

«18» 09 2019г.

**В Управление федеральной
антимонопольной службы
по г. Москве**

107078, г. Москва, Мясницкий проезд дом, 4, стр. 1
E-mail: to77@fas.gov.ru
Факс: +7(495) 607-42-92
тел: +7(495) 784-75-05, доб. 077-315, 077-311

**Заявитель жалобы (участник закупки):
ООО «Промхим»**

г.Иркутск, 664007, ул. О. Революции, 1/4, оф 606
Тел. 8(3952)707888, факс 8(3952) 707888
Адрес электронной почты: rosvet2016@mail.ru

Организатор закупки, заказчик :

Общество с ограниченной ответственностью
«Интер РАО – Центр управления закупками»
Место нахождения, почтовый адрес:
119435, Россия, г. Москва,
ул. Большая Пироговская, д. 27, стр. 3.

Адрес электронной почты: terzi_ya@interra.ru
Контактный телефон: +7 (495) 664 8840 доб. 3319

Московское УФАС
Рег. номер Б3024/19
зарегистрирован 31.10.2019



наказ

ЖАЛОБА

на действия организатора закупки

ООО «Интер РАО – Центр управления закупками» (Почтовый адрес: 119435, Россия, г. Москва, ул. Большая Пироговская, д. 27, стр. 3, адрес интернет –сайта www.interra-zakupki.ru.) являющейся заказчиком и организатором закупки в единой информационной системе (сайт –www.zakupki.gov.ru, на сайте электронной торговой площадки <https://irao.tektorg.ru>, а так же на сайте организатора закупки www.interra-zakupki.ru.) разместило извещение о проведении запроса котировок в электронной форме на право заключения договора поставки кислоты серой контактной, технической, первого сорта для нужд Ириклинской ГРЭС филиала АО «Интер РАО –Электрогенерация» (извещение №31908308952 опубликованное на сайте www.zakupki.gov.ru).

Согласно извещению:

Заказчик: АО «Интер РАО –Электрогенерация» Место нахождения, почтовый адрес:
119435, Россия, г. Москва, ул. Большая Пироговская, д. 27, стр. 3.

Начальная (максимальная) цена договора – 1 533 000, 00, без НДС.

Критерии оценки и сопоставления заявок на участие в закупке: в соответствии с Разделом 9 извещения –Руководство по экспертной оценке.

Место, дата начала и дата окончания срока подачи заявок на участие в закупке:

Заявки на участие в закупке должны быть поданы с момента публикации извещения в единой информационной системе до 12:00 (по московскому времени) «24» сентября 2019 года через функционал электронной торговой площадки <https://irao.tektorg.ru>.

Дата рассмотрения и оценки заявок (основных частей) на участие в закупке:

«16» октября 2019 года, в порядке определенном инструкциями и регламентом электронной торговой площадки.

Подведение итогов закупки:

По окончании последнего этапа закупки, по итогам которого определяется победитель, составляется итоговый протокол. Итоговый протокол публикуется на электронной торговой площадке и в единой информационной системе.

Дата подведения итогов: до «23» октября 2019 года.

ООО «Промхим» (заявитель жалобы ИНН 3849063327, ОГРН 1173850012335) являлось участником указанного открытого запроса котировок (заявка на участие в закупке № 1 от 23.09.19г.).

Согласно вышеуказанному предложению заявитель готов был поставить на условиях и в соответствии с коммерческим и техническим предложением и другими документами, являющимся неотъемлемыми приложениями к заявке на участие в закупке, товар на сумму 1 512 000, 00 без НДС.

