

РЕШЕНИЕ
по делу № 92/А-17-2013

Резолютивная часть решения оглашена 31 октября 2013 г. г.
Кемерово

В полном объеме решение изготовлено 11 ноября 2013 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее - Комиссия) в составе:

Председателя Комиссии: Кухарской Натальи Евгеньевны –
руководителя управления;

Членов Комиссии: Давыдовой Анны Минивалиевны – начальника отдела
топливно-энергетического комплекса;

Залендинова Руслана Рашидовича – главного специалиста-
эксперта отдела топливно-энергетического комплекса;

Патрикеева Кирила Анатольевича – главного специалиста-
эксперта отдела судебной и правовой работы;

Ананьевой Галины Николаевны – ведущего специалиста-эксперта
отдела топливно-энергетического комплекса.

в присутствии:

- «***» – представителя ООО «Кузбасская энергосетевая компания» (по
доверенности);

- «***», – представителя ООО «Кузбасская энергосетевая компания» (по
доверенности),

рассмотрев дело № 92/А-17-2013, возбужденное по признакам нарушения ООО
«Кузбасская энергосетевая компания» (650000, г. Кемерово, ул. Н. Островского, 32;
ИНН/КПП 4205109750/424950001) (далее – ООО «КЭНК») части 1 статьи 17
Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее –
Закон о защите конкуренции)

У С Т А Н О В И Л А:

05.09.2013 г. в Управление Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области (далее – Кемеровское УФАС России) поступило заявление от Закрытого

Акционерного общества «ПК РОССПЕЙС» (далее – ЗАО «ПК РОССПЕЙС») на действия заказчика – Общество с ограниченной ответственностью «Кузбасская энергосетевая компания» (далее – ООО «КЭК»), в части нарушения требований статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), а именно в указании в Форме №1 к Заявке на участие в запросе цен конкретного производителя продукции («Производитель одежды «Энергоконтракт» г. Москва»), указание модельного ряда одного производителя костюмов (Рекорд Н/з-8, К/н-6 и т.д.), точное указание одной ткани (непосредственно ткани Номекс), что противоречит Приказу Министерства здравоохранения и социального развития Российской Федерации №340н от 25.04.11 г.

Приказом от 04.10.2013 г. № 272 возбуждено дело № 92/А-17-2013 по признакам нарушения ООО «КЭК» части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Определением от 04.10.2013 г. (исх. №03/8106 от 04.10.2013 г.) рассмотрение дела № 92/А-17-2013 назначено на 31.10.2013 г.

На заседании Комиссии, состоявшемся 31.10.2013 г. представители ООО «КЭК» пояснили, что ООО «КЭК» проведена процедура запроса цен (№31300445832) № КЭК-0433-13-13-3Ц на право заключения договора: «Поставка спецодежды и спецобуви для защиты от термических рисков электрической дуги», в закупочной документации которого был указан производитель одежды «Энергоконтракт» г. Москва.

В части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг, отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) Положении о закупке компании (пункт 6.2) указано, что в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе, установленные заказчиком требования к качеству, техническим характеристикам товара, работы, услуги, к их безопасности, к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы и иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

Таким образом, законодательство и Положение о закупке позволяют специалистам компании предъявлять любые требования к покупаемой продукции, в том числе указывать торговые марки и производителя товара.

Закон о закупках в отличие от нормы части 2.1 статьи 22 Федерального закона №94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» не содержит прямого запрета на включение в документацию о закупке требований к конкретному производителю, соответственно такое условие может быть включено в документацию.

Организатором торгов компании соблюдены все требования законодательства о закупках при запросе цен.

В соответствии с частью 10 статьи 3 Закона о закупках, участник закупки вправе обжаловать в антимонопольный орган в [порядке](#), установленном антимонопольным

органом, действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг в случаях:

1) неразмещения на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет" для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг (www.zakupki.gov.ru) (далее - официальный сайт) положения о закупке, изменений, вносимых в указанное положение, информации о закупке, подлежащей в соответствии с настоящим Федеральным законом размещению на таком официальном сайте, или нарушения сроков такого размещения;

2) предъявления к участникам закупки требования о представлении документов, не предусмотренных документацией о закупке;

3) осуществления заказчиками закупки товаров, работ, услуг в отсутствие утвержденного и размещенного на официальном сайте положения о закупке и без применения положений Федерального [закона](#) от 21 июля 2005 года № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд».

Перечисленные выше требования закона ООО «КЭНК» не нарушены, в связи с чем, отсутствуют основания для принятия жалобы ЗАО «ПК РОССПЕЙС» и возбуждения дела о нарушении антимонопольного законодательства.

Поскольку заявитель не подавал заявку (не является участником закупки), то предмет доказывания по настоящему делу ограничен проверкой соблюдения заказчиком требований законодательства о размещении информации о проведении закупки. У заявителя отсутствует возможность оспаривания положений закупочной документации.

Процедура размещения информации о проведении закупки была соблюдена ООО «КЭНК», у заявителя имелась возможность подачи заявки, значит, требования заявителя не подлежат удовлетворению, поскольку его права и законные интересы не нарушены.

