

## РЕШЕНИЕ №72

Резолютивная часть решения оглашена 19 июня 2015 года г. Хабаровск

В полном объеме решение изготовлено 01 июля 2015 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе председательствующего <..> – заместитель руководителя Хабаровского УФАС России, начальник отдела контроля органов власти, членов Комиссии: <..>– главный специалист-эксперт отдела контроля органов власти Хабаровского УФАС России, <..>– ведущий специалист-эксперт отдела контроля органов власти Хабаровского УФАС России,

в присутствии представителей:

ФГУП «ГУСС «Дальспецстрой» при Спецстрое России» - <..> по доверенности,

ООО «Примполимер» - <..> по доверенности,

рассмотрев дело № 8-01/111 по признакам нарушения Федеральным государственным унитарным предприятием «Главное управление специального строительства по территории Дальневосточного Федерального округа при Федеральном агентстве специального строительства» части 1 статьи 17 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

### УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю поступило обращение ООО «Примполимер» с жалобой на действия ФГУП «ГУСС «Дальспецстрой» при Спецстрое России» при проведении закупки у единственного поставщика на право заключения договора поставки труб и соединительных деталей ПЭ на объект строительства Космодром «Восточный» (извещение № 31502224208).

Из обращения следует, что предприятием осуществлена закупка у единственного поставщика ООО «Полипластик Сибирь» необоснованно, что создает преимущественные условия обществу.

Приказом Хабаровского УФАС России от 20.05.2015 №324 возбуждено дело №8-01/111 по признакам нарушения антимонопольного законодательства, выразившегося в неустановлении в закупочной документации требований к качеству, техническим и иным характеристикам товара (позиции 1-9 спецификации приложения №1 к проекту договора) при проведении закупки у единственного поставщика на право заключения договора поставки труб и соединительных деталей ПЭ на объект строительства Космодром «Восточный» (извещение № 31502224208), в проведении данной закупки у единственного поставщика.

Предприятие в представленном отзыве, поддержанном его представителем в заседании комиссии, с нарушением антимонопольного законодательства не согласилось, пояснив, что ООО «Полипластик Сибирь» выбрано единственным поставщиком, поскольку входит в группу компаний Полипластик и является торговым домом по реализации полиэтиленовых труб, труб корсис и фасонных изделий, произведенных ООО «Иркутский трубный завод», товар данного производителя предусмотрен проектно сметной документацией на строительство объекта «Космодром Восточный». Строительство комплекса производства и хранения КРТ. Комплекс хранения КРТ. Площадка 3/2» с применением материалов, являющихся предметом закупки.

Представитель ООО «Примполимер» пояснил, что закупка у ООО «Полипластик Сибирь» как единственного завода изготовителя неосновательна, поскольку на территории России как минимум 20 организаций, выпускающих подобный товар.

В заседании Комиссии объявлялся перерыв до 19 июня 2015 года.

Комиссия Хабаровского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства, заслушав представителей лиц, участвующих в деле, рассмотрев материалы дела, пришла к следующему выводу.

Общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц установлены Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон № 223-ФЗ).

В соответствии с частями 1, 2 статьи 2 Закона № 223-ФЗ 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.

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.

[Закон](#) № 223-ФЗ 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.

При закупке товаров, работ, услуг заказчики обязаны руководствоваться 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 (статья 3 Закона № 223-ФЗ).

Частью 5 статьи 4 Закона № 223-ФЗ установлено, что при закупке в единой информационной системе размещается информация о закупке, в том числе извещение о закупке, документация о закупке, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения о закупке и документации о закупке, изменения, вносимые в такое извещение и такую документацию, разъяснения такой документации, протоколы, составляемые в ходе закупки, а также иная информация.

До ввода в эксплуатацию единой информационной системы информация и документы размещаются на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) (часть 10 статьи 8 Закона № 223-ФЗ).