Согласно протокола заседания закупочной комиссии по оценке предложений на участии в открытом запросе котировок в электронной форме на право заключения договора на поставку кислоты серой контактной, технической, первого сорта для нужд Ириклинской ГРЭС филиала АО «Интер РАО –Электрогенерация» №141185/ОЗК-ППР от 23.10.19г. предложение ООО «Промхим» было отклонено в соответствии с п.4.11.6 ЗД (п.9 Раздела А Методики), поскольку не отвечает условиям закупки, т.к. содержит существенные нарушения требований закупочной документации в части:

-участник не представил протокол разногласий, что является основанием для отклонения, предусмотренным п. 4.11.6. ЗД

- СТОП – ФАКТОР, а именно наличие критического риск-фактора (неоднократное недобросовестное исполнение контрагентом договорных обязательств перед компаниями Группы Интер РАО) и риск –фактора с оценкой 0 баллов (негативная информация о деятельности контрагента (негативная арбитражная практика №А03-8745/2019) не соответствует п. 4.11.6 ЗД.

ООО «Промхим» не согласно с итогами закупки, считает действия организатора закупки неправомерными, необоснованными, поскольку организатором закупки и закупочной документацией, установлены требования к участникам закупки не соответствующие специфика и объему закупки, ограничивающими конкуренцию, нарушающими закон о конкуренции, тем самым значительно сужая количество потенциальных участников.

Закупка осуществлялась путем запроса котировок в электронной форме.

Согласно Положению о порядке проведения регламентированных закупок товаров, работ, услуг для нужд ПАО Интер РАО (далее Положение) под запросом котировок понимается способ закупки, при которой победителем признается участник закупки, заявка которого соответствует требованиям, установленным Извещением о проведении запроса котировок и содержит наиболее низкую цену договора (п. 42.1.1. Положения).

Согласно п.9. ч.10.ст. 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям.

В закупочной документации (извещение о проведении запроса котировок в электронной форме участниками которого являются только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на поставку кислоты серой контактной, технической, первого сорта для нужд Ириклинской ГРЭС филиала АО «Интер РАО – Электрогенерация».) в п.5.4. «Требования к деловой репутации Участникам закупки» указано, что оценка деловой репутации участника закупки –резидента РФ осуществляется в

соответствии с требованиями Методики оценки деловой репутации контрагентов – резидентов РФ раздел 9 извещения.

Согласно п. 4.11.6 извещения о закупке участник закупки не допускается Закупочной комиссией к дальнейшему участию в случаях поименованных в данном пункте, в том числе в случае обнаружения хотя бы одного из стоп – фактора в рамках оценки деловой репутации по критериям, предусмотренным в Методике оценки деловой репутации контрагентов – резидентов РФ раздел 9 извещения.

В закупочной документации заказчик установил в качестве критерия оценки деловой репутации контрагента: стоп – факторы, критические риск-факторы, риск – факторы, а именно:

- критический риск-фактор как неоднократное (более 1 раза) недобросовестное исполнение контрагентом договорных обязательств перед компаниями Группы Интер РАО, при оценке которого используется информация о недобросовестном исполнении Контрагентом договорных обязательств перед компаниями Группы: срыв сроков поставки, поставка продукции ненадлежащего качества и иные нарушения условий договора и который применяется при введении компаниями Групп претензионной и или претензионно-исковой работы в отношении контрагента (ч.1. п.7.1. раздела 7 «Оценка критических риск – факторов» Методики, раздел В «оценка критических риск факторов» приложения 1к Методике) и

- риск фактор как негативная информация о деятельности контрагента к которой Заказчик относит в частности наличие у контрагента негативной арбитражной практики за последние 3 года, учитываются решения, вступившие в законную силу, не в пользу Контрагента по искам о недобросовестном исполнении договоров и или об отказе исполнения обязательств по договорам (ч.3 п.8.1. раздела 8 «Оценка риск-факторов», раздел В «оценка риск- факторов» приложения 1к Методике)

ООО «Промхим» считает, что Заказчик необоснованно установил в закупочной документации вышеуказанные критерии, поскольку указанные критерии создают необоснованные препятствия для участия в закупке, ограничивают конкуренцию, тем самым значительно сужая количество потенциальных участников закупки.

Любой хозяйствующий субъект, осуществляющий предпринимательскую деятельность, не застрахован от того, что может стать участником судебного разбирательства.

