

Управление Федеральной антимонопольной службы

по республике Коми

РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть решения оглашена 04 сентября 2020

года

г. № 01-
Сыктывкар 107/7231

В полном объеме решение изготовлено 04 сентября 2020

года

Общество с ограниченной ответственностью «Центр очистки воды – Регион»

Максима Горького ул., д. 262, каб. 502, г. Нижний Новгород, Нижегородская область, 603155

Акционерное общество «Коми тепловая компания»

Димитрова ул., д. 10, г. Сыктывкар, Республика Коми, 167001

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Коми по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: <...> (далее - Комиссия), рассмотрев дело № 011/01/17-779/2019 по признакам нарушения акционерным обществом «Коми тепловая компания» (далее – АО «КТК»), место нахождения: Республика Коми, город Сыктывкар, улица Димитрова, дом 10, пункта 2 части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции), выразившегося в установлении в извещении о проведении запроса котировок на право заключения договора на выполнение работ по поставке, монтажу, пуско-наладке водоочистных станций в блочно-модульном исполнении для нужд АО «КТК» (номер извещения на сайте <http://zakupki.gov.ru> – 31908535568) требования о том, что участник закупки должен быть производителем товара или официальным дилером, в присутствии на заседании <...>,

УСТАНОВИЛА:

Дело № 011/01/17-779/2019 возбуждено по результатам рассмотрения жалобы общества с ограниченной ответственностью «Центр очистки воды – Регион» (далее – ООО «Центр очистки воды – Регион») в отношении акционерного общества «Коми тепловая компания» (далее – АО «КТК») на запрос котировок АО «КТК» на право заключения договора на выполнение работ по поставке, монтажу, пуско-наладке водоочистных станций в блочно-модульном исполнении для нужд АО «КТК» номер извещения в Единой информационной системе в сфере закупок на сайте <http://zakupki.gov.ru> в сети «Интернет» - 31908535568 (далее – запрос котировок).

К участию в деле в качестве ответчика привлечено АО «КТК», место нахождения: Республика Коми, город Сыктывкар, улица Димитрова, дом 10.

К участию в деле в качестве заявителя привлечено ООО «Центр очистки воды – Регион», место нахождения: Нижегородская область, г. Нижний Новгород, ул.

Максима Горького, д. 262, каб. 502.

Закон о защите конкуренции распространяется на отношения, которые связаны с защитой конкуренции, в том числе с предупреждением и пресечением монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции, и в которых участвуют российские юридические лица и иностранные юридические лица, организации, федеральные органы исполнительной власти, органы государственной власти субъектов Российской Федерации, органы местного самоуправления, иные осуществляющие функции указанных органов или организации, а также государственные внебюджетные фонды, Центральный банк Российской Федерации, физические лица, в том числе индивидуальные предприниматели (часть 1 статьи 3 Закона).

В соответствии с пунктом 7 статьи 4 Закона о защите конкуренции конкуренция - соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке.

Согласно части 1 статьи 17 Закона о конкуренции при проведении торгов, запроса котировок цен на товары (далее - запрос котировок), запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе:

1) координация организаторами торгов, запроса котировок, запроса предложений или заказчиками деятельности их участников, а также заключение соглашений между организаторами торгов и (или) заказчиками с участниками этих торгов, если такие соглашения имеют своей целью либо приводят или могут привести к ограничению конкуренции и (или) созданию преимущественных условий для каких-либо участников, если иное не предусмотрено законодательством Российской Федерации;

2) создание участнику торгов, запроса котировок, запроса предложений или нескольким участникам торгов, запроса котировок, запроса предложений преимущественных условий участия в торгах, запросе котировок, запросе предложений, в том числе путем доступа к информации, если иное не установлено федеральным законом;

3) нарушение порядка определения победителя или победителей торгов, запроса котировок, запроса предложений;

4) участие организаторов торгов, запроса котировок, запроса предложений или заказчиков и (или) работников организаторов или работников заказчиков в торгах, запросе котировок, запросе предложений.

Согласно пункту 1 части 2 статьи 1 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) настоящий Федеральный закон устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг государственными корпорациями, государственными компаниями, публично-правовыми компаниями, субъектами естественных монополий, организациями, осуществляющими регулируемые виды деятельности в сфере электроснабжения,

газоснабжения, теплоснабжения, водоснабжения, водоотведения, очистки сточных вод, обработки, утилизации, обезвреживания и захоронения твердых коммунальных отходов, автономными учреждениями, а также хозяйственными обществами, в уставном капитале которых доля участия Российской Федерации, субъекта Российской Федерации, муниципального образования в совокупности превышает пятьдесят процентов.

