

Индивидуальный предприниматель
ОГРНИП 319508100215051
143907, г. Ба

Исх.№ 420-21
Дата 04.10.2021

Московское УФАС
To77@fas.gov.ru

Заказчик: АКЦИОНЕРНОЕ
ОБЩЕСТВО "РОССИЙСКИЙ КОНЦЕРН ПО ПРОИЗВОДСТВУ
ЭЛЕКТРИЧЕСКОЙ И ТЕПЛОВОЙ ЭНЕРГИИ НА АТОМНЫХ СТАНЦИЯХ"
ИНН 7721632827
КПП 772101001
ОГРН 5087746119951
Место нахождения 109507, ГОРОД МОСКВА, УЛИЦА ФЕРГАНСКАЯ, дом 25
Почтовый адрес 109507, г. Москва, ул. Ферганская, д.25

Оператор: ЭТП «АО «Единая электронная торговая площадка»

Закупка

Жалоба на действия Заказчика и Оператора

Заказчиком был объявлен Открытый запрос предложений в электронной форме, на сайт

Требования, установленные в документации, ограничивают конкуренцию.

Требования к участникам закупки:

наличие права распоряжения предлагаемым оборудованием (по номенклатуре Тома 2 «Техническая часть») и/или согласия изготовителя данного оборудования, либо полномочного представителя такого изготовителя на предложение оборудования (по номенклатуре Тома 2 «Техническая часть») в рамках настоящей закупки, в срок и на условиях

настоящей закупочной документации. если участник не является изготовителем предлагаемого оборудования (по номенклатуре Тома 2 «Техническая часть»):

- документы, подтверждающие право распоряжения предлагаемым оборудованием указанного изготовителя (договор купли-продажи, акты приема-передачи и т.п.)

и/или

- документ от изготовителя, подтверждающий согласие такого изготовителя оборудования (по номенклатуре Тома 2 «Техническая часть») на предложение оборудования (по номенклатуре Тома 2 «Техническая часть») в рамках настоящей закупки, в срок и на условиях настоящей закупочной документации, а именно: свидетельство в соответствии с инструкциями, приведенными в закупочной документации

и/или

- документы его полномочного представителя, подтверждающие согласие такого полномочного представителя данного изготовителя оборудования (по номенклатуре Тома 2 «Техническая часть») на предложение оборудования (по номенклатуре Тома 2 «Техническая часть») в рамках настоящей закупки, в срок и на условиях настоящей закупочной документации, а именно:

копии дилерских договоров и/или копии дистрибьюторских договоров и т.п.

и свидетельство в соответствии с инструкциями, приведенными в закупочной документации.

По данным документам должна прослеживаться полностью цепочка от участника закупки до такого изготовителя оборудования (по номенклатуре Тома 2 «Техническая часть»), предлагаемого в рамках настоящей закупки.

На основании пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках к числу принципов, которыми должны руководствоваться заказчики при закупке товаров, работ, услуг, относится равноправие (отсутствие дискриминации) участников закупки.

в отсутствие обязанности производителя/дилера/поставщика товара как-либо реагировать на соответствующие запросы участников закупки о представлении подтверждающих документов о том, что участник обладает правом поставки оборудования, а также учитывая сроки подачи заявок на участие в закупке, возможность участников закупки подать заявку на участие в закупке в соответствии с вышеуказанными требованиями Документации всецело зависит от волеизъявления третьих лиц – производителя/дилера/поставщика, его официального представителя, что ограничивает возможность участия в закупке.

Верховный суд РФ в Обзоре судебной практики по вопросам, связанным с применением Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ

«О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», утвержденном Президиумом Верховного Суда РФ 16.05.2018, отметил наличие в подобных действиях заказчика необоснованного ограничения конкуренции, поскольку потенциальный участник закупки может не быть производителем оборудования, равным образом являясь участником рынка, осуществляющим поставку требуемого оборудования надлежащим образом.

Частью 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции установлены запреты на осуществление организатором закупки или заказчиком действий, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе на координацию деятельности участников закупки, создание преимущественных условий участия в закупке для отдельных ее участников (в том числе путем открытия доступа к информации), нарушение порядка определения победителя закупки.

Согласно части 1 статьи 3 Закона о закупках заказчики при закупке товаров, работ, услуг руководствуются следующими принципами: 1) информационная открытость закупки; 2) равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки; 3) 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; 4) отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

Вместе с тем обязательное требование о предоставлении документов, подтверждающих полномочия участника на поставку товара и распространение фирменных гарантийных обязательств производителя на поставляемый в рамках закупочной процедуры товар (дилерские свидетельства, письма производителей товара, соглашения или договоры с заводами-изготовителями о сотрудничестве/партнёрстве, не относится к техническим или функциональным характеристикам товара либо к иным характеристикам, связанным с определением соответствия поставляемого товара и требуемым к включению в документацию на основании пункта 1 части 10 статьи 4 Закона № 223-ФЗ.

Такое требование также не характеризует квалификационный уровень поставщика товара и приводит к необоснованному ограничению конкуренции, поскольку потенциальный участник закупки может без подтверждения полномочий участника на поставку товара и распространение фирменных гарантийных обязательств производителя на поставляемый в рамках закупочной процедуры товар, равным образом являясь участником рынка, осуществляющим поставку требуемого оборудования надлежащим образом.

Кроме того, предъявленное к участникам требование само по себе не может гарантировать надлежащего исполнения обязательства по поставке оборудования.

