

Заказное с уведомлением о вручении

Заявителю:

ООО «Спецтехнологии»

660001, г. Красноярск,

ул. Ладо Кецховели, д. 22а, оф. 11-15

Ответчику:

МУП «Водоканал» 303854, Орловская область,

г. Ливны, ул. Хохлова 6-а

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 057/01/17-137/2023

г. Орёл

Резолютивная часть решения оглашена 24.10.2023

В полном объеме решение изготовлено 01.11.2023

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

Председатель Комиссии: <...>,

рассмотрев дело № 057/01/17-137/2023, возбужденное по признакам нарушения МУП «Водоканал» (ИНН/КПП 5702000554/570201001, ОГРН 1025700515939, юридический адрес: 303854, Орловская область, город Ливны, ул. Хохлова, д.6 «а»; далее - Ответчик) части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), с участием на заседании посредством использования видеоконференцсвязи представителей Ответчика по доверенности – <...> (доверенность от 13.10.2023, действительна до 31.12.2023), <...> (доверенность от 13.10.2023, действительна до 31.12.2023), в отсутствие заявителя – ООО «Спецтехнологии», уведомленного о времени и месте рассмотрения дела надлежащим образом,

УСТАНОВИЛА:

16.02.2023 отделом контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти (далее – ОКЗиАКОВ) Орловского УФАС России (далее – Управление) в отдел антимонопольного контроля товарных и финансовых рынков (далее – ОАКТиФР) Управления переданы материалы дела №057/07/3-38/2023 для рассмотрения вопроса о наличии/отсутствии в действиях МУП «Водоканал» признаков нарушения антимонопольного законодательства.

Из решения по делу №057/07/3-38/2023 по рассмотрению жалобы ООО «Спецтехнологии» (далее – Заявитель) на действия комиссии заказчика МУП «Водоканал» при проведении закупки путем проведения открытого запроса котировок в электронной форме (на сайте <http://zakupki.gov.ru> извещение №

32312034456, далее – Запрос котировок) (далее -Жалоба), следует, что действия Заказчика (МУП «Водоканал») по установлению в Извещении о проведении Запроса котировок требований о предоставлении в составе заявки на участие в Запросе котировок копии свидетельства о государственной регистрации юридического (физического) лица, выдача которого в настоящее время не осуществляется (без возможности предоставления листа записи Единого государственного реестра юридических лиц), а также о соответствии вида экономической деятельности, указанного в официальных налоговых документах участника предмету закупки, могут содержать признаки нарушения антимонопольного законодательства.

Жалоба ООО «Спецтехнологии» Комиссией Управления по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), признана необоснованной.

Проанализировав материалы дела №057/07/3-38/2023 по рассмотрению Жалобы, документацию об указанной закупке, было установлено следующее.

1. 16.01.2023 на официальном сайте www.zakupki.gov.ru в сети Интернет (далее - официальный сайт) было опубликовано Извещение № 32312034456 о закупке о проведении открытого запроса котировок в электронной форме, на право заключения договора на Поставку КО-514 Машина для очистки канализационных сетей на базе шасси КАМАЗ-43253 (или эквивалент) (далее - Закупка), включая документацию о Закупке (далее - Документация).

Закупка проводилась в соответствии с Федеральным законом № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее по тексту – Закон № 223-ФЗ); Положением о закупке товаров, работ и услуг для нужд МУП «Водоканал» (далее по тексту – Положение), а также иным законодательством, регулирующим закупочную деятельность.

1.1. В соответствии с частью 8 статьи 4 Закона № 223-ФЗ извещение об осуществлении конкурентной закупки является неотъемлемой частью документации о конкурентной закупке. Сведения, содержащиеся в извещении об осуществлении конкурентной закупки, должны соответствовать сведениям, содержащимся в документации о конкурентной закупке.

Согласно извещению открытого запроса котировок, в электронной форме №32312034456:

№ раз дела	Наименование пункта	Содержание
1	Заказчик	Заказчик: Муниципальное унитарное предприятие «Водоканал» Адрес местонахождения Заказчика: 303854, Орловская область, г. Ливны, ул. Хохлова 6-а.
2	Способ закупки	Открытый запрос котировок в электронной форме
3	Предмет	Поставка КО-514 Машина для очистки канализационных

3	Сведения о начальной (максимальной) цене договора	сетей на базе шасси КАМАЗ-43253(или эквивалент) 6 910 000 рублей 00 коп, в т.ч. НДС
4	Валюта, используемая для формирования цены	в соответствии с обоснованием начальной (максимальной) ценой договора (Приложение №1 к документации).
7	Количество товаров (работ, услуг)	В соответствии с Техническим заданием (Приложение №2 к Документации о закупке).
8	Место, условия и сроки (периоды) поставки товара	Поставка Товара осуществляется: силами и за счет Поставщика, путем перегона Товара автомобилем со склада Продавца на склад Заказчика (Грузополучателя), расположенный по адресу: 303854 Орловская область г. Ливны ул. Хохлова д.6А Срок поставки Товара – в течение 90 рабочих дней с момента заключения договора с возможностью досрочной поставки.

