

Исх. № б/н от 22 октября 2020 года

В Московское УФАС России
107078, г. Москва, Мясницкий проезд, дом 4,
стр. 1
to77@fas.gov.ru

ЗАЯВИТЕЛЬ: ООО «АКВАСТОК»
ИНН 2311204642, ОГРН 1152311020652
Адрес местонахождения: 350047,
Краснодарский край, г. Краснодар, ул.
Круговая, д. 44, стр. 26/2, офис 102

ЗАКАЗЧИК: ФГУП «ГВСУ №14»
ИНН 5047054473, ОГРН 1035009568439
Место нахождения и почтовый адрес: 117556, г.
Москва, ул. Фруктовая, д. 5 А

Оператор электронной площадки в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет»: Адрес оператора в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет»:
<https://tender.lot-online.ru>

Указание на закупочную процедуру: Открытый конкурентный отбор в электронной форме «Поставка АБЛ лотков»
Номер процедуры: gvsyp20265DP
Лот 32009585267.lot1
Начальная (максимальная) цена договора (лота) 70 374 665.00 руб.

Извещение о закупке №32009585267 на сайте
<https://zakupki.gov.ru/223>

ЖАЛОБА

на действия Заказчика при размещении закупочной процедуры: Открытый конкурентный отбор в электронной форме «Поставка АБЛ лотков»

1. Заказчик нарушает действующее законодательство при описании предмета закупки.

Согласно закупочной документации (положения п.1 спецификации к проекту договора поставки) поставке подлежит следующий товар:

№	Наименование продукции	Тип/ГОСТ	Ед. изм.	Кол-во
1	Система АБЛ 250 Н=250 в комплекте с решеткой F900 (5м)	АБЛ 250 Н=250	шт	360

2	Пескоуловитель для системы АБЛ DN 250 Н=250 в комплекте с решеткой F900	АБЛ DN 250 Н=250	шт	20
---	--	------------------	----	----

В соответствии с положениями п.6.1. ст.3 Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» 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.

Между тем размещенная Заказчиком закупочная документация не содержит описания (технических характеристик) поставляемых товаров, по которым потенциальный поставщик способен определить соответствие производимых/поставляемых им товаров положениям закупочной документации. Также документация не содержит указания на технические регламенты, ГОСТы и иные требования, которым должны соответствовать поставляемые товары.

В соответствии с пунктами 89, 90, 91 и 92 положения Заказчика о закупках № УЗ-П-1-2020/7.03 установлено следующее.

При описании предмета закупки Заказчик указывает:

- требования к качественным, техническим, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товаров, работ, услуг, эксплуатационные характеристики (при необходимости), требования к безопасности товаров, работ, услуг, порядок приемки товаров, работ, услуг и иные требования, связанные с определением соответствия товаров, работ, услуг потребностям Заказчика;
- требования стандартов, технических регламентов или иных нормативных документов, которым должны соответствовать товары, работы, услуги, а также требования к подтверждающим документам (сертификатам, заключениям, инструкциям, гарантийным талонам и т.п.), которые должны быть представлены в составе заявки, перед заключением договора либо при поставке продукции (при необходимости).

Если Заказчиком при описании предмета закупки не используются установленные в соответствии с Законодательством о техническом регулировании, Законодательством о стандартизации требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, в описании предмета закупки должно содержаться обоснование необходимости использования иных требований, связанных с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям Заказчика.

Описание предмета закупки может включать в себя спецификации, планы, чертежи, эскизы, фотографии, результаты работы, тестирования, требования в отношении проведения испытаний, методов испытаний в соответствии с требованиями Гражданского кодекса Российской Федерации, маркировки, этикеток, подтверждения соответствия, процессов и методов производства в соответствии с требованиями технических регламентов, стандартов, а также в отношении условных обозначений и терминологии.

Описание предмета закупки не должно быть избыточным или иным способом приводить к необоснованному ограничению конкуренции.

Однако, приобщенные Заказчиком в изменениях к закупочной процедуре от 20.10.2020г. чертежи лотка не в полной мере описывают характеристики поставляемых товаров и могут использоваться по смыслу положения о закупке только в качестве дополнительного материала, характеризующего поставляемые товары, и не может заменять его описания.

Также следует отметить, что полностью отсутствует описание товара «Пескоуловитель для системы АБЛ DN 250 Н=250 в комплекте с решеткой F900».

Следует отметить, что такие обозначения товара как «DN» и «F900» не являются закрепленными в действующей нормативно-технической документации Российской Федерации и Таможенного союза. Данное обстоятельство затрудняет для потенциального поставщика (участника данной закупки) определение параметров поставляемого товара.

При этом в п.2.1. проекта договора поставки Заказчик указывает: «Качество поставляемой продукции должно соответствовать техническим регламентам, а в их отсутствие – иным стандартам (ГОСТ, ОСТ, ТУ, другим правилам, подлежащим применению в соответствии с Федеральным законом от 27.12.2002 № 184-ФЗ «О техническом регулировании»), согласованным Сторонами в спецификации».

Таким образом, ООО «АКВАСТОК» считает, что ФГУП «ГВСУ №14» при описании предмета закупки нарушены положения Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», а также правила Положения о закупках № УЗ-П-1-2020/7.03

2. Заказчик ограничивает конкуренцию при описании предмета закупки.

