

# ООО «ЭлектроТранспорт»

454084, Челябинская обл., г. Челябинск, ул. Набережная, д. 11, офис 31  
ОГРН 1177456027000, ИНН 7447271860 КПП 744701001

Управление Федеральной  
антимонопольной службы по  
Кемеровской области  
650000, г. Кемерово, ул. Ноградская, 5

*б/и от 03.04.2020*

E-mail: [to42@fas.gov.ru](mailto:to42@fas.gov.ru)

## ЖАЛОБА

Сведения о заявителе	Общество с ограниченной ответственностью «Электротранспорт» (ООО «ЭлекТра») Юридический адрес: 454084, г. Челябинск, ул. Набережная, д. 11 офис 31, почтовый адрес: 454084 г. Челябинск, а/я 8215 e-mail: <a href="mailto:mail@chel-elektra.ru">mail@chel-elektra.ru</a> номер контактного телефона (8351)211-20-71
Сведения о заказчике	Муниципальное унитарное предприятие «Горэлектротранс» Место нахождения, почтовый адрес: 653024, Кемеровская область – Кузбасс обл., Прокопьевск ул. Высокогорная, 2А Номер контактного телефона: 8/3846/622239
Сведения о размещаемом заказе	<b>аукцион в электронной форме № 32009032789</b> Предмет договора: Поставка бандажей трамвайных вагонов КТМ ГОСТ 5257-98 Адрес официального сайта на котором размещена информация о размещении заказа: <a href="http://www.zakupki.gov.ru">www.zakupki.gov.ru</a> Адрес электронной площадки в интернете РТС-тендер ( <a href="http://www.rts-tender.ru/">http://www.rts-tender.ru/</a> ) Дата размещения извещения 26.03.2020 Дата и время окончания подачи заявок 12:00 ч. 13.04.2020 г. Дата проведения аукциона в электронной форме 15.04.2020 Дата рассмотрения вторых частей заявок на участие в аукционе в электронной форме и подведения итогов 16.04.2020

### Суть жалобы

26.03.2020 Заказчиком было размещено Извещение о закупке № 32009032789. В Извещении была размещена Документация на проведение аукциона в электронной форме (Далее – Документация).

Предмет закупки: Поставка бандажей трамвайных вагонов КТМ ГОСТ 5257-98.

Согласно п. 5 раздела 2 Документации требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги предусмотрены в техническом задании (Приложение № 1) Документации (далее – Техническое задание).

В Техническом задании приводится подробное описание предмета закупки, в том числе указываются функциональные, технические и качественные характеристики. При этом при описании предмета закупки указано наименование товара подлежащего поставке – «Трамвайный бандаж КТМ производства «Уральская кузница»».

Указанное требование к предмету закупки так же указано в Форме 1 Документации, в Приложении № 3 Документации в Приложении № 1 «Техническое задание» к проекту договора на поставку товара.

Кроме того в Приложении № 3 Документаций в п. 1.1. проекта Договора на поставку товара указан предмет договора: «Поставщик обязуется передать Заказчику трамвайные бандажки КТМ производства «Уральская кузница»....»

Полагая, что при описании предмета закупки Заказчиком допущено ограничение конкуренции, в части указания на конкретного производителя, при отсутствии спецификации товара и отсутствия в Документации информации о возможности поставить эквивалентный товар ООО «ЭлекТра» обратилось к Заказчику с запросом о разъяснении с просьбой исключить из Документации положения ограничивающие конкуренцию. Однако изменения Заказчиком в Документацию не были внесены.

ООО «ЭлекТра» считает, что требования к товару указанные в Документации при описании предмета закупки, указывающие на конкретного производителя являются недопустимыми и ограничивающим конкуренцию по следующим основаниям.

На основании положений части 1 статьи 2 Федерального закона от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) при осуществлении закупочной деятельности заказчик руководствуется, в первую очередь положениями законодательства о закупках, а впоследствии собственным положением о закупках, утвержденным на основании законодательства о закупках.

Пункт 1 ч. 10 ст. 4 Федерального закона от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) обязывает заказчика в документации о закупке установить требования к качеству, техническим характеристикам товара, работы, услуги, к их безопасности, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, размерам, упаковке и иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

Согласно ч. 6.1. ст. 3 Закона о закупках 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.

Таким образом, Законом о закупках введен специальный режим регулирования, который обязывает заказчиков безальтернативно предусматривать в закупочной документации возможность использования эквивалентного товара.

Положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд Муниципального унитарного предприятия «Горэлектротранс» (МУП «ГЭТ») (далее – Положение о закупках) так же предусмотрено, что в документации о закупке описание о предмете закупке осуществляется в соответствии с частью 6.1 статьи 3 Закона № 223-ФЗ (п. 5.2.1.3, подп. 16 п. 5.4.1.2 Положения о закупках).

Разрабатываемая Заказчиком документация о закупке не должна противоречить требованиям законодательства, а так же требованиям Положения о закупках, а право заказчиков устанавливать особенности проведения закупочных процедур не освобождает их от необходимости соблюдения действующего законодательства, прав и законных интересов участников как более слабой стороны в правоотношениях.

Закон о закупках распространяется на все закупки заказчиков со специальной правосубъектностью, в том числе, на процедуры по конкурентному отбору.

Таким образом, к конкурентной закупочной процедуре применяются все ограничения, предусмотренные Законом о закупках, в том числе, и об обязательности возможности поставки (использования) эквивалентного товара.

При этом, включение в Документацию о закупке требований к закупаемому товару, которые свидетельствуют о его конкретном производителе, при отсутствии спецификации товара подлежащий поставке, является безусловным ограничением конкуренции.

Указанное соответствует позиции Верховного суда РФ, которое нашло свое отражение в Обзоре судебной практики по вопросам, связанным с применением Федерального закона от 18 июля 2011 г. N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 16 мая 2018 г.) где указывается, что включение в документацию о закупке требований к закупаемому товару, которые свидетельствуют о его конкретном производителе, в отсутствие спецификации такого товара, его использования является ограничением конкуренции (п. 10).

Так же подтверждается Обзором судебной практики в сфере закупок по 223-ФЗ (сентябрь 2019 года) Управление контроля размещения государственного заказа ФАС России, согласно которому Заказчик не вправе проводить закупку по конкретному торговому наименованию (п. 4), а так же сложившейся судебной практикой (Постановление Девятого арбитражного апелляционного суда от 02.12.2019 № 09АП-67036/2019 по делу №А40-55624/19).

Товар, являющийся предметом спорной закупки, не подпадает под исключительные случаи, оговоренные в абзацах а, б, в подп. 3 п. 6.1. ст. 3 Закона о закупках.

Учитывая изложенное, в силу прямого указания закона Заказчик не вправе ограничивать возможность поставки товара до единственного возможного товара и производителя.

В разъяснении Документации, данном на запрос ООО «ЭлекТра» Заказчик указывает, что бандажи ПАО «Уральская Кузница» изготовлены по ГОСТ 5257-98 и по ТУ 807.03.11-96 разработанным совместно с заводом изготовителем трамвайных вагонов КТМ (ФГУП «УКВЗ» им. С.М. Кирова), а так же то, что закупка бандажей производится для ремонта трамвайных вагонов КТМ и Заказчиком сделан выбор завода-изготовителя заготовок (поковок) согласованный с заводом-изготовителем трамвайных вагонов.

Из буквального толкования приведенных выше положений Закона о закупках относительно правил формирования закупочной документации следует, что именно на Заказчика лежит бремя по обоснованию невозможности предложения к поставке для его нужд эквивалентного товара или товара с аналогичными требуемым характеристиками.

При этом обращаем внимание, что помимо наличия объективных причин установления требования о поставке товара конкретного производителя, на Заказчика возложена обязанность по отражению этих причин в закупочной документации. В ином другом случае, отсутствие обоснования исключения возможности поставки эквивалента влечет нарушение основных принципов равноправия, справедливости и исключает возможность участия в закупке хозяйствующих субъектов, имевших возможность удовлетворить потребность заказчика путем поставки товара с требуемыми характеристиками, но изготовленного другим производителем.

Документация Заказчика не содержит обоснование того, что отсутствует возможность использования бандажей произведенных по ГОСТ 5257-98 другими производителями. Из чего следует, что у Заказчика отсутствует производственная необходимость в закупке товара конкретного производителя.

Кроме того в Документации имеется только указание на ГОСТ 5257-98, указание на ТУ 807.03.11-96 разработанный совместно с заводом изготовителем трамвайных вагонов КТМ (ФГУП «УКВЗ» им. С.М. Кирова) отсутствует. Так же указанное ТУ 807.03.11-96 не приложено к Документации, чтобы можно было оценить параметры предмета закупки, а в свободном доступе данный документ отсутствует.

При этом все параметры, размеры, характеристики товара указанные в Техническом задании полностью соответствуют ГОСТ 5257-98.