Изучив материалы дела № 92/А-17-2013, заслушав представителей ООО «КЭНК», Комиссия Кемеровского УФАС России установила следующее:

22.07.2013 г. ООО «КЭНК» опубликовало на сайте <http://www.zakupki.gov.ru> извещение за № 31300445832 о проведении запроса цен № КЭНК-0433-13-13-3Ц «Поставка спецодежды и спецобуви для защиты от термических рисков электрической дуги». 26.07.2013 г. внесены изменения в закупочную документацию о проведении запроса цен.

Согласно форме №1 к заявке на участие в запросе цен, указано следующее: «Поставляемые материалы должны соответствовать требованиям ГОСТов (или) ТУ для данного вида продукции. Поставляемые материалы должны соответствовать заявке (размерно-поставочной ведомости). Производитель одежды «Энергоконтракт» г.Москва.

ЗАО «ПК РОССПЕЙС», заинтересованное в участии в данном запросе цен, обратилось в адрес ООО «КЭНК» о даче разъяснений по техническим вопросам (исх. №204 от 23.07.2013 г.), а именно с вопросом о производителе спецодежды.

Кроме того, аналогичное письмо о возможности предоставления спецодежды другого производителя с сохранением всех качественных характеристик товара, было направлено ООО «РС Холдинг», также заинтересованного в участии в запросе цен, в адрес ООО «КЭНК».

В ответ на вышеуказанные письма, ООО «КЭНК» сообщило, что согласно пункту 7.8.8. «Положения о закупке товаров, работ, услуг для нужд ООО «Кузбасская энергосетевая компания», Победителем в проведении запроса цен признается участник закупки, соответствующий требованиям Заказчика, указанным в Извещении о проведении запроса цен и предложивший самую низкую цену договора.

Одним из требований Заказчика в Извещении о проведении запроса цен №КЭНК-0433-13-13-ЗЦ «Поставка спецодежды и спецобуви для защиты от термических рисков электрической дуги», размещенным 22.07.2013 г. является: «Производитель одежды «Энергоконтракт» г. Москва».

На основании вышеизложенного, Победителем может быть признан только тот участник закупки, который согласится со всеми требованиями Заказчика, в том числе с требованиями поставить Товар Производителя одежды «Энергоконтракт» г. Москва.

В соответствии с протоколом от 09.08.2013 г. рассмотрения и оценки заявок на участие в запросе цен, до истечения срока подачи заявок, установленного Извещением о проведении запроса цен, до 10 часов 00 минут 06.08.2013 г., была получена одна заявка на участие в запросе цен от ЗАО «ФПГ Энергоконтракт» (юридический адрес: 117036, г. Москва, ул. Профсоюзная, д. 3).

ЗАО «ФПГ Энергоконтракт» является производителем спецодежды от электрической дуги, а также ее поставщиком. Общество входит в группу компаний «Энергоконтракт».

Согласно решению закупочной комиссии запрос цен признан несостоявшимся в соответствии с пунктом 7.8.10 «Положения о закупке товаров, работ, услуг для нужд ООО «Кузбасская энергосетевая компания».

В соответствии с пунктом 7.12.3 «Положения о закупке товаров, работ, услуг для нужд ООО «Кузбасская энергосетевая компания» участника подавшего вышеуказанную заявку (ЗАО «ФПГ Энергоконтракт») признать единственным поставщиком.

Пунктом 7.8.10 «Положения о закупке товаров, работ, услуг для нужд ООО «Кузбасская энергосетевая компания» предусмотрено, что в случае, если по запросу цен не подана ни одна заявка на участие в запросе цен или подана только одна заявка на участие в запросе цен или по результатам рассмотрения и оценки соответствующей требованиям документации о запросе цен была признана только одна заявка, запрос цен признается несостоявшимся. При наличии единственного участника закупки его заявка рассматривается, и в случае соответствия заявки и участника закупки требованиям документации о запросе цен, с таким участником заключается договор.

В силу подпункта 2 пункта 7.12.3 «Положения о закупке товаров, работ, услуг для

нужд ООО «Кузбасская энергосетевая компания» прямая закупка может осуществляться в случае, если проведенная закупочная процедура была признана несостоявшейся или проведение закупочной процедуры не привело к заключению договора. Результат такой процедуры является обоснованием возможности выбора единственного поставщика, при этом остаются в неизменном виде (в соответствии с закупочной документацией) существенные условия договора, такие как: условие о предмете договора, объем (в т.ч. ассортимент) продукции, иные условия договора.

15.08.2013 г. между ЗАО «ФПГ Энергоконтракт» и ООО «КЭК» заключен договор поставки № 433.13/1223/13.

