



ОТКРЫТОЕ АКЦИОНЕРНОЕ ОБЩЕСТВО
"Государственная акционерная компания
"ОБОРОНПРОМКОМПЛЕКС"
(ОАО "ГСК "Оборонпромкомплекс")

Старомонетный пер., д.26, Москва, 119180
Тел. +7 (495) 981 9854 Факс. +7 (495) 981 9855
e-mail: oetp@oboronpromcomplex.ru
<http://www.oboronpromcomplex.ru>
ОКПО 07544909 ОГРН 1027739010562
ИНН/КПП 7706052300/770601001

ХА №. Х.Х.Х. № ГК - 07/1959

на №

от

ФАС России
125993, г. Москва,
Садовая - Кудринская, д. 11

Жалоба на действия заказчика, организатора закупки
(в порядке статьи 18.1. Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ
«О защите конкуренции»)

- 1. Заявитель жалобы (участник закупки):** Открытое акционерное общество «Государственная акционерная компания «Оборонпромкомплекс» (ОАО «ГСК «Оборонпромкомплекс»);
Место нахождения: 119180, город Москва, переулок Старомонетный, дом 26;
Почтовый адрес: 119180, город Москва, переулок Старомонетный, дом 26;
Официальный сайт: <http://www.oboronpromcomplex.ru>;
Тел./факс, электронная почта: +7(495) 9819854/+7(495)9819855,
OstrovskihKA@oboronpromcomplex.ru, oetp@oboronpromcomplex.ru;
Контактное лицо: Островских Кирилл Александрович, м.т. +7 985 415 18 71.
- 2. Заказчик (организатор закупки):** акционерное общество «Средне-Невский судостроительный завод»;
Место нахождения: 196643, г. Санкт-Петербург, п. Понтонный, ул. Заводская, д. 10;
Почтовый адрес: 196643, г. Санкт-Петербург, п. Понтонный, ул. Заводская, д. 10;
Официальный сайт: <https://snsz.ru>;
Электронная почта: office@snsz.ru;
Контактное лицо: Дмитриева Светлана Анатольевна.
адрес электронной почты: dmitrievasa@snsz.ru.
телефон: +7 (812) 648-30-50, доб.17-44.
- 3. Оператор электронной площадки:** Автоматизированная система торгов государственного оборонного заказа (АСТ ГОЗ);
Место нахождения: 117393, город Москва, Профсоюзная улица, дом 78 строение 1;
Почтовый адрес: 117393, город Москва, Профсоюзная улица, дом 78 строение 1;
Официальный сайт: <http://www.astgoz.ru>.

ФАС России
Рег. номер 223114/20
зарегистрирован 25.12.2020



Тел./факс, электронная почта: +7 (495) 787-29-94, info@astgoz.ru.

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

5. Обжалуемая закупка: номер извещения на АСТ ГОЗ – 200417900107; номер извещения в ЕИС – 32009728938.

Способ и форма закупки: запрос предложений в электронной форме (конкурентная закупка).

Предмет закупки: поставка алюминиевых панелей.

Дата опубликования извещения: 26.11.2020 г.

Начальная (максимальная) цена договора): 162 241 251 (сто шестьдесят два миллиона двести сорок одна тысяча двести пятьдесят один) рубль 55 копеек, в том числе НДС 20%;

6. Обжалуемые действия заказчика (организатора закупки): осуществление заказчиком закупки с нарушением требований Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» и порядка подготовки и осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика (пункт 1 части 10 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», далее по тексту – Закон о закупках).

Доводы жалобы.

1. 26.11.2020 г. заказчиком закупки на сайте www.zakupki.gov.ru и www.astgoz.ru размещено извещение № 32009728938 и № 200417900107 соответственно о проведении закупки – запрос предложений в электронной форме, предметом которой являлась поставка алюминиевых панелей.

Осуществление закупки в электронной форме обеспечивалось оператором электронной площадки АСТ ГОЗ на сайте в сети Интернет [http:// www.astgoz.ru](http://www.astgoz.ru).

Заявителем жалобы была подана заявка на участие в закупке.

