

Исх. № 21/08/20
Дата: 21 августа 2020 г.

Кому: Руководителю Управления Федеральной
антимонопольной службы по Московской области
123423, г. Москва, Карамышевская наб., д. 44

Московское областное УФАС
Рег. номер 33890/20
зарегистрирован 21.08.2020



От кого: Индивидуальный предприниматель
Володарский Иван Анатольевич
ОГРНИП 317774600185305

121354, г. Москва, ул. Кутузова, д. 11, корп. 2, кв. 3

ЖАЛОБА

Жалоба на действия/бездействие заказчика при осуществлении закупки

1. Заказчик – Акционерное общество «Аэромар» (АО «Аэромар»)
ИНН 7712045131, КПП 775050001

Наименование закупки: Поставка молочной продукции животного и растительного происхождения

Место нахождения заказчика: 141426, Московская область, г. Химки, Шереметьевское шоссе, владение 31

Почтовый адрес заказчика: 141426, Московская область, г. Химки, Шереметьевское шоссе, владение 31

Адрес электронной почты: zakupki@aeromar.ru

Тел: +7 (495) 234-94-75;

Номер факса: +7 (495) 234-94-75

Контактное лицо: Пономарева Ольга Александровна

2. Заявитель: Индивидуальный предприниматель Володарский Иван Анатольевич

Юридический, фактический и почтовый адрес: 121354, г. Москва, ул. Кутузова, д. 11, корп. 2, кв. 3

Тел.: 8-905-754-48-46

Адрес электронной почты: via1503@yandex.ru

Контактное лицо: Володарский Иван Анатольевич

3. Адрес официального сайта, на котором размещена информация о закупке:
<http://utp.sberbank-ast.ru/Trade>

4. Наименование и реестровый номер процедуры: Поставка молочной продукции животного и растительного происхождения (реестровый номер № 32009377892)

Дата опубликования извещения о проведении закупки: 04.08.2020

5. Описание нарушения:

ИП Володарский Иван Анатольевич (далее ИП), планирует принять участие в указанном конкурсе и полагает, что Заказчик закупки в требованиях закупочной документации нарушил его права, а именно:

В закупочной документации в РАЗДЕЛЕ II ИНФОРМАЦИОННАЯ КАРТА ЗАКУПКИ п.12 Размер и порядок внесения денежных средств в качестве обеспечительного платежа, указано что:

«Обеспечительный платеж установлен в размере 50 000 000,00 руб.... Порядок предоставления обеспечительного платежа: **Обеспечительный платеж обеспечивается ТОЛЬКО внесением денежных средств на один из счетов заказчика, реквизиты которых указаны ниже.»**

При этом «Положение об особенностях участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц, годовом объеме таких закупок и порядке расчета указанного объема (утв. постановлением Правительства РФ от 11 декабря 2014 г. N 1352)» в действующей редакции в части II «Особенности проведения торгов, иных способов закупок, предусмотренных положением о закупке, в которых участниками закупок являются только субъекты малого и среднего предпринимательства» устанавливает, что:

«25. Если в документации о закупке, осуществляемой в соответствии с подпунктом "б" пункта 4 настоящего Положения (справка: п.п.4б «участниками которых являются только субъекты малого и среднего предпринимательства»), установлено требование к обеспечению исполнения договора, **размер такого обеспечения:**

а) **не может превышать 5 процентов начальной (максимальной) цены договора** (цены лота), если договором не предусмотрена выплата аванса;

б) устанавливается в размере аванса, если договором предусмотрена выплата аванса.

26. Если в документации о закупке, осуществляемой в соответствии с подпунктом "б" пункта 4 настоящего Положения, установлено требование к обеспечению исполнения договора, **такое обеспечение может предоставляться участником закупки по его выбору** путем внесения денежных средств на счет, указанный заказчиком в документации о закупке, путем предоставления банковской гарантии или иным способом, предусмотренным документацией о закупке».

Таким образом Заказчик неправомерно установил размер обеспечения исполнения договора и ограничил способы предоставления такого обеспечения участниками конкурса на закупку - исключительно субъектов малого и среднего предпринимательства в нарушение «Положений об особенностях участия субъектов малого и среднего предпринимательства...»

На официальном сайте, на котором размещена информация о закупке, на странице <https://uto.sberbank-ast.ru/Trade/NBT/PurchaseView/3/0/0/628896> Заказчик выложил файл «Разъяснения на запрос № 6.pdf» от 17.08.2020, находящийся в приложении к настоящей жалобе, на запрос на разъяснение одного из участников процедуры №96497.