Гарантии исполнения обязательств по договору могут обеспечиваться предъявлением к поставщику квалификационных (а не отборочных) требований, в частности, о наличии опыта поставки на соответствующем товарном рынке.

Указанный вывод соответствует правовой позиции Верховного Суда Российской Федерации, изложенной в пункте 6 Обзора от 16.05.2018.

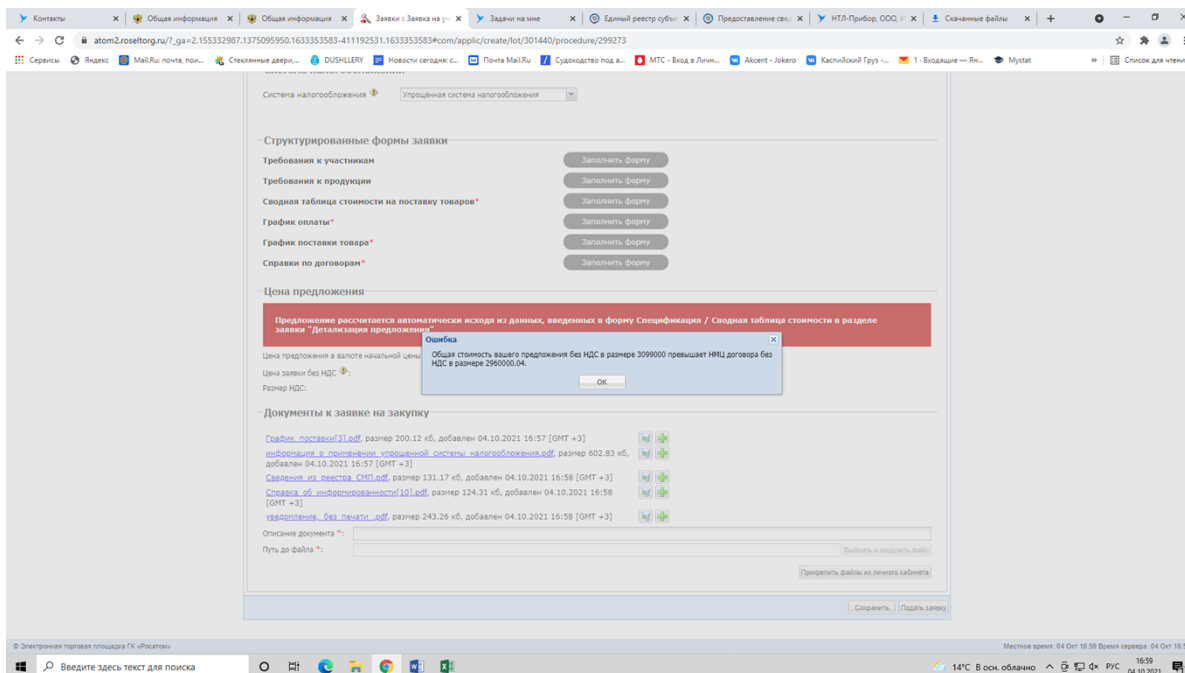
Таким образом, установление заказчиком требования, связанного с подтверждением полномочия участника на поставку товара и распространение фирменных гарантийных обязательств производителя на поставляемый в рамках закупочной процедуры товар, т.е. в случае, когда непредставление данных сведений влечет отклонение заявки приводит к исключению из числа участников закупки хозяйствующих субъектов по причинам, не связанным с обеспечением удовлетворения потребностей заказчика.

Более того, данными действиями Заказчик обязывает участников заключать договоры с третьими лицами до заключения договора.

Вышеуказанные действия Заказчика, установившего к участникам закупки неправомерное требование о подтверждении полномочия участника на поставку товара и распространение фирменных гарантийных обязательств производителя на поставляемый в рамках закупочной процедуры товар, ограничивают или могут ограничить количество участников закупки, противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают часть 6 статьи 3, пункт 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках.

Дело А40-24857/20 Постановление Девятого арбитражного апелляционного суда. -Заказчик не вправе устанавливать требование о том, что участник закупки должен являться производителем либо обладать правом поставки. Также Постановлением Седьмого апелляционного суда по делу А03-14818/2020.

Кроме того, участником была предпринята попытка подать заявку на участие, однако, площадка не пропустила из-за превышения НМЦД без НДС! При этом заказчиком были внесены изменения в документацию относительно НДС.



Частью 12 статьи 3.3 Закона о закупках установлено, что оператор электронной площадки обязан обеспечить непрерывность осуществления конкурентной закупки в электронной форме, неизменность подписанных электронной подписью электронных документов, надежность функционирования программных и технических средств, используемых для осуществления конкурентной закупки в электронной форме, равный доступ участников конкурентной закупки в электронной форме к участию в ней. За нарушение указанных требований оператор электронной площадки несет ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Оператором не обеспечена надежность функционирования программных и технических средств, используемых при подаче заявок на участие в Запросе предложений.

Таким образом, действия Оператора нарушают часть 12 статьи 3.3 Закона о закупках.

На основании изложенного и ст.18.1 Федерального закона «О защите конкуренции» от 26.07.2006 N 135-ФЗ, просим:

- 1) Приостановить закупку № 7
- 2) Выдать заказчику предписание о внесении изменений в документацию.
- 3) Выдать оператору предписание об устранении нарушений

Приложения:

1. Документация
2. Документы представителя

Ходатайство:

Прошу провести рассмотрение жалобы в рабочие часы по московскому времени для обеспечения участия представителя посредством ВКС – I

Представитель по доверенности