В силу части 1 и 2 статьи 2 Закона о закупках, заказчик при закупке товаров, работ, услуг руководствуется Законом о закупках и положением о закупке. Положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и осуществления закупок конкурентными способами.

Положение о закупке заказчика размещено в ЕИС на сайте www.zakupki.gov.ru и доступно для ознакомления в разделе «Реестр положений о закупках» (далее по тексту – Положение о закупке).

В соответствии с пунктами 8.3.2., 8.3.8. Положения о закупке для осуществления закупки организатор закупки формирует извещение о проведении закупки и закупочную

документацию. Извещение об осуществлении закупки является неотъемлемой частью закупочной документации (за исключением случая проведения запроса котировок). **Сведения, содержащиеся в извещении об осуществлении закупки, должны соответствовать сведениям, содержащимся в документации о закупке.**

Пунктом 11 Извещения о проведении оспариваемой закупки (далее - Извещение) предусмотрено «место и дата рассмотрения заявок», согласно которому «заседание комиссии по рассмотрению поданных заявок на участие в запросе предложений состоится в 15 часов 00 минут (по московскому времени) «28» декабря 2020 года».

Таким образом, в соответствии со статьей 190 Гражданского кодекса Российской Федерации заказчиком в Извещении срок этапа закупки «рассмотрение заявок» определен указанием на конкретную дату и время, а не определен периодом времени.

Однако, заказчик закупки, грубо нарушая условия извещения о закупке, осуществил процедуру рассмотрения заявок участников закупки уже 18.12.2020 г. (день недели - пятница), т.е. за 10 дней до наступления даты рассмотрения заявок, указанной в извещении. После чего, в этот же день 18.12.2020 г. (вечер пятницы), за пределами рабочего времени, опубликовал протокол рассмотрения и оценки заявок на электронной торговой площадке (протокол № 29-П/ЗК/2020 от 18.12.2020 г.).

Как следует из протокола, заказчиком было принято решение о проведении переторжки, которая назначена уже на 21.12.2020 г. в 11-00 часов (утро понедельника). При этом, учитывая дату рассмотрения заявок, указанную в извещении (28.12.2020 г.) и дату подведения итогов закупки – (20.01.2021 г.) объективные причины для такой срочности у заказчика отсутствовали.

Считаем также необходимым обратить внимание комиссии ФАС на следующие факты.

По итогам рассмотрения и оценки заявок при их ранжировании заявка заявителя жалобы предлагала наиболее выгодные условия закупки и занимала первое место с результатом 90,00 баллов и ценовым предложением 138 154 176,46 рублей, в том числе НДС 20%. Разница с ценовым предложением других участников составляла:

- с заявкой под номером два - 15 732 019,94 рублей или более 10% (ценовое предложение 153 886 196,40 рублей, в том числе НДС 20%, количество баллов 81,82);
- с заявкой под номером три - 23 925 418,34 рублей или около 15% (ценовое предложение 162 079 594,80 рублей, в том числе НДС 20%, количество баллов 78,19).

Таким образом очевидно, что разница между ценовыми предложениями является существенной.

Согласно Положению о закупке заказчика и документации о закупке проведение переторжки является правом заказчика, а не обязанностью. Вместе с тем, критерии проведения переторжки (например, максимальное отклонение предложений участников закупки, при которых заказчик вправе принять решение о проведении переторжки) в Положении о закупке и документации о закупке отсутствуют, в результате чего, учитывая значительное отклонение между ценовыми предложениями участников

оспариваемой закупки, решения комиссии заказчика о проведении переторжки не являются прозрачными и носят субъективный характер.

С учетом вышеизложенного заявитель жалобы считает, что нижеперечисленные обстоятельства в своей совокупности свидетельствуют о допущенных нарушениях заказчиком при проведении закупки:

- рассмотрение заявок участников закупки с нарушением срока, указанного в извещении;

- принятие решения о переторжке и проведении ее в срочном порядке при обстоятельствах, которые могли привести к неучастию некоторых участников закупки в переторжке, в отсутствие объективных причин для этого.