Там изложена позиция Заказчика относительно описанного выше нарушения «Положений об особенностях участия субъектов малого и среднего предпринимательства...», которую кратко можно описать цитатой ответа Заказчика: «ГК РФ имеет приоритет над ПП №1352» - далее делается вывод о том, что требования «Положений» не распространяются на закупку Заказчика, т.к. в своем «ПОЛОЖЕНИИ о закупке товаров, работ, услуг Акционерного общества «Аэромар» ДП Ш-07.1-006-14Д» Заказчик отказался (имел на это право) от терминологии установленной в Гражданском кодексе и используемой в утвержденном постановлением Правительства РФ от 11 декабря 2014 г. N 1352 «Положением об особенностях участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупках товаров...».

Таким образом, Заказчик фактически ограничил понятие «требование к обеспечению исполнения договора» лишь одной из форм такого обеспечения, а именно «обеспечительным платежом» и нарушил требования по максимально установленному размеру такого обеспечения для закупки, участниками которой являются только субъекты малого и среднего предпринимательства.

В Форме 3 «Согласие на участие в закупке» и в Форме 5 «Ценовое предложение» участник процедуры закупки должен указать срок действия своего ценового предложения («действует на срок до _____» и «Срок действия ценового предложения до _____» соответственно).

В п.3 Раздела IV «Инструкция по заполнению заявки на участие в закупке» написано, что «Срок действия ценового предложения должен быть не менее срока действия договора».

В п. 6.1 Раздела VI «Проект договора» написано: «Настоящий Договор вступает в силу с момента подписания его Сторонами и действует до момента выборки цены Договора».

В п.4 Раздела V «Техническая часть» написаны логистические условия и сроки поставки на склад АО «Аэромар» для первой и дальнейших поставок с указанием количества. Однако в том же пункте написано, что «поставки должны осуществляться: 1-3 (один-три) раза в неделю» и «Количество Товара в поставку может быть скорректировано заказчиком в пределах $\pm 90\%$ от вышеуказанного количества».

Исходя из данной информации невозможно даже приблизительно определить срок действия договора и, как следствие, указать в документах заявки на участие по Формам 3 и 5 срок действия своего ценового предложения.

В соответствии п.13 «Размер и порядок внесения денежных средств или передачи оригинала банковской гарантии в качестве обеспечения антидемпинговых мер» РАЗДЕЛА II ИНФОРМАЦИОННАЯ КАРТА ЗАКУПКИ у участника закупки есть возможность предоставления обеспечения путем «передачи заказчику оригинала банковской гарантии».

Там же указано, что «**Банковская гарантия**, выданная участнику закупки банком для целей обеспечения антидемпинговых мер, **должна соответствовать требованиям ст. 45 Закона № 44-ФЗ** и требованиям, утвержденным Постановлением Правительства Российской Федерации от 08.11.2013 № 1005 «О банковских гарантиях, используемых для целей федерального закона «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд». Срок действия банковской гарантии, предоставленной в качестве обеспечения антидемпинговых мер, должен составлять не менее максимального расчётного срока действия договора, а также срока действия всех обязательств по договору, в том числе гарантийных (при наличии гарантийных обязательств)».

Так как в опубликованном Заказчиком проекте Договора поставки в явном виде не указан срок выполнения Поставщиком обязательств по Договору, а в закупочной документации отсутствует понятно изложенная методика расчета срока действия Договора (вообще отсутствует), то победитель процедуры закупки будет лишен возможности реализовать свое законное право на предоставление обеспечения антидемпинговых мер в виде предоставления банковской гарантии, соответствующей требованиям ст. 45 Закона № 44-ФЗ. Банковскую гарантию, соответствующую указанным требованиям невозможно выпустить, не указав точные сроки начала и окончания ее действия.

Также неясно, какой срок действия своего ценового предложения должен указать участник конкурсной процедуры в своем предложении чтобы он соответствовал представлениям Заказчика о его необходимой длительности. Заказчик не указал критерий оценки предложения участника по этому параметру (срок действия ценового предложения), например, «не менее» или «равно», но может в случае, если посчитает этот срок несоответствующим отклонить заявку участника (имеются прецеденты в ранее проводимых Заказчиком процедурах).