На АО «КТК» распространяется Закон о закупках, как на организацию, осуществляющую регулируемые виды деятельности в сфере теплоснабжения, водоснабжения, водоотведения, очистки сточных вод, а также хозяйственное общество, в уставном капитале которого доля субъекта Российской Федерации в совокупности превышает пятьдесят процентов.

Согласно пункту 4 части 3 статьи 2 Закона о закупках положение о закупке утверждается советом директоров (наблюдательным советом) хозяйственного общества в случае, если заказчиком выступает акционерное общество, либо в случае, когда уставом акционерного общества предусмотрено осуществление функций совета директоров (наблюдательного совета) общим собранием акционеров общества, коллегиальным исполнительным органом общества или при отсутствии коллегиального исполнительного органа общим собранием акционеров общества.

Положение о закупках АО «КТК» утверждено протоколом от 03.12.2012 Совета директоров АО «КТК» (далее – Положение), размещено в единой информационной системе 26.07.2018.

Согласно пункта 1 части 3.1 статьи 3 Закона о закупках конкурентные закупки осуществляются путем проведения торгов (конкурс (открытый конкурс, конкурс в электронной форме, закрытый конкурс), аукцион (открытый аукцион, аукцион в электронной форме, закрытый аукцион), запрос котировок (запрос котировок в электронной форме, закрытый запрос котировок), запрос предложений (запрос предложений в электронной форме, закрытый запрос предложений).

Согласно части 9 статьи 3.2 Закона о закупках для осуществления конкурентной закупки заказчик разрабатывает и утверждает документацию о закупке (за исключением проведения запроса котировок в электронной форме), которая размещается в единой информационной системе вместе с извещением об осуществлении закупки и включает в себя сведения, предусмотренные в том числе частью 10 статьи 4 настоящего Федерального закона.

Согласно части 5 статьи 4 Закона о закупках при осуществлении закупки, за исключением закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) и конкурентной закупки, осуществляемой закрытым способом, в единой информационной системе размещаются информация о закупке, в том числе извещение об осуществлении конкурентной закупки, документация о конкурентной закупке, за исключением запроса котировок, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения об осуществлении конкурентной закупки и документации о конкурентной закупке, изменения, внесенные в эти извещение и документацию, разъяснения этой документации, протоколы, составляемые в ходе осуществления закупки, итоговый протокол, а также иная информация, размещение которой в единой информационной системе предусмотрено настоящим Федеральным законом и положением о закупке, за исключением

случаев, предусмотренных частями 15 и 16 настоящей статьи.

Согласно пункту 3, 9 части 9 статьи 4 Закона о закупках в извещении об осуществлении конкурентной закупки должны быть указаны предмет договора с указанием количества поставляемого товара, объема выполняемой работы, оказываемой услуги, а также краткое описание предмета закупки в соответствии с частью 6.1 статьи 3 настоящего Федерального закона (при необходимости);

иные сведения, определенные положением о закупке.

Согласно пункту 5.1.1 Положения открытый запрос котировок (далее - запрос котировок) - открытая конкурентная процедура закупки.

Согласно пункту 5.2.1 Положения в извещении о проведении запроса котировок должны быть включены сведения, указанные в п. п. 1.8.2, 1.8.7 настоящего Положения.

Согласно пункту 1.8.7 Положения извещение о закупке является неотъемлемой частью документации о закупке. Сведения, содержащиеся в извещении о закупке, должны соответствовать сведениям, включенным в документацию о закупке. В них отражаются:

Способ осуществления закупки;

Наименование, место нахождения, почтовый адрес, адрес электронной почты, номер контактного телефона Заказчика;

Предмет договора с указанием количества поставляемого товара, объема выполняемой работы, оказываемой услуги, а также краткое описание предмета закупки в соответствии с ч. 6.1 ст. 3 Закона № 223-ФЗ (при необходимости);

Место поставки товара, выполнения работы, оказания услуги;

Сведения о начальной (максимальной) цене договора (цене лота), либо максимальное значение цены договора и формула цены, устанавливающая правила расчета сумм, подлежащих уплате Заказчиком поставщику в ходе исполнения договора, либо максимальное значение цены договора и цена единицы товара, работы, услуги;

Срок, место и порядок предоставления документации о закупке, размер, порядок и сроки внесения платы, взимаемой Заказчиком за предоставление данной документации, если такая плата установлена, за исключением случаев предоставления документации о закупке в форме электронного документа;

Порядок, дата начала, дата и время окончания срока подачи заявок на участие в закупке (этапах конкурентной закупки) и порядок подведения итогов конкурентной закупки (этапов конкурентной закупки);

Адрес электронной площадки в информационно-телекоммуникационной сети Интернет (при осуществлении конкурентной закупки в электронной форме);

Иные сведения, определенные настоящим Положением.