Из указанного следует, Документация Заказчика сформирована таким образом, что ставит в неравное положение поставщиков, имеющих возможность поставить товар конкретного производителя (ПАО «Уральская кузница»), и организации, имеющих возможность поставить эквивалентный товар других производителей, технические характеристики которых являются идентичными.

На основании изложенного, полагаем, что в действиях Заказчика усматривается нарушение ч. 1 ст. 2, п. 2 ч. 1 ст. 3, ч. 6.1 ст. 3, п. 1 ч. 10 ст. 4 Закона о закупках, статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции" выразившиеся в несоблюдении принципа равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Обращаем внимание, что производство бандажей трамвайных вагонов по ГОСТ 5257-98 не является уникальным производством, которое может осуществлять только ПАО «Уральская кузница». Данный товар могут производить и другие предприятия имеющие соответствующее оборудование. Данный товар подлежит обязательной сертификации, в связи, с чем все производители осуществляющие изготовление бандажей трамвайных вагонов по ГОСТ 5257-98, в качестве подтверждения качества товара предоставляют сертификаты.

В качестве подтверждения факта того, что предмет закупки «бандаж произведенный по ГОСТ 5257-98» не является специфическим товаром и того, что закупка, поставка и использование указанного товара возможна и без указания конкретного производителя сообщаем, что в настоящее время трамвайные управления разных городов России осуществляют закупку бандажей с указанием на ГОСТ 5257-98 либо с указанием дополнительных характеристик в виде габаритов, размеров, чертежей без использования наименования конкретного производителя (например: МП «Маггортранс» г. Магнитогорск - Извещение о закупке № 32009051591, СПб ГУП «Горэлектротранс» г. Санкт-Петербург и Извещение о закупке № 32008856337, МУП «Электротранс» г. Череповец – Извещение о закупке № 32009030864, МУП «КТТУ» г. Краснодар – Извещение о закупке № 32008943733, ТГУМП «ТТУ» г. Томск – Извещение о закупке № 32008918818, МУП «Горэлектротранс» г. Барнаул – Извещение о закупке № 32008813100).

С учетом вышеизложенного считаем, что действия Заказчика по установлению в Документации при описании предмета закупки и указании товара подлежащего поставке требования о конкретном производителе «Уральская кузница» ограничивает конкуренцию и лишает возможности ООО «ЭлекТра» поставить аналогичные (эквивалентные) бандажи, изготовленные по ГОСТ 5257-98 соответствующие параметрам, размерам, характеристикам, указанным в Техническом задании к Документации, но произведенные иными производителями.

В качестве подтверждения возможности поставки эквивалентного товара предоставляем сертификат ПАО «Русполимет» от 15.05.2019, 30.03.2019.

На основании вышеизложенного просим:

1. Приостановить процедуру проведения аукциона в электронной форме на поставку бандажей трамвайных вагонов КТМ ГОСТ 5257-98 Извещение № 32009032789 до рассмотрения настоящей жалобы по существу;
2. Провести проверку аукциона в электронной форме на поставку бандажей трамвайных

- вагонов КТМ ГОСТ 5257-98 Извещение № 32009032789;
3. Отменить аукцион в электронной форме на поставку бандажей трамвайных вагонов КТМ ГОСТ 5257-98 Извещение № 32009032789;
  4. Обязать МУП «Горэлектротранс» г. Прокопьевск привести документацию аукциона в электронной форме на поставку бандажей трамвайных вагонов КТМ ГОСТ 5257-98 Извещение № 32009032789 в соответствии с действующим законодательством.

Приложение:

1. Копия решения о назначении директора от 19.09.2017 на 1 л.
2. Копия решения о продлении полномочий директора от 21.09.2019 на 1 л.
3. Копия приказа от 27.09.2017 о вступлении в должность директора на 1 л.
4. Информация с интернет-сайта о размещении Извещения о закупке на 3 л.
5. Документация об аукционе на 27 л.
6. Запрос о даче разъяснений на 2 л.
7. Разъяснение Заказчика на 1 л.
8. Извещение о запросе котировок МУП «Магтортранс» на 3 л.;
9. Раздел I Документации на проведение аукциона СПб ГУП «Горэлектротранс» на 3 л.;
10. Раздел II Документации об аукционе МУП «Электротранс» на 4 л.;
11. Техническое задание к Извещению «МУП КГТУ» на 3 л.;
12. Раздел 3 Техническое задание Документации об аукционе ТТУМП «ТТУ» на 3 л.;
13. Раздел VII Техническое задание Документации об аукционе МУП «Горэлектротранс» на 2 л.;
14. Сертификаты от 15.05.2019, 30.03.2019

Директор ООО «ЭлектроТранспорт»