Частью 6 статьи 3 Закона № 223-ФЗ установлено, что 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.

Согласно пунктам 2, 9 части 10 статьи 4 Закона № 223-ФЗ в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке и требования к участникам такой закупки.

Пунктом 5.1.4 Положения о закупке установлено, что при проведении запроса котировок Заказчик не составляет документацию о закупке. В соответствии с пунктом 5.2.1 Положения о закупке, в извещение о проведении запроса котировок должны быть включены сведения, указанные в пунктах 1.8.2, 1.8.7 Положения о закупке.

Согласно подпунктам 2, 9 пункта 1.8.2 Положения о закупке, в документации о закупке обязательно указываются требования к содержанию, форме,

оформлению и составу заявки на участие в закупке и требования к участникам такой закупки.

Пунктом 16 извещения Закупки определены требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке (цитата):

«Заявка на участие в запросе котировок в электронной форме подается участником закупки в срок, указанный в извещении о проведении запроса котировок в электронной форме, по утвержденной Заказчиком форме. Форма №1 к документации о закупке.

Участник закупки в заявке на участие в запросе котировок в электронной форме (в соответствующей части заявки на участие в закупке, содержащей предложение о поставке товара) должен указать наименование страны происхождения поставляемых товаров.

Участник несет ответственность за предоставление недостоверных сведений о стране происхождения товаров, указанных в заявке на участие в запросе котировок в электронной форме.

Заявка на участие в запросе котировок в электронной форме должна содержать следующие сведения и документы:

1) наименование, место нахождения (для юридического лица), фамилия, имя, отчество, место жительства (для физического лица), банковские реквизиты участника процедуры закупки, ИНН, ОКПО, ОК ОПФ, дата постановки на учет в налоговом органе;

2) наименование, характеристики и количество поставляемых товаров, наименование, характеристики и объем выполняемых работ, оказываемых услуг, на поставку, выполнение и оказание которых размещается закупка;

3) согласие участника процедуры закупки исполнить условия договора, указанные в извещении и документации о закупке;

4) цена товара, работы, услуги с указанием сведений о включенных или не включенных в нее расходах (расходы на перевозку, страхование, уплату таможенных пошлин, налогов, сборов и другие обязательные платежи);

5) сроки и порядок оплаты поставок товаров, выполнения работ, оказания услуг.

Участник закупки должен подготовить Заявку (предложение), включающее:

1) Формы документов для заполнения участниками размещения закупки (Приложение № 3 к Документации о закупке):

а) заявку на участие в запросе котировок в электронной форме с обязательным указанием (декларированием) страны происхождения поставляемых товаров, при этом участник закупки несет ответственность за достоверность сведений о стране происхождения товара, указанных в заявке. (Форма 1);

б) согласие субъекта на обработку персональных данных (Форма 2) для

физических лиц, в том числе индивидуальных предпринимателей;

2) Декларация о соответствии участника закупки требованиям, предусмотренным в подпунктах 1-6 раздела 17 Документации о закупке.

ВНИМАНИЕ!!!

Декларация должна заполняться в соответствии с требованиями, предусмотренными в подпунктах 1-6 раздела 17 Документации о закупке, а также в соответствии со способом закупки. Если размещается запрос котировок, то и указывается данный способ. Ссылка на Федеральный закон №44 – ФЗ от 05.04.2013г не должна указываться, т.к. закупка размещается в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011г. № 223-ФЗ и Положением заказчика, за исключением сведений об участнике закупки в реестре недобросовестных поставщиков, предусмотренном Федеральным законом от 05 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

3) копия доверенности или приказа, подписанная руководителем участника запроса котировок в электронной форме на осуществление действий от имени участника запроса котировок в электронной форме, если заявка подписана уполномоченным представителем такого участника.

4) копии **учредительных документов** участника процедуры закупки (для юридических лиц);

5) полученную не ранее, чем за один месяц до дня размещения на официальном сайте извещения о проведении запроса котировок выписку из единого государственного реестра юридических лиц или нотариально заверенную копию такой выписки (для юридического лица), полученную не ранее, чем за один месяц до дня размещения на официальном сайте извещения о проведении запроса предложений выписку из единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей или нотариально заверенную копию такой выписки (для индивидуального предпринимателя), копии документов, удостоверяющих личность (для иного физического лица), надлежащим образом заверенный перевод на русский язык документов о государственной регистрации юридического лица или государственной регистрации физического лица в качестве индивидуального предпринимателя в соответствии с законодательством соответствующего государства (для иностранного лица) полученные не ранее, чем за шесть месяцев до дня размещения на официальном сайте извещения о проведении запроса предложений;