Указанные действия привели к тому, что заявитель жалобы не принял участия в переторжке, по причине нарушения заказчиком условий извещения о закупке.

В соответствии с пунктом 1 статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации, недобросовестное осуществление гражданских прав не допускается, равно как и не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции. Указанной норме корреспондирует специальная норма части 1 статьи 17 Федерального закона «О защите конкуренции», согласно которой запрещаются действия, которые могут привести к ограничению конкуренции.

2. В пунктах 4.1.24. и 4.1.25. Информационной карты документации о закупке заказчиком установлен критерий заявки «Статус участника». Для подтверждения соответствия указанному оценочному критерию участник закупки в состав заявки представляет следующие документы:

«...если торговый дом производителя или официальный дилер:

- письмо (произвольной формы) от организации-производителя продукции, выданное на имя участника, о том, что участник является официальным дилером производителя (или торговым домом) указанной в техническом задании или аналогичной продукции (аналогичной продукцией считается: панель 1561 по ГОСТ Р 58333-2018) и уполномочен осуществлять продажу продукции, исполнять гарантийные обязательства по качеству продукции, а также копии сертификатов качества (паспортов качества) на ранее произведенную продукцию, где организация предоставившая письмо указана производителем продукции».

В отношении указанного критерия и требованиям к документам, подтверждающим соответствие данному критерию, заявитель жалобы считает необходимым отметить следующее.

2.1. Само по себе установление определенных критериев заявки, подтверждающих квалификацию участника закупки, не противоречит законодательству, если такие требования предоставляют заказчику дополнительные гарантии выполнения победителем закупки своих обязательств.

Вместе с тем, оценка соответствия таким критериям и требование о предоставлении определенных документов, подтверждающих такое соответствие, должны носить объективный и измеримый характер.

Так, заказчиком закупки установлен вид документа, подтверждающего соответствие статусу - только письмо от организации-производителя продукции, выданное на имя участника, и строго определенное содержание этого письма (указание на то, что участник закупки является официальным дилером производителя (или торговым домом) указанной в техническом задании или аналогичной продукции, и указание на полномочия осуществлять продажу продукции, исполнять гарантийные обязательства по качеству продукции).

Указанные требования к документам являются исчерпывающими.

При этом, при установлении требований к подтверждению соответствия данному критерию заказчиком не учтено следующее.

1) в отсутствие обязанности производителя товара как-либо реагировать на соответствующие запросы участников закупки о представлении подтверждающих документов о том, что участник обладает правом поставки и исполнять договоры на тех условиях, которые потребовал заказчик, их предоставление всецело зависит от волеизъявления третьих лиц (производителя товара), что ограничивает возможность участников закупки получить баллы по указанному критерию;

2) в отсутствие законодательно установленного термина «дилер», «торговый дом», понятие дилерской деятельности определяется сформированной правоприменительной практикой, согласно которой дилерская деятельность осуществляется на основании договора, в соответствии с которым одна сторона обязуется приобретать у другой стороны товары (продукцию) и осуществлять дистрибуцию, продвижение, обслуживание этого товара на определенной территории. На практике дилерские договоры применяются при продаже и продвижении широкого круга товаров (Постановление Арбитражного суда Московского округа от 25.06.2015 № Ф05-5521/2015 по делу № А40-79786/14, Постановление Арбитражного суда Московского округа от 27.09.2016 № Ф05-13569/2016 по делу № А40-223138/2015, Определение Верховного Суда РФ от 04.09.2015 № 306-ЭС15-12001 по делу № А72-12267/2014, Постановление Арбитражного суда Московского округа от 05.04.2016 № Ф05-3419/2016 по делу № А40-199632/14, Постановление ФАС Центрального округа от 13.06.2012 по делу № А14-3948/2011).

По своей правовой конструкции это может быть агентский договор, договор комиссии, иной договор, не противоречащий действующему законодательству.

Таким образом, основным и достаточным доказательством статуса дилера является наличие договора с производителем товара, а не письма.