Правовые основы проведения закупок заказчиками со специальной правосубъектностью установлены Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках).

К числу основных принципов закупочной деятельности, в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», являются информационная открытость закупки, равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, целевое и экономически эффективное расходование денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализацию мер, направленных на сокращение издержек заказчика, отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки (ч. 1 ст. 3 Закона о закупках).

Законодательство о закупках, развивая вышеуказанные принципы, в частности принцип недопустимости необоснованного ограничения конкуренции по отношению к участникам закупки, допускает установление в положениях о закупках заказчиков правил проведения закупочных процедур, в то же время предусматривая определенные ограничения для такого вида процедур, как конкурентные закупки.

В рассматриваемом случае проводится закупка, в наименовании которой указан товарный знак «АБЛ», регистрационный номер Роспатента: RU 762805, приоритет действия от 10.10.2019г. (приложение №1). В соответствии с общедоступными сведениями реестра зарегистрированных товарных знаков, размещенном на официальной странице Федерального института промышленной собственности (ФИПС) в сети «Интернет» по адресу <https://www.fips.ru/> указанный товарный знак зарегистрирован за ООО «Центр технических разработок» (ИНН 7728371123, ОГРН 1177746509368, адрес: 125130, Москва, ул. Зои и Александра Космодемьянских, 31, корп.1, эт.2, оф.3).

Среди видов деятельности ООО «Центр технических разработок» имеются следующие:

- а) ОКВЭД 23.61 Производство изделий из бетона для использования в строительстве

- b) ОКВЭД 43.29 Производство прочих строительного-монтажных работ
- c) ОКВЭД 46.90 Торговля оптовая неспециализированная

При этом документация о закупке не содержит обоснования необходимости выбора именно этого производителя и товарного знака для поставки на объект строительства.

При этом следует отметить, что проектные решения предусматривают устройство систем дренажа и поверхностного водоотведения на основе конкретных расчетов по пропускной способности таких систем, исходя из площади сбора стоков. В связи с этим применение таких систем не является уникальным случаем, возможна замена системы одной технической конструкции (монолитной) и производителя на другую систему (сборную) другого производителя без ухудшения итоговых показателей и даже с их улучшением.

Внесение изменений в проектную документацию допускается и предусмотрено ст. 48 Градостроительного кодекса. Изменение проектной документации осуществимо при соблюдении предусмотренной действующим законодательством процедуры.

Более того эквивалентные системы могут оказаться существенно дешевле и функциональнее, в связи с чем Заказчик (в том числе государственный) не должен быть лишен возможности реализовать один из основополагающих принципов закупок – сокращение издержек заказчика и эффективное использование бюджетных средств (ст.34 Бюджетного кодекса РФ).

В свою очередь, данная закупка является конкурентной закупкой.

В отношении конкурентных закупок Законом введен специальный режим регулирования, который обязывает заказчиков безальтернативно предусматривать в закупочной документации возможность использования эквивалентного товара.

Так, в соответствии с пунктом 2 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках 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.

На основании положений части 1 статьи 2 Закона 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.

Разрабатываемые заказчиками со специальной правосубъектностью положения о закупках не могут и не должны противоречить действующему законодательству, 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.

В свою очередь, 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.

Вместе с тем включение в документацию о закупке требований к закупаемому товару, которые свидетельствуют о его конкретном производителе, без указания требований к эквивалентности, является безусловным ограничением конкуренции.

Таким образом, в силу прямого указания Закона Заказчик не вправе ограничивать возможность поставки оборудования до единственного возможного товара.

Указанные доводы также подтверждаются сложившейся судебной практикой, в частности п. 10 Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением

Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 16.05.2018).

Верховным Судом РФ разъяснено следующее:

«Указание конкретного товарного знака или требований к закупаемому товару, свидетельствующие о его конкретном производителе, в отсутствие специфики такого товара, его использования приводят к созданию необоснованных препятствий для участников закупки, влекут сокращение их количества, что является признаком ограничения конкуренции.

При этом указание в закупочной документации товарного знака может быть признано допустимым в случаях, когда закупка эквивалентного товара приведет к дополнительным и подтвержденным затратам, превышающим возможную выгоду заказчика.»

Учитывая изложенное, в соответствии с положениями п.6.1. ст.3 Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» и ст.18.1. Федерального закона от 26 июля 2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

просим Федеральную антимонопольную службу:

1. Приостановить определение поставщика (подрядчика, исполнителя) в рамках закупочной процедуры Открытый конкурентный отбор в электронной форме «Поставка АБЛ лотков» до рассмотрения настоящей жалобы по существу, направив Заказчику соответствующее требование о приостановлении определения поставщика до рассмотрения жалобы по существу.

2. Провести проверку на соответствие действий Заказчика Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

3. Выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание об устранении нарушений и внесении изменений в закупочную документацию.

Приложение:

1. Информация о регистрации товарного знака АБЛ с сайта ФИПС
2. Свидетельство о гос. Регистрации
3. Свидетельство о постановке на налог учет
4. Решение о переименовании
5. Лист записи ЕГРЮЛ о переименовании
6. Документы, подтверждающие полномочия руководителя.