ООО «Промхим» считает, что наличие судебных решений не в пользу участника закупки связанных с неисполнением договорных обязательств, не связано с исполнением договора заключаемого по результатам закупки.

Наличие или отсутствие негативной практики по искам о недобросовестном исполнении договоров не может влиять на возможность исполнить обязательства договора заключенного по спорной закупке, либо на качество исполнения обязательств по договору.

Считаем, что отсутствие негативной арбитражной практики по искам о недобросовестном исполнении договоров не является гарантией надлежащего исполнения будущего обязательства по договору.

Следует отметить, что начальная максимальная цена проводимой заказчиком закупки составила 1 533 000, 00 рублей без НДС. При этом закупка проводилась среди субъектов малого и среднего предпринимательства, что существенным образом может отсеять потенциальных претендентов на участие в закупке лишь по причине наличия у них негативной арбитражной практики по искам о недобросовестном исполнении договоров . В свою очередь , законодатель , обязывая заказчиков размещать часть закупок исключительно среди субъектов малого и среднего предпринимательства, преследует цели обеспечить возможность участия таких субъектов в секторе публичных закупок, а так же поддержания малого бизнеса. Соответственно, вышеизложенные требования заказчика существенным

образом ограничивает возможность участия в рассматриваемой закупке именно среди субъектов малого и среднего предпринимательства, поскольку исключает возможность участия в закупке лиц, не отвечающим таким требованиям.

Учитывая, каким образом сформулировано требование Заказчика «негативная информация о деятельности контрагента, а именно наличие у контрагента негативной арбитражной практики за последние 3 года (учитываются решения, вступившие в законную силу, не в пользу Контрагента по искам о недобросовестном исполнении договоров и или об отказе исполнения обязательств по договорам), представляется возможным сделать вывод, что установленное требование можно применить к любому участнику у которого имелся единичный случай указанной заказчиком негативной практики, как это было сделано в нашем случае, поскольку в данном требовании отсутствует условие о системности. Так же в данном требовании отсутствуют условия о предмете, размере исковых требований, которые бы можно было сопоставить с предметом, объемом закупки.

Отклоняя предложения ООО «Промхим» по указанному критерию заказчик в протоколе сослался лишь на единичный случай судебного спора, сославшись на дело №А03-8745/2019.

При этом хочется отметить, что предметом указанного спора были требования по взысканию штрафа за сверхпростой вагонов в размере 14 000 рублей по договору поставки №117/-01-2017 от 24.01.17г., по которому ООО «Промхим» являлось Покупателем. При этом по указанному договору Общество выполнило свои основные обязательства по приемке и оплате товара на сумму 758 000 рублей, как Покупатель надлежащим образом. Обязательства по возврату порожных вагонов являются производными обязательствами по поставке. Сумма исковых требований в размере 14 000 рублей, не сопоставима с объемом закупки.

Указанные обстоятельства, на нашем примере, еще раз подтверждают доводы, о том, что предъявленные требования направлены не на выявление благонадежных участников, а на ограничение конкуренции. Учитывая выше обстоятельства, считаем, что заказчик не правомерно применил указанный критерий и отклонил наше предложение.

Так же, считаем необоснованным установленный заказчиком критерий, как неоднократное (более 1 раза) недобросовестное исполнение контрагентом договорных обязательств перед компаниями Группы Интер РАО в течение последних 3 лет, при оценке которого используется информация о недобросовестном исполнении Контрагентом договорных обязательств перед компаниями Группы: срыв сроков поставки, поставка продукции ненадлежащего качества и иные нарушения условий договора и который применяется при введении компаниями Группы претензионной и или претензионно-исковой работы в отношении контрагента, поскольку также считаем, что данное требование ограничивает конкуренцию, так же является завышенным требованием к участникам закупки.

Сформулировав такое требование при этом указав, что он применяется при введении компаниями групп претензионной и или иной претензионно-исковой работы можно сделать вывод том, что установленное требование позволяет отклонить любого участника в отношении которого Заказчиком ведется претензионная либо претензионно – исковая работа. При этом не исключается возможность того, что требования заказчика являются не правомерными (тот факт, что заказчиком ведется указанная работа не свидетельствует, о том, что со стороны контрагента установлен факт нарушения условий договора, и предъявленные требования заказчика являются правомерными).