6) копию свидетельства о государственной регистрации юридического (физического) лица;

7) копию свидетельства о постановке на учет в налоговом органе юридического (физического) лица;

8) решение об одобрении или о совершении крупной сделки либо копия такого решения в случае, если требование о необходимости наличия такого решения для

совершения крупной сделки установлено законодательством Российской Федерации, учредительными документами юридического лица. В случае если для данного участника поставка товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющиеся предметом договора, или внесение денежных средств в качестве обеспечения заявки на участие в процедуре закупки, обеспечения исполнения договора не являются крупной сделкой, участник процедуры закупки представляет соответствующее письмо;

9) соответствие вида экономической деятельности, указанного в официальных налоговых документах Участника предмету закупки.

10) иные документы, которые, по мнению участника, подтверждают его соответствие установленным требованиям, с соответствующими комментариями, разъясняющими цель предоставления этих документов.

В случае, если участник процедуры закупки является субъектом малого и среднего предпринимательства, заявка может содержать документ, подтверждающий данную принадлежность.

Все вышеуказанные документы прилагаются участником в составе заявки.»

Таким образом, в соответствии с подпунктами 4, 6, 7, 9 пункта 16 извещения о проведении Запроса котировок участник закупки должен подготовить заявку (предложение), включающую в том числе: копии учредительных документов участника процедуры закупки (для юридических лиц); копию свидетельства о государственной регистрации юридического (физического) лица; копию свидетельства о постановке на учет в налоговом органе юридического (физического) лица; соответствие вида экономической деятельности, указанного в официальных налоговых документах, участника предмету закупки.

Исходя из подпункта 2 пункта 17 извещения о проведении Запроса котировок обязательным требованием к участникам закупки является соответствие требованиям документации о закупке.

Из пункта 23 извещения о проведении Запроса котировок следует, что комиссия отклоняет заявки, если они не соответствуют требованиям, установленным в извещении и документации о закупке, или предложенная в заявках цена товаров, работ, услуг превышает максимальную (начальную) цену, указанную в извещении о закупке.

Пунктом 1.10.1 Положения о закупке установлено, что комиссия по закупкам отказывает участнику закупки в допуске к участию в процедуре закупки в следующих случаях: выявлено несоответствие участника хотя бы одному из требований, перечисленных в пункте 1.9.1 Положения о закупке; участник закупки и (или) его заявка не соответствуют иным требованиям документации о закупке (извещению о проведении запроса котировок) или Положения о закупке; участник закупки не представил документы, необходимые для участия в процедуре закупки.

1.2. Согласно протоколу рассмотрения и оценки заявок от 24.01.2023, на участие в открытом запросе котировок в электронной форме № 32312034456, было подано две заявки: ООО «Спецтехнологии» (Общество зарегистрировано 22.07.2021. Заявка отклонена, как несоответствующая требованиям документации открытого

запроса котировок) и АО «Арзамасский завод коммунального машиностроения» (Общество зарегистрировано 09.10.1992, победитель).

Заявка Заявителя (ООО Спецтехнологии») была отклонена в связи с непредставлением в составе заявки следующих документов:

- копии учредительных документов участника процедуры закупки (для юридических лиц),
- копии свидетельства о государственной регистрации юридического (физического) лица;
- копии свидетельства о постановке на учет в налоговом органе юридического (физического) лица;

а также ввиду несоответствия вида экономической деятельности, указанного в официальных налоговых документах участника Запроса котировок предмету закупки.

1.2.1. Относительно непредставления обществом с ограниченной ответственностью копии учредительных документов, следует отметить, что правовое положение общества с ограниченной ответственностью регулируется Гражданским кодексом Российской Федерации (далее - ГК РФ) и Федеральным законом от 08.02.1998 года № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью» (далее - Закон об ООО).

В соответствии с частью 1 статьи 52 ГК РФ и частью 1 статьи 12 Закона об ООО учредительным документом общества является устав общества.

Частью 2 статьи 52 ГК РФ и частью 1 статьи 12 Закона об ООО установлено, что юридические лица могут действовать на основании типового устава, утвержденного уполномоченным государственным органом. Приказом Минэкономразвития России от 01.08.2018 года № 411 (Зарегистрировано в Минюсте России 21.09.2018 № 52201) утверждены 36 типовых уставов, на основании которых могут действовать общества с ограниченной ответственностью.

О том, что общество действует на основании типового устава, общество сообщает в орган, осуществляющий государственную регистрацию юридических лиц, в порядке, установленном федеральным законом о государственной регистрации юридических лиц (ч. 1 ст. 12 Закона об ООО). Данные сведения также указываются в выписке из единого государственного реестра юридических лиц.

В выписке из Единого государственного реестра юридических лиц от 22.12.2022, представленной ООО «Спецