директора.
2. Запрос Заявителя о даче разъяснений по вопросу ТУ от 23.04.2020
3. Ответ Заказчика на запрос о даче разъяснений относительно документации от 29.04.2020

Генеральный директор  
ООО «Тенкос»

\_\_\_\_\_

Лебедев И.А.

**Решение № 12**  
**единственного участника**  
**Общества с ограниченной ответственностью «Тендерный консультационный сервис»**

**Москва**

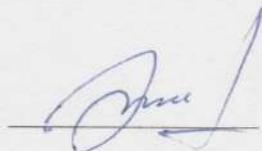
**18 октября 2019 г.**

Я, Лебедев Игорь Анатольевич, паспорт гражданина РФ 45 15 240761, выдан 04.08.2015 отделом УФМС России по гор. Москве по району Москворечье-Сабурово, код подразделения 770-035, зарегистрированный по адресу: Москва, Каширское шоссе, д. 51, к. 2, кв. 11, являясь единственным участником Общества с ограниченной ответственностью «Тендерный консультационный сервис, владеющий долей в размере 100% уставного капитала номинальной стоимостью 10 000 (десять тысяч) рублей,

**РЕШИЛ:**

продлить полномочия Генерального директора общества Лебедева Игоря Анатольевича, паспорт гражданина РФ 45 15 240761, выдан 04.08. отделом УФМС России по гор. Москве по району Москворечье-Сабурово, код подразделения 770-035, зарегистрированный по адресу: Москва, Каширское шоссе, д. 51, к. 2, кв. 11, с 25 октября 2019 г. сроком на 1 (один) год, согласно Уставу.

Единственный участник  
ООО «Тендерный консультационный сервис»

 /Лебедев И.А./

Уважаемый Заказчик!

Специалистами нашего предприятия в области интеллектуальной собственности был проведён анализ обозначения «КЕРМЕТ ОЦН – 35» как зарегистрированного товарного знака на территории Российской Федерации, через поисковую систему Федерального Института Промышленной Собственности, который показал отсутствие зарегистрированного обозначения «КЕРМЕТ ОЦН – 35» в базе данных Роспатента по состоянию на 22.04.2020года.

Более того, словесное обозначение «кермет» является общепринятым обозначением композиционных металлокерамических материалов, представляющих собой гетерогенную композицию одной или нескольких керамических фаз с металлами или сплавами с малой взаимной растворимостью, получаемые спеканием металлических и керамических порошков, а следовательно на основании ст. 1483 ГК РФ государственная регистрация данного словесного обозначения в качестве товарного знака не возможна в отношении композиционных материалов.

НО, согласно Технического задания документации о закупке, необходимые для производства основные параметры и технические характеристики порошка КЕРМЕТ ОЦН – 35 указаны строго по ТУ 1526-90352725.001 – 2012 . Разработанные ТУ 1526-90352725.001 – 2012 являются собственностью ООО НПО «Спецборзащита» и находятся в закрытом доступе для третьих лиц, что ограничивает участие нашего предприятия в предмете закупки, а так же нарушает пункт1 части 1 пункта 1 статьи 13 Федерального закона от 18.03 2011 номер 223-ФЗ о закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц.

Просим привести техническое задание в полное соответствие ЕПозу и Федеральному закону от 18.03 2011 номер 223-ФЗ «о закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»

Согласно п. 10.3.5. (1) Единого положения о закупке государственной корпорации «Ростех» в документации о закупке при описании предмета закупки допускается указание товарных знаков, знаков обслуживания, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименований мест происхождения продукции или наименований производителей без дополнения таких указаний словами «(или эквивалент)» в случаях несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемых заказчиком

На нашем предприятии разработана техническая инструкция, которая является руководством при нанесении тепло-защитного покрытия на корпусные детали камеры сгорания и турбины изделия АИ-222-25, а также устанавливает методы и нормы контроля качества покрытия. В данной инструкции в пункте 2.1 в указанных материалах и требованиях, предъявляемых к ним, прописан порошок Кермет ОЦН-35 по ТУ1526-90352725.001-2012. Материал, произведённый по данным ТУ, прошёл опробование на нашем предприятии и успешно применяется.

Технические условия (ТУ) — это документ, устанавливающий технические требования, которым должны соответствовать конкретное изделие, материал, вещество или их группа, с указанием конкретных (точных) параметров, уникальных характеристик по каждому элементу, содержащемуся в материале (изделие), и содержат в себе набор методик производства, которые позволяют выделить продукцию из общего ассортимента на рынке товаров. Технические условия являются техническим документом, который разрабатывается по решению разработчика и/или изготовителя или по требованию заказчика (потребителя) продукции. Технические условия являются неотъемлемой частью комплекта конструкторской или другой технической документации на продукцию, а при отсутствии документации должны содержать полный комплекс требований к продукции, её изготовлению, контролю и приемке. В силу требований статьи 1465 ГК РФ уникальные характеристики и методики производства, содержащиеся в технических условиях, может являться для производителя секретом его производства (ноу-хау), который, в свою очередь, подлежит правовой охране как самостоятельный объект интеллектуальной собственности. Заказчик не имеет права раскрывать без согласия разработчика, сведения, содержащиеся в ТУ и размещать их в свободном доступе. Участник закупки, имеющий опыт работы с закупаемой продукцией, имеет право использовать ТУ конкретного разработчика на основании лицензионного договора.

Указание заказчиком в Закупочной документации реквизитов ТУ является достаточной информацией для участников, чтобы поставить продукцию надлежащего качества, согласно условиям Закупочной документации, так как участнику работающему по конкретному ТУ не нужна дополнительно информация о параметрах продукции в силу наличия у него права интеллектуального права использования ТУ конкретного разработчика.

Закупаемая продукция относится к категории авиационных материалов, применяемых предприятием для изготовления авиационной техники. Нанесение материала с другим наименованием и по другим ТУ не может быть осуществлено, так как это серийное производство.