РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ №8-01/244

(027/01/18.1-491/2019)

17 июля 2019 года г. Хабаровск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю в составе

<…>

в присутствии представителей:

- ООО «Группа Полимертепло» - <…> – по доверенности, <…> – по доверенности,

- МУП г. Хабаровска «Тепловые сети» - уведомленное о дате, времени и месте рассмотрения дела, явку своих представителей в заседание комиссии не обеспечило,

рассмотрев жалобу ООО «Группа Полимертепло» на действия МУП г. Хабаровска «Тепловые сети» при проведении аукциона в электронной форме на поставку гибких полимерных труб в ППУ изоляции и комплектующих к ним (извещение №31907988527), материалы дела №027/01/18.1-491/2019**,**

УСТАНОВИЛА:

В Хабаровское УФАС России поступила жалоба ООО «Группа Полимертепло» на действия МУП г. Хабаровска «Тепловые сети» при проведении аукциона в электронной форме на поставку гибких полимерных труб в ППУ изоляции и комплектующих к ним (извещение №31907988527).

Из жалобы следует, что заказчик в техническом задании ссылается на соответствие труб требованиям ГОСТ Р 54468-2011, однако указанные требования не соответствуют эксплуатационным параметрам труб, указанных в таблице данного ГОСТа, а также одновременно установил требования, что труба должна быть изготовлена из материала PE-RT тип II и обладать металлизированным кислородозащитным слоем, что нарушает Федеральный закон от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон №223-ФЗ), кроме того предполагаемый к закупке товар производит единственный производитель на территории РФ, а именно ООО «Смит-Ярцево».

Представители ООО «Группа Полимертепло» доводы жалобы поддержали в полном объеме, дополнительно пояснив, что требуемый товар МУП г. Хабаровска «Тепловые сети» подпадает под закупку конкретного производителя – ООО «Смит-Ярцево», заключить договор о купли-продажи с данным заводом у иных хозяйствующих субъектов не имеется возможности. Также заказчиком не соблюдено требование п. 6.1 ст. 3 Закона №223-ФЗ, указывая конкретного производителя гибких полимерных труб в ППУ изоляции, изготовленные исключительно из материала PE-RT типа II с металлизированным кислородозащитным слоем.

Из письменных возражений МУП г. Хабаровска «Тепловые сети» от 11.07.2019 №2601 следует, что заказчик в техническом задании установил, что трубы должны

кратковременно выдерживать температуру до 115°С, что равнозначно установлению максимальной рабочей температуры. У заявителя была возможность подачи запроса разъяснений положений документации, однако относительно формулировки запроса не поступало. Применение кислородозащитного слоя, прежде всего, обусловлено выполнением требований СНиП 41-01-2003 «Отопление, вентиляция и кондиционирование». Заказчик не устанавливает запрет на приобретение товара у производителей или дилеров, поскольку документацией к аукциону не установлено обязательного требования о том, что потенциальный поставщик должен являться заводом-изготовителем или официальным представителем завода-изготовителя.

Рассмотрев материалы дела, комиссия пришла к следующему выводу.

Жалоба рассматривается комиссией по правилам статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции).

Принятие решения по жалобе ООО «Группа Полимертепло» в порядке ч. 14.1 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции откладывалось до 15:30 17.07.2019.

Общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц установлены Законом о закупках.

В силу 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.

В соответствии с частями 1, 2 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 правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Закон о закупках не определяет порядок закупки товаров, работ, услуг, а устанавливает обязанность заказчиков разработать и утвердить положение о закупках - документ, регламентирующий закупочную деятельность заказчика и содержащий требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (способы закупки) и условия их применения, а также порядок заключения и исполнения договоров, в связи с чем заказчик вправе самостоятельно установить в положении о закупке способы закупок, порядок и условия их применения.

Положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе

порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Частью 5 статьи 4 Закона о закупках установлено, что 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. В случае, если при заключении и исполнении договора изменяются количество, объем, цена закупаемых товаров, работ, услуг или сроки исполнения договора по сравнению с указанными в итоговом протоколе, не позднее чем в течение десяти дней со дня внесения изменений в договор в единой информационной системе размещается информация об изменении договора с указанием измененных условий. При закупке у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) информация о такой закупке, предусмотренная настоящей частью, может быть размещена заказчиком в единой информационной системе в случае, если это предусмотрено положением о закупке.

Из части 10 статьи 4 Закона о закупках следует, что в документации о конкурентной закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке: требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы; требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке; требования к описанию участниками такой закупки поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги, которые является предметом конкурентной закупки, их функциональных характеристик (потребительских свойств), количественных и качественных характеристик; место, условия и сроки (периоды) поставки товара, выполнения работы, оказания услуги; сведения о начальной (максимальной) цене договора (цена лота); форма, сроки и порядок оплаты товара, работы, услуги; порядок формирования цены договора (цены лота) с учетом или без учета расходов на перевозку, страхование, уплату таможенных пошлин, налогов и других обязательных платежей; порядок, дата начала, дата и время окончания срока подачи заявок на участие в закупке (этапах конкурентной закупки) и порядок подведения итогов такой закупки (этапов такой закупки); требования к участникам такой закупки.