07.04.2015 ФГУП «ГУСС «Дальспецстрой» при Спецстрое России» на официальном сайте [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) размещено извещение № 31502224208 о закупке у единственного поставщика на право заключения договора поставки труб и соединительных деталей ПЭ на объект строительства Космодром «Восточный» (извещение № 31502224208), закупочная документация.

Как следует из протокола заседания комиссии от 07.04.2015 №0153 ЕП/2015 выбор способа закупки осуществлен в соответствии с пунктом 16 статьи 22 Положения ФГУП «ГУСС «Дальспецстрой» при Спецстрое России» - осуществляется закупка у завода-изготовителя или его официального представителя материалов, предусмотренных технологической цепочкой производства продукции.

Закупочной комиссией единогласно принято решение о заключении договора с ООО «Полипластик Сибирь на поставку труб ПЭ на объект строительства Космодром «Восточный».

Требования к объему содержания извещения о проведении закупки, закупочной документации установлены частями 9, 10 статьи 4 Закона № 223-ФЗ. В частности, в извещении о проведении закупки должен быть отражен предмет договора с указанием количества поставляемого товара, объема выполняемых работ, оказываемых услуг.

Непосредственно в закупочной документации отражаются 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.

Положений, допускающих неуказание в закупочной документации поименованных сведений и информации, Закон № 223-ФЗ не содержит, в том числе при закупке товара определенного производителя, у единственного поставщика.

Размещение таких сведений в иных источниках, в том числе в Положении о закупочной деятельности и внутренних документах заказчика не может подменить ее размещение в единой информационной системе в составе закупочной документации. Ссылки в документации на определенные технические условия, которые отсутствуют в публичном доступе, также не могут рассматриваться в качестве надлежащего исполнения заказчиком установленной обязанности по отражению в закупочной документации характеристик товара.

Содержащиеся в документации сведения о закупке должны обеспечить возможность участника однозначно установить потребность заказчика в определенном товаре (работе, услуге), определить перечень предъявляемых к нему требований и необходимых для предоставления в составе заявки документов, последовательность проведения закупочных процедур.

В приложении №1 к проекту договора (спецификация №1) заказчиком установлены характеристики и количество поставляемого товара по наименованиям из 24 позиций.

По позициям № 1-16 заказчиком установлены требования к товару, с указанием размера, диаметра и т.д., по позициям №№ 16-24 не указаны конкретные требования к техническим, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) необходимого к поставке товара, указана торговая марка «Корсис».

Частями 1, 5 статьи 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов, запроса котировок цен и иных проводимых в соответствии с Законом № 223-ФЗ закупок запрещено совершать действия, которые приводят либо могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Данной нормой установлен запрет не только на действия при проведении публичных процедур, которые реально могут привести к негативным последствиям для конкуренции, но и на действия, которые могут создать предпосылки для наступления таких последствий.

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 (пункт 7).

В нарушение приведенных требований Закона № 223-ФЗ, предприятием при осуществлении спорной закупки в документации не установлены конкретные требования к техническим, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) необходимого к поставке товара по позициям №№ 16-24, а приведены только ссылки на товар конкретного производителя, что затрудняет подготовку коммерческого предложения, может привести к ограничению доступа к участию в закупке, в связи с неопределенностью в конкретных показателях товара, по которым будет определяться его соответствие потребности заказчика.

Частью 6 статьи 13 Положения о закупках ФГУП «ГУСС «Дальспецстрой» при Спецстрое России» установлено, что организатор закупки вправе в требованиях к продукции указывать товарные знаки, знаки обслуживания, фирменные наименования, патенты, полезные модели, промышленные образцы, наименование производителя, при этом в требованиях должны быть указаны слова «или аналог»

(«или эквивалент») с указанием критериев определения соответствия аналога (эквивалента).

Указание в требованиях к продукции на товарные знаки, знаки обслуживания, фирменные наименования, патенты, полезные модели, промышленные образцы, наименование места происхождения товара или наименование производителя без слов «или аналог» («или эквивалент») допустимо для закупки продукции, предусмотренной проектно-сметной документацией, разработанной проектным институтом в соответствии с техническим заданием заказчика; в случае если закупаемые товары будут использоваться только во взаимодействии с товарами, уже используемыми Заказчиком и при этом уже используемые товары несовместимы с товарами других товарных знаков.