Между тем, заказчик в документации установлен единственный документ, который подтверждает статус дилера или торгового дома – письмо определенного в информационной карте содержания.

Таким образом, с одной стороны, заказчик имея целью получить дополнительные гарантии выполнения победителем закупки своих обязательств, во-первых, устанавливает ненадлежащее требование к подтверждающему документу (письмо), а во-вторых, не устанавливает надлежащего требования (предоставление договора), в результате чего участнику закупки, обладающему соответствующим договором, но не обладающему письмом, дополнительные баллы к заявке не могут быть присвоены.

Заявитель жалобы еще до подачи заявки направил заказчику соответствующее требование о разъяснении такого условия документации о закупке и предложил изменить формулировку требований к документам, подтверждающим статус дилера, (возможность подтверждения иными документами), однако ответа по существу не получил.

2.2. Заявитель особо обращает внимание комиссии ФАС на следующий факт.

Предметом закупки являются алюминиевые панели 1561.М ПК 01005 x 8000 и алюминиевые панели 1561.М ПК 0265 x 8000.

Единственным производителем указанной продукции в Российской Федерации является АО «Арконик «СМЗ» (ОГРН 1026300763389 Россия, 443051, г. Самара, ул. Алма-Атинская, дом 29, корпус 33/34).

В 2004 году по поручению Правительства Российской Федерации от 22 декабря 2004 г. № МФ-П7-6780, ФАС России выдало предписание от 30.12.2004 г. № ЦА/11372, на основании которого между ОАО «ГАК «Оборонпромкомплекс» и АО «Арконик «СМЗ» (на тот момент ОАО «СМЗ») заключен бессрочный договор. Цель указанного договора - гарантированное и своевременное исполнение государственного оборонного заказа и федеральных целевых программ. По условиям данного договора ОАО «ГАК «Оборонпромкомплекс» имеет следующие эксклюзивные условия на поставку алюминиевой продукции (в том числе являющейся предметом закупки):

- изготовление и поставка продукции по заявкам ОАО «ГАК «Оборонпромкомплекс» в необходимые сроки;
- обеспечение исполнения всех краткосрочных и (или) долгосрочных контрактов, заказов, договоров, имеющих отношение к выполнению государственного оборонного заказа и федеральных целевых программ в области авиационной и космической деятельности и других федеральных государственных нужд;
- запрет предпринимать действия (бездействия), направленные на прекращение производства продукции без предварительного согласия федерального антимонопольного органа;
- обеспечение сохранения производственно-технологической возможности изготовления и поставки продукции, в том числе отказ от изменения назначения оборудования, на котором производится продукция, без предварительного согласия федерального антимонопольного органа;

- преференции для предприятий, осуществляющих закупки продукции через ОАО «ГАК «Оборонпромкомплекс» (контролируемый уровень цен за счет ограничения рентабельности на заводе-изготовителе (не более 10%), а также льготные условия поставки и оплаты (отсрочка платежа до 60-ти дней после отгрузки продукции).

Является очевидным, что условия данного договора имеют целью защиту публичных интересов и способствуют эффективному расходованию средств, выделяемых в рамках государственного оборонного заказа, что соответствует принципам закупочной деятельности, указанным в Законе о закупках.

Таким образом, наличие указанного договора и предписания являются безусловными доказательствами соответствия заявки ОАО «ГАК «Оборонпромкомплекс» по критерию «квалификация».

Предписание ФАС и указанный договор были включены в заявку при участии в закупке. При этом нами было приложено письмо АО «Аркиник «СМЗ» исх. № 920ми-1543/20 от 03 декабря 2020 г., которым «подтверждалось, что с компанией ОАО «ГАК «Оборонпромкомплекс» заключен долгосрочный договор на поставку продукции из алюминия и алюминиевых сплавов аэрокосмического и оборонного назначения производства АО «Аркиник СМЗ» для обеспечения федеральных государственных нужд. На протяжении многолетнего сотрудничества компания ОАО «ГАК «Оборонпромкомплекс» зарекомендовала себя стабильным заказчиком. АО «Аркиник СМЗ», со своей стороны, гарантирует, что качество реализуемой нами на рынке продукции соответствует всем требованиям соответствующих стандартов и нормативно-технической документации».