Согласно пункту 1.1. вышеуказанного договора, в соответствии с протоколом рассмотрения и оценки заявок на участие в запросе цен от 09 августа 2013 г. (31300445832) №КЭК-0433-13-13-ЗЦ на право заключить договор на Поставку спецодежды и спецобуви для защиты от термических рисков электрической дуги (далее - товар) ЗАО «ФПГ Энергоконтракт» обязуется поставить ООО «КЭК» товар в соответствии со спецификацией, являющейся неотъемлемой частью договора (Приложение №1) и Техническим заданием (Приложение №2), в обусловленный договором срок, а ООО «КЭК» обязуется принять и оплатить этот товар в порядке и сроки, установленные договором.

По состоянию на 04.10.2013 г. условия договора поставки № 433.13/1223/13 выполнены в полном объеме.

ООО «КЭК» осуществляет деятельность на рынке передачи электрической энергии, является субъектом естественной монополии в силу прямого указания [статьи 4](#) Федерального закона от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях» и на него распространяются требования, предусмотренные Законом о закупках.

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 пункту 8 статьи 4 Закона о закупках извещение, о закупке, в том числе извещение о проведении открытого конкурса или открытого аукциона, является неотъемлемой частью документации о закупке. Сведения, содержащиеся в извещении о закупке, должны соответствовать сведениям, содержащимся в документации о закупке.

В документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе установленные заказчиком требования к качеству, техническим характеристикам товара, работы, услуги, к их безопасности, к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы и иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика ([часть 10](#) статьи 4 Закона о закупках).

В Форме №1 Извещения к заявке на участие в запросе цен №КЭНК-0433-13-13-3Ц на право заключения договора «Поставка спецодежды и спецобуви для защиты от термических рисков электрической дуги» ООО «КЭНК» указало конкретного производителя одежды (Энергоконтракт г. Москва).

На заседании комиссии представители ООО «КЭНК» пояснили, что основополагающим при выборе поставщика спецодежды является материал, из которого изготовлено изделие, а именно производитель ткани «Номекс».

Однако, на территории Российской Федерации спецодежду из данного вида ткани изготавливают, в том числе ООО «Паритет», ООО «Фирма «Техноавиа», группа компаний «Восток-Сервис» и др.

Учитывая изложенное, спецодежду, изготавливаемую из ткани «Номекс», могли произвести и поставить другие хозяйствующие субъекты, действующие на рынке реализации спецодежды и спецобуви для защиты от термических рисков электрической дуги.

Таким образом, ООО «КЭНК», указав конкретного производителя спецодежды, могло ограничить круг потенциальных участников запроса цен.

В соответствии с [частью 1 статьи 17](#) Закона о защите конкуренции при проведении торгов запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе: координация организаторами торгов или заказчиками деятельности его участников; создание участнику торгов или нескольким участникам торгов преимущественных условий участия в торгах, в том числе путем доступа к информации, если иное не установлено федеральным законом; нарушение порядка определения победителя или победителей торгов; участие организаторов торгов или заказчиков и (или) работников организаторов торгов или работников заказчиков в торгах.

Исходя из вышеизложенного, действие ООО «КЭНК» в указании Форме №1 Извещения к заявке на участие в запросе цен №КЭНК-0433-13-13-3Ц на право заключения договора «Поставка спецодежды и спецобуви для защиты от термических рисков электрической дуги» конкретного производителя одежды «Энергоконтракт» г. Москва могли привести к ограничению круга потенциальных участников запроса цен, а именно ЗАО «ПК РОССПЕЙС» и ООО «РС Холдинг» (намеревавшихся поставить спецодежду и спецобувь других производителей с сохранением всех качественных характеристик, а также изготавливаемую из ткани «Номекс»), квалифицированы Комиссией как нарушение части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Таким образом, у Комиссии отсутствуют основания, предусмотренные статьёй 48 Закона о защите конкуренции, для прекращения дела № 92/А-17-2013.

15.08.2013 г. по результатам запроса проведения запроса цен № КЭНК-0433-13-13-3Ц на право заключения договора: «Поставка спецодежды и спецобуви для защиты от термических рисков электрической дуги» ООО «КЭНК» заключило с ЗАО «ФПГ Энергоконтракт» договор поставки №433.13/1223/13. Цена договора составила 9 140 975,82 руб. (с НДС). 04.10.2013 г. условия договора поставки № 433.13/1223/13 выполнены в полном объеме.

Учитывая вышеизложенное обстоятельство у Комиссии отсутствуют основания для выдачи ООО «КЭНК» предписания.

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, статьей 49 Закона о защите конкуренции, Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства

решила:

1. Признать ООО «Кузбасская энергосетевая компания» нарушившим часть 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции, выразившегося в указании в Извещении о проведении запроса цен № КЭНК-0433-13-13-ЗЦ конкретного производителя одежды (Производитель одежды «Энергоконтракт» г. Москва).
2. Предписание ООО «Кузбасская энергосетевая компания» по делу № 92/А-17-2013 не выдавать.

Председатель Комиссии

Н.Е. Кухарская

Члены комиссии:

А.М. Давыдова

Р.Р. Залендинов

К.А. Патрикеев

А.А. Ананьева

В соответствии со статьей 52 Закона о защите конкуренции решение антимонопольного органа может быть обжаловано в течение трёх месяцев со дня его принятия.