Из пункта 1 части 10 статьи 4 Закона №223-ФЗ следует, что закупаемые заказчиком товары, работы, услуги в их качественных, технических и иных характеристиках, прежде всего должны соответствовать потребностям заказчика, и такая потребность законом не ограничена.

Из представленной в материалы дела проектно-сметной документации, следует, что при производстве строительства предполагается использование товара производителя «Корсис», в связи с чем закупка товара конкретного производителя Закону №223-ФЗ и Положению о закупках предприятия не противоречит.

Установленные в документации требования в равной мере применяются ко всем лицам, имеющим намерение участвовать в закупке, доступу к участию в закупке не препятствуют, закупаемый товар находится в свободном обращении на территории Российской Федерации.

Из понятий, установленных в Положении о закупках предприятия под единственным поставщиком понимается юридическое или физическое лицо, в том числе индивидуальный предприниматель, с которым заказчиком заключается договор на поставку продукции без проведения конкурентных процедур выбора.

В соответствии с пунктом 16 статьи 22 Положения о закупках предприятия закупка у единственного поставщика осуществляется, в случае если осуществляется закупка у завода-изготовителя или его официального представителя материалов, предусмотренных технологической цепочкой производства продукции.

По позициям №№1-9 спецификации, являющейся приложением к проекту договора, ссылки на товар конкретного производителя отсутствуют, в связи с чем основания для закупки товара по этим позициям у единственного поставщика в данном случае отсутствовали.

Доказательств в обоснование выбранного способа закупки материалов по указанным позициям ответчиком не представлено.

Закупка товара у единственного поставщика, в отсутствие на то правовых оснований, создает преимущественные условия для такого поставщика в заключении договора, исключает возможность иных хозяйствующих субъектов в равных условиях претендовать на заключение договора.

При разрешении в соответствии со статьей 49 Закона о защите конкуренции вопроса о выдаче ответчику предписания, комиссией установлено, что решениями

комиссии Хабаровского УФАС России от 24.06.2015 №№56,57 по рассмотрению дел №№ 8-01/106, 8-01/107 действия ФГУП «ГУСС «Дальспецстрой» при Спецстрое России», выразившиеся в неустановлении в закупочных документах открытых запросов предложений на право заключения договора поставки труб и соединительных деталей ПЭ на объект строительства п. Князе-Волконское (извещение № 31502164037), поставки труб и соединительных деталей ПЭ на объект строительства Космодром «Восточный» (извещение № 31502164007) требований к техническим, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара по отдельным позициям признаны нарушением части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Предприятию выданы предписания от 24.06.2015 №№ 18,19 которыми оно обязано в срок до 24.07.2015 устранить допущенное нарушение и исключить случаи неустановления в документации требований к техническим, функциональным характеристикам товара. Предписания находятся в стадии исполнения.

Учитывая, что характер предписанных действий предполагает исключение случаев неустановления в документации требований к техническим, функциональным характеристикам товара со дня выдачи предписаний, необходимость выдачи аналогичного предписания по данному делу отсутствует.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

#### РЕШИЛА:

1. Признать действия ФГУП «ГУСС «Дальспецстрой» при Спецстрое России», выразившиеся в неустановлении в закупочной документации требований к качеству, техническим и иным характеристикам товара по позициям №№16-24 спецификации №1 приложения №1 к проекту договора при проведении закупки у единственного поставщика на право заключения договора поставки труб и соединительных деталей ПЭ на объект Космодром «Восточный» (извещение №31502224208), в проведении закупки товара по позициям №№1-9 спецификации №1 приложения №1 к проекту договора у единственного поставщика, нарушением части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

2. Предписание не выдавать.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Хабаровского УФАС России для решения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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