Участником закупки может быть любое юридическое лицо или несколько юридических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала либо любое физическое лицо или несколько физических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, в том числе

индивидуальный предприниматель или несколько индивидуальных предпринимателей, выступающих на стороне одного участника закупки (часть 5 статьи 3 Закона о закупках).

На основании пункта 6 статьи 3 Закона о закупках заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке. Не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора требования и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке. Требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

Статьей 3 Закона №223-ФЗ установлены принципы и основные положения закупки товаров, работ, услуг, в том числе: информационная открытость закупки (п. 1 ч. 1 ст. 3), равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки (п. 2 ч. 1 ст. 3).

14.06.2019 МУП г. Хабаровска «Тепловые сети» на официальном сайте www.zakupki.gov.ru размещено извещение о закупке №31907988527 о проведении аукциона в электронной форме на поставку гибких полимерных труб в ППУ изоляции и комплектующих к ним». Дата начала срока подачи заявок – 14.06.2019 (МСК). Дата и время окончания подачи заявок – 03.07.2019 в 09:00. Дата подведения итогов – 08.07.2019 (МСК). Начальная (максимальная) цена контракта – **2 659 594**,26 руб.

В соответствии с протоколом рассмотрения заявок на участие в процедуре от 04.07.2019 на участие в закупке подана одна заявка. Закупочная комиссия решила допустить к участию заявку №1. Аукцион в электронной форме признан несостоявшимся в связи с подачей одной заявки.

Протоколом подведения итогов от 04.07.2019 заявка №1 ООО «Смит-Ярцево» признана победителем с ценовым предложением – 2 659 594,26 руб.

В соответствии с п. 4 раздела 2 закупочной документации установлено, что предметом договора является поставка гибких полимерных труб в ППУ изоляции и комплектующих к ним.

Согласно техническому заданию гибкие полимерные трубы в ППУ изоляции для теплоснабжения должны соответствовать общим техническим требованиям к трубам с тепловой изоляцией для теплоснабжения согласно ГОСТ Р 54468-2011. Гибкие полимерные трубы в ППУ изоляции предназначены для монтажа в одном канале/траншее трубопроводом различного назначения и должны производиться по единой технологии (единый изготовитель). Гибкие полимерные трубы в ППУ изоляции предназначены: - для сетей отопления, работающих по графику качественного регулирования отпуска тепла потребителям с температурой воды до 95 °С (кратковременно до 115°С) и максимальным рабочим давлением 1,0 МПа одновременно. Гибкие полимерные трубы в ППУ изоляции представляют собой многослойную конструкцию, состоящую из напорной трубы круглого сечения,

теплоизоляционного слоя из вспененного полиуретана и защитной полиэтиленовой оболочки. **Напорная труба должна быть изготовлена из материала PE-RT тип II, что должно подтверждаться соответствующим сертификатом. Гибкие полимерные трубы в ППУ изоляции должны обладать металлизированным кислородозащитным слоем.** Каждая партия поставляемых гибких полимерных труб в ППУ изоляции должна сопровождаться сертификатом качества завода-изготовителя - оригиналом или копией, заверенной печатью фирмы-поставщика. На гибкие полимерные трубы в ППУ изоляции должна быть нанесена маркировка завода-изготовителя, соответствующая требованиям НТД. Конструкция предварительно изолированных концевых элементов должна соответствовать приложению в ГОСТ 30732-2006. Гибкие полимерные трубы, и комплектующие к ним должны быть произведены одним заводом-производителем и должны поставляться в полной заводской готовности. Гибкие полимерные трубы в ППУ изоляции поставляются в бухтах или на катушках (для типоразмеров 30/110 – 110/200). В данном случае длина отрезков не имеет значения. Комплект изоляции стыка должен состоять из ленты термоусаживаемой, пластины замковой, ленты клеевой, пробки полиэтиленовой герметизирующей, пробки полиэтиленовой дренажной, теплоизоляционного материала (компоненты для пенополиуретана). Муфты термоусаживаемые поставляются отдельной позицией. Должен быть предоставлен сертификат, подтверждающий прохождение испытаний термоусаживаемых муфт на цикличность не менее 2 000 циклов.

Согласно раздела 3 ГОСТ Р 54468-2011 определены следующие термины и определения, в том числе: труба гибкая – многослойная трубная конструкция, состоявшая по меньшей мере из одной напорной трубы (полимерной или гофрированной металлической), изолирующего слоя и защитной оболочки. В зависимости от количества напорных труб конструкция может быть однотрубной или многотрубной, если напорных труб две или более (п. 3.5); защитная оболочка – отдельно нанесенный наружный слой многослойной трубной конструкции, защищающий изолирующий слой от внешних воздействий в процесс монтажа и эксплуатации (п. 3.7); изолирующий слой – слой, обеспечивающий необходимые тепловые характеристики многослойной трубной конструкции (п. 3.8).