Заказчик, применив указанный критерий и отклонив предложение, не указал в протоколе, в чем конкретно выразилось неоднократное (более 1 раза) недобросовестное исполнение обществом договорных обязательств перед компаниями Группы Интер РАО в течение последних 3 лет, тем самым заявителю не представляется возможным выразить и обосновать свою правовую позицию по данному факту. Считаем, что данный критерий был применен Заказчиком не правомерно.

Предложение ООО «Промхим» так же было отклонено в связи с непредставлением протокола разногласий. Считаем указанные действия заказчика, организатора закупки неправомерными, поскольку протокол разногласий предоставляется при наличии каких-либо разногласий, и его предоставление либо нет, является правом участника Закупки, которым участник может воспользоваться, а может и не воспользоваться. В данном случае общество было согласно с условиями договора, предложенного заказчиком в связи, с чем необходимости в предоставлении протокола разногласий не было.

Законом о закупке провозглашены принципы, которым должны соответствовать действия заказчика при проведении конкурентной процедуре порядке регулирования указанного закона. К таковым относятся принцип равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки. При этом указанные выше требования не соответствуют данным принципам, а так же принципу объективности.

Таким образом, считаем, что вышеуказанные положения закупочной документации являются необоснованными, ограничивающими конкуренцию, препятствуют участию в закупке, именно среди субъектов малого и среднего предпринимательства, которые могут на достойном уровне выполнить поставку товара. В действиях заказчика, организатора закупки усматривается нарушение требований п.2.ч.1 ст. 3, п.9, ч.10 ст.4 Закона о закупках.

На основании вышеизложенного руководствуясь ст. 18.1. Закона о защите конкуренции прошу:

1. Признать незаконными положения закупочной документации, устанавливающие требования к деловой репутации участникам в качестве критерия оценки деловой репутации контрагента а именно, критический риск-фактор - неоднократное (более 1 раза) недобросовестное исполнение контрагентом договорных обязательств перед компаниями Группы Интер РАО, при оценке которого используется информация о недобросовестном исполнении Контрагентом договорных обязательств перед компаниями Групп: срыв сроков поставки, поставка продукции ненадлежащего качества и иные нарушения условий договора и который применяется при введении компаниями Групп претензионной и или претензионно-исковой работы в отношении контрагента (ч.1. п.7.1. раздела 7 «Оценка критических риск – факторов» Методики, раздел Б «оценка критических риск факторов» приложения 1к Методике) и риск фактор как негативная информация о деятельности контрагента при наличии у контрагента негативной арбитражной практики за последние 3 года, учитываются решения, вступившие в законную силу, не в пользу Контрагента по искам о недобросовестном исполнении договоров и или об отказе исполнения обязательств по договорам (ч.3 п.8.1. раздела 8 «Оценка риск-факторов», раздел В «оценка риск- факторов» приложения 1к Методике).

2. Признать незаконными действия организатора закупки по отклонению предложения ООО «Промхим» по проведению запроса котировок в электронной форме на право заключения договора поставки кислоты серой контактной, технической, первого сорта для нужд Ириклинской ГРЭС филиала АО «Интер РАО –Электрогенерация».

3. Приостановить закупку, заключение договора до рассмотрения настоящей жалобы по существу.

4. Обязать Заказчика допустить ООО «Промхим» к участию в закупке.

Приложение:

- 1) Закупочная документация (извещение о закупке, методика оценки деловой репутации)
- 2) Предложения участника закупки №1 от 23.09.19г.
- 3) Протокол закупочной комиссии №141185/ОЗК –ППР от 23.09.19г.
- 4) Документ, подтверждающий право подписи лица.
- 5) Выписка из ЕГРЮЛ на ООО «Промхим».

Управляющий ООО «Промхим»
ИП Патрикеев К.В.