Согласно подпунктам 1.8.2.1, 1.8.2.2, 1.8.2.9 пункта 1.8.2 Положения в документации о

закупке обязательно указываются:

требования к качеству, техническим характеристикам товара, работы, услуги, их безопасности, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, размерам, упаковке, отгрузке товара, результатам работы, установленные Заказчиком и предусмотренные техническими регламентами в соответствии с законодательством РФ о техническом регулировании, документами, разрабатываемыми и применяемыми в национальной системе стандартизации в соответствии с законодательством РФ о стандартизации, и иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара (выполняемой работы, оказываемой услуги) потребностям Заказчика;

требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке;

требования к участникам закупки.

Извещение о запросе котировок АО «КТК» на право заключения договора на выполнение работ по поставке, монтажу, пуско-наладке водоочистных станций в блочно-модульном исполнении для нужд АО «КТК» размещено в единой информационной системе 19.11.2019.

Согласно подпункту 10 пункта 11 извещения запроса котировок установлено следующее требование к участникам закупки:

участник должен быть производителем данного оборудования или официальным дилером.

В соответствии с подпунктом 9.1 извещения участник закупки должен представить в составе заявки в том числе если участник не является производителем данного оборудования-предоставить официальное дилерское соглашение с заводом-изготовителем на право реализации и обслуживания данного оборудования.

Согласно подпунктам 1.10.1.1, 1.10.1.2, 1.10.1.3 пункта 1.10.1 Положения комиссия по закупкам отказывает участнику закупки в допуске к участию в процедуре закупки в случае, если:

выявлено несоответствие участника хотя бы одному из требований, перечисленных в документации о конкурентной закупке (извещении о проведении запроса котировок);

участник закупки и (или) его заявка не соответствуют иным требованиям документации о закупке (извещению о проведении запроса котировок) или настоящего Положения;

участник закупки не представил документы, необходимые для участия в процедуре закупки.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом

положений части 3 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее - положение о закупке).

Согласно части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики 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.

Пункт 1.2.3 Положения, содержит аналогичные принципы, которыми руководствуется заказчик.

Согласно части 1 статьи 8 Конституции Российской Федерации в Российской Федерации гарантируются единство экономического пространства, свободное перемещение товаров, услуг и финансовых средств, поддержка конкуренции, свобода экономической деятельности.

Согласно части 1 статьи 1 Гражданского кодекса Российской Федерации гражданское законодательство основывается на признании равенства участников регулируемых им отношений, неприкосновенности собственности, свободы договора, недопустимости произвольного вмешательства кого-либо в частные дела, необходимости беспрепятственного осуществления гражданских прав, обеспечения восстановления нарушенных прав, их судебной защиты.

Согласно абзацу 2 части 1 статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление доминирующим положением на рынке.

Согласно абзацу 2 части 1 статьи 2 Гражданского кодекса Российской Федерации участниками регулируемых гражданским законодательством отношений являются граждане и юридические лица. В регулируемых гражданским законодательством отношениях могут участвовать также Российская Федерация, субъекты Российской Федерации и муниципальные образования (статья 124).

Согласно абзацу 2 части 2 статьи 1 Гражданского кодекса Российской Федерации гражданские права могут быть ограничены на основании федерального закона и только в той мере, в какой это необходимо в целях защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечения обороны страны и безопасности государства.

Действия заказчика, ограничивающие права участников закупки, должны носить объективный характер, должны отвечать условиям рынка, на котором обращается товар.

Работы по поставке, монтажу, пуско-наладке водоочистных станций в блочно-модульном исполнении свободно обращаются на товарном рынке. Для реализации данных работ не требуются специальные документы (разрешения, лицензии, иные), в связи с чем, выполнять данные работы могут любые хозяйствующие субъекты, соответствующие требованиям действующего законодательства. Законодательством не установлена обязанность потенциального участника указанной закупки по наличию статуса производителя или заключению дилерского соглашения.

Установление заказчиком требования о том, что участник закупки должен являться производителем товаров или официальным дилером не относится к техническим или функциональным характеристикам работ либо к иным характеристикам, связанным с определением соответствия выполняемых работ и требуемым к включению в извещение на основании Положения. Такие требования также не характеризуют квалификационный уровень поставщика товара и приводят к необоснованному ограничению конкуренции, поскольку потенциальный участник закупки может не быть производителем оборудования или его официальным дилером, равным образом являясь участником рынка, осуществляющим поставку и монтаж требуемого оборудования надлежащим образом, что подтверждается «Обзором 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», утвержденным Президиумом Верховного суда Российской Федерации от 16.05.2018, Постановлением Арбитражного суда Дальневосточного округа от 24.03.2020 № Ф03-282/2020 г.