В соответствии с п. 4.1 раздела 4 ГОСТа Р 54468-2011 установлены эксплуатационные параметры гибких труб, где рабочее давление (МПа) – 1,0, рабочая температура длительного воздействия (°С) – 80, максимальная рабочая температура (°С) – 95; рабочее давление (МПа) – 1,0, рабочая температура длительного воздействия (°С) – 90, максимальная рабочая температура (°С) – 115; рабочее давление (МПа) – 1,0, рабочая температура длительного воздействия (°С) – 90, максимальная рабочая температура (°С) – 135.

Разделом 6 ГОСТ Р 54468-2011 установлены требования безопасности и охраны окружающей среды.

Согласно п. 6.4 раздела 6 ГОСТ Р 54468-2011 для повышения уровня безопасности и охраны окружающей среды в условиях повышенной пожарной опасности – в кабельных каналах, коллекторах, на чердаках и в подвалах – на гибкие теплоизолированные трубы устанавливается дополнительная защита в виде оболочки из антипирированного материала с группой горючести Г1 по ГОСТ 30244 и металлической тонколистовой обечайки.

Указанный ГОСТ не устанавливает, что гибкие полимерные трубы в ППУ изоляции должны быть изготовлены исключительно из материала PE-RT типа II и обладать металлизированным кислородозащитным слоем.

Также документация о закупке не содержит технических характеристик относительно металлизированного кислородозащитного слоя.

Поскольку заказчиком при опубликовании информационного сообщения не соблюдены в полном объеме требования ч. 10 ст. 4 Закона 223-ФЗ, что привело к подаче всего одной заявки, что позволяет сделать вывод, об установлении заказчиком требования поставки труб конкретного производителя, действия заказчика в данной части затрудняют подготовить заявку неопределенного круга лиц, имевших намерение участия в данной закупке, могут привести к ограничению конкуренции и противоречат п. 1, 2 ч. 1 ст. 3 Закона №223-ФЗ.

Ссылка заказчика на п. 6.4.1 СНиП 41-01-2003 «Отопление, вентиляция и кондиционирование» не принимается, поскольку указанный СНиП распространяет свое действие на системы теплоснабжения, отопления, вентиляции и кондиционирования воздуха зданий и сооружений, поквартирным системам теплоснабжения жилых зданий.

Поскольку установленное заказчиком требование к гибким полимерным трубам в ППУ изоляции (которые должны быть изготовлены исключительно из материала PE-RT типа II и должны иметь металлизированный кислородозащитный слой) необоснованно ограничивает конкуренцию при проведении закупки (на участие в закупке подана одна заявка), чем нарушает п. 1, 2 ч. 1 ст. 3 Закона №223-ФЗ, в данной связи Комиссия Хабаровского УФАС пришла к выводу признать жалобу обоснованной.

Довод заказчика о том, что любой претендующий хозяйствующий субъект на участие в данной закупке может заключить договор на приобретение гибких полимерных труб в ППУ изоляции, изготовленные исключительно из материала PE-RT типа II с металлизированным кислородозащитным слоем у производителя Комиссией Хабаровского УФАС России не может быть принят, поскольку доказательств безусловного согласия ООО «Смит-Ярцево» на продажу иным хозяйствующим субъектам своей продукции, являющейся предметом данной закупки, не установлены, при том, что данный производитель самостоятельно участвует в закупках.

Также заказчиком при рассмотрении данной жалобы потребность в закупке гибких полимерных труб в ППУ изоляции, изготовленные исключительно из материала PE-RT типа II с металлизированным кислородозащитным слоем не доказана.

В соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии. В случае, если в ходе рассмотрения жалобы комиссией антимонопольного органа установлены иные нарушения в действиях (бездействии) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, комиссия антимонопольного органа принимает решение с учетом всех выявленных

нарушений.

По результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и в случае, если жалоба признана обоснованной, либо в случае установления иных не являющихся предметом обжалования нарушений (нарушений порядка организации и проведения торгов, заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 настоящего Федерального закона (часть 20 статьи 18.1).

На основании изложенного, руководствуясь статьями 18.1, 23 Закона защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Группа Полимертепло» на действия МУП г. Хабаровска «Тепловые сети» при проведении аукциона в электронной форме на поставку гибких полимерных труб в ППУ изоляции и комплектующих к ним (извещение №31907988527) **обоснованной**.

2. Признать закупочную комиссию МУП г. Хабаровска «Тепловые сети» при проведении указанной закупки нарушившей пункты 1, 2 части 1 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг, отдельными видами юридических лиц».

3. Выдать МУП г. Хабаровска «Тепловые сети» предписание об устранении нарушения порядка организации и проведения закупки.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражный суд Хабаровского края в течение трех месяцев со дня его принятия.