Тем самым будут нарушены права участника закупки, признанного победителем, на выбор способа обеспечения исполнения договора в части антидемпинговых мер, который участник имеет право выбрать самостоятельно и в части возможной оценки заявки участника по неформализованной характеристике на соответствие ожидаемому Заказчиком сроку действия ценового предложения.

На официальном сайте, на котором размещена информация о закупке, на странице <https://utp.sberbank-ast.ru/Trade/NBT/PurchaseView/3/0/0/628896> Заказчик выложил файл «Разъяснения на запрос № 3.pdf» от 12.08.2020, находящийся в приложении к настоящей жалобе, на запрос на разъяснение одного из участников процедуры №96062.

Там изложена позиция Заказчика относительно описанного выше: «Участник закупки может самостоятельно просчитать срок действия договора, исходя из максимального и минимального отклонения от количества поставляемого товара. Участник закупки также может указать, что его ценовое предложение действует на весь срок действия договора».

Отсутствие информации о сроке исполнения обязательств по Договору поставки не позволяет участнику оценить риски своего предложения и применить разумный подход к ценообразованию. Мы полагаем, что такой подход искусственно ограничивает состав участников закупочной процедуры и ведет к очевидному завышению цены предложения участника.

Пояснение по расчетному сроку действия договора на примере двух товара:

Для товара «Молоко (3,2%)» определено общее количество по Договору 2 350 000 литров. При максимально допустимых по Договору поставках 3 раза в неделю и примененном допустимом по Договору увеличении на 90% базового размере поставки в 10 000 литров срок поставки товара по договору составит 41 неделю. ($2\,350\,000 / 19\,000 / 3 = 41$) При минимально допустимых по Договору поставках 1 раз в неделю и примененном допустимом по Договору уменьшении на 90% базового размере поставки в 10 000 литров срок поставки товара по договору составит 2 350 недель. ($2\,350\,000 / 1\,000 / 1 = 2\,350$)

Для товара «Молоко овсяное (напиток овсяный)» определено общее количество по Договору 15 000 литров. При максимально допустимых по Договору поставках 3 раза в неделю и примененном допустимом по Договору увеличении на 90% базового размере поставки в 100 литров срок поставки товара по договору составит 26 недель. ($15\,000 / 190 / 3 = 26$) При минимально допустимых по Договору поставках 1 раз в неделю и примененном допустимом по Договору уменьшении на 90% базового размере поставки в 100 литров срок поставки товара по договору составит 1 500 недель. ($15\,000 / 190 / 1 = 1\,500$)

Разброс расчетных сроков от полугода до сорока пяти лет не представляется разумным.

На основании изложенного, руководствуясь законодательством Российской Федерации,

ПРОШУ:

- восстановить нарушенное право участников закупки и обязать заказчика внести изменения в закупочную документацию о проведении конкурса в электронной форме № 026/2020-КЭФ на поставку молочной продукции животного и растительного происхождения (закупка проводится только для субъектов малого и среднего предпринимательства), а именно:

- указать **обязательный срок действия ценового предложения** участника закупки и **срок действия Договора** для реализации обеспечительных мер исполнения договора, в т. ч. антидемпинговых мер, в виде банковских гарантий, соответствующих требованиям ст. 45 Закона № 44-ФЗ ;

- привести в соответствие действующим нормам законодательства **размер обеспечительных мер исполнения договора** на основании «Положения об особенностях участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц, годовом объеме таких закупок и порядке расчета указанного объема (утв. постановлением Правительства РФ от 11 декабря 2014 г. N 1352);

- допустить **использование банковской гарантии в качестве обеспечительной меры по исполнению Договора** на основании «Положения об особенностях участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц, годовом объеме таких закупок и порядке расчета указанного объема (утв. постановлением Правительства РФ от 11 декабря 2014 г. N 1352).

Приложения:

- Закупочная документация о проведении конкурса в электронной форме № 026/2020-КЭФ (КОНКУРС в ЭФ № 026-2020 от 18.08.2020 г)
- Закупочная документация РАЗДЕЛ V. ТЕХНИЧЕСКАЯ ЧАСТЬ от 18.08.2020
- Закупочная документация РАЗДЕЛ VI. ПРОЕКТ ДОГОВОРА
- Разъяснения Заказчика (Разъяснения на запрос № 3.pdf от 12.08.2020);
- Разъяснения Заказчика (Разъяснения на запрос № 6.pdf от 17.08.2020);
- Выписка из ЕГРИП;
- Лист записи ЕГРИП.

Индивидуальный предприниматель



И.А. Володарский