Копия Предписания ФАС, указанного договора и письма АО «Аркиник «СМЗ» прилагаются.

Однако, учитывая необоснованные требования к подтверждающим документам, сформированные заказчиком, ОАО «ГАК «Оборонпромкомплекс» не было присвоено баллов по оценочному критерию «Статус участника». В случае присвоения дополнительных баллов по указанному критерию заявка ОАО «ГАК «Оборонпромкомплекс» по сравнению с иными участниками закупки еще бы более отличалась в лучшую сторону.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Федеральный закон от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» по правилам данной статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной комиссии или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов либо в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Законом о закупках.

По результатам рассмотрения жалобы при наличии оснований, установленных частью 20 статьи 18.1 Закона, антимонопольным органом выдается предписание, предусмотренное пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона.

На основании изложенного и в соответствии с пунктом 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках», статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ПРОШУ:

1. Приостановить определение поставщика алюминиевых панелей в форме запроса предложений в электронной форме номер извещения на АСТ ГОЗ – 200417900107; номер извещения в ЕИС – 32009728938 до рассмотрения настоящей жалобы по существу.

2. Признать незаконными действия заказчика (организатора закупки) акционерного общества «Средне-Невский судостроительный завод», выразившиеся в нарушении порядка подготовки и осуществления закупки, содержащегося в Законе о закупках, утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика; действия заказчика, которые могут привести к ограничению конкуренции.

3. Отменить протокол № 29-ПЛЗК/2020 от 18.12.2020 г. и все последующие протоколы закупки.

4. Обязать акционерное общество «Средне-Невский судостроительный завод» осуществить дальнейшее определение поставщика в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации о закупках товаров (работ, услуг) отдельными видами юридических лиц.

5. Направить акционерному обществу «Средне-Невский судостроительный завод» предписание об устранении нарушений законодательства.

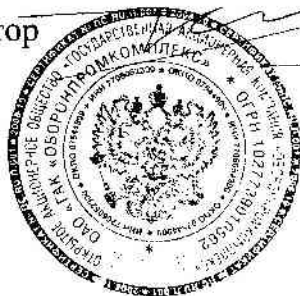
Приложения:

1. Доверенность на представителя от 23.12.2020 № 23.
2. Копия устава ОАО «ГАЗ «Оборонпромкомплекс».
3. Выписка из ЕГРЮЛ на ОАО «ГАЗ «Оборонпрокомплекс».
4. Копия распоряжения Росимущества от 30.01.2020 г. № 38-р о назначении Кушнира Г.А. на должность генерального директора ОАО «ГАЗ «Оборонпрокомплекс».
5. Копия свидетельства о внесении записи в ЕГРЮЛ о юридическом лице, зарегистрированном до 01.07.2002 г. серия 77 № 006111001.
6. Копия свидетельства о внесении записи в ЕГРЮЛ серия 77 № 008846652.
7. Копия свидетельства о постановке на учет Российской организации в налоговом органе по месту нахождения на территории Российской Федерации серия 77 № 011627036.

8. Копия свидетельства о постановке на учет в налоговом органе юридического лица, образованного в соответствии с законодательством Российской Федерации, по месту нахождения на территории Российской Федерации серия 77 № 001053401.
9. Копия протокола № 29-ПЛЗК/2020 от 18.12.2020 г.
10. Распечатка протокола рассмотрения заявок от 18.12.2020.
11. Распечатка уведомления о формировании дополнительного этапа «Торги» с последующим запросом сведений от 21.12.2020.
12. Распечатка протокола проведения дополнительного этапа «Торги» от 21.12.2020.
13. Копия предписания от 30.12.2004 № ЦА/11372.
14. Копия договора б/н от 03.12.2004.
15. Копия приложения к договору б/н от 30.12.2004.

Генеральный директор

Г.А. Кушнир



Исп. Островских К.А.
Тел. 8(495) 9819862