Установление указанного требования противоречит части 1 статьи 8, Конституции Российской Федерации, части 1 статьи 1, абзацу 2 части 1 статьи 10, абзацу 2 части 1 статьи 2, абзацу 2 части 2 статьи 1 Гражданского кодекса Российской Федерации, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, подпункту 1.2.3.2 пункта 1.2.3 Положения.

Как следует из материалов дела, на участие в запросе котировок была подана 1 заявка. Участник закупки являлся производителем закупаемого оборудования.

По результатам закупки между АО «КТК» и ООО «Вотэрмэн» был заключен договор № 225зк19 от 10.12.2019.

Согласно письменным пояснений заявителя исх. от 17.07.2020 № 173_20 (вх. от 20.07.2020 № 3626) ООО «Центр очистки воды – Регион» имеет восьмилетний опыт работы в сфере проектирования, поставки, монтажа, пуско-наладки, технического обслуживания и ремонтных работ оборудования водоподготовки, в том числе водоочистных станций в блочно-модульном исполнении.

Станция водоподготовки является технически-сложным оборудованием, комплектующимся разными составляющими (насосными станциями, фильтрами и прочее) в соответствии с требованиями конкретного технического задания, водоочистная станция может располагаться как в блок-модуле, так и в помещении уже существующего здания, при этом её функциональные характеристики остаются неизменными.

В качестве подтверждения наличия опыта по поставке, монтажу, пуско-наладке указанного оборудования ООО «Центр очистки воды – Регион» представило

перечень реализованных проектов и копий отдельных договоров, актов. Предметом реализованных проектов и представленных договоров является оборудование водоочистки без блочно-модульного исполнения, что, по мнению заявителя, не означает невозможности ООО «Центр очистки воды – Регион» исполнить договор по предмету запроса котировок.

Таким образом, в результате установления указанного требования в извещении запроса котировок ООО «Центр очистки воды – Регион» не могло принять участие в закупке, о чем свидетельствует поданная жалоба.

АО «КТК» не представлено доказательств невозможности выполнения работ, являющихся предметом закупки, не производителем оборудования или не официальным дилером.

Также АО «КТК» не представлено доказательств наличия у производителей оборудования или официальных дилеров повышенного уровня квалификации, качества работ, иных улучшенных характеристик выполнения работ по сравнению с другими хозяйствующими субъектами, действующими на этом товарном рынке.

В результате установления указанного требования созданы преимущественные условия участия в запросе котировок отдельным участникам – производителям и их официальным дилерам, что могло привести к ограничению конкуренции при проведении запроса котировок.

Действия АО «КТК» в части установления в извещении требования о проведении запроса котировок требования о том, что участник закупки должен быть производителем товара или официальным дилером противоречит пункту 2 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Ссылки АО «КТК» на постановление Арбитражного суда Северо-Западного округа от 09.10.2019 по делу № А56-135486/2018, Определение Верховного суда Российской Федерации от 31.07.2017 № 305-КГ17-2243, Определение Верховного суда Российской Федерации от 18.08.2017 № 305-ЭС17-10476, Постановление Арбитражного суда Поволжского округа от 28.05.2020 № Ф06-59884/2020, Постановление Арбитражного суда от 22.11.2017 № Ф06-25846/2017 не принимаются Комиссией Коми УФАС России, поскольку судом были рассмотрены иные обстоятельства (иные требования к участнику закупки) дела, не связанные с рассмотрением настоящего дела.

Согласно части 1 статьи 449 Гражданского кодекса российской Федерации торги, проведенные с нарушением правил, установленных законом, могут быть признаны судом недействительными по иску заинтересованного лица в течение одного года со дня проведения торгов, в связи с этим предписание об устранении нарушений выдаче не подлежит.

По результатам проведения анализа состояния конкуренции в соответствии с пунктом 10.9 Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке, утвержденного Приказом Федеральной антимонопольной службы от 28.04.2010 N 220, при проведении закупки установлено следующее.

1. Временной интервал исследования определен периодом 19.11.2019 (дата размещения извещения о проведении запроса котировок) по 01.04.2020 (дата

исполнения обязательств по договору, заключенному по результатам запроса котировок).

2. Предмет запроса котировок: производство паровых котлов и их частей (код ОКВЭД 25.30.1), оборудование котельное (код ОКПД 25.30.12.113).

На основании изложенного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 - 3 статьи 41, частью 1 статьи 49 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

1. Признать АО «КТК» нарушившим пункт 2 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции в части установления в извещении о проведении запроса котировок на право заключения договора на выполнение работ по поставке, монтажу, пуско-наладке водоочистных станций в блочно-модульном исполнении для нужд АО «КТК» (номер извещения на сайте <http://zakupki.gov.ru> – 31908535568) требования о том, что участник закупки должен быть производителем товара или официальным дилером.

2. Предписание не выдавать.

Председатель Комиссии <...>

Члены Комиссии <...>

<...>

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в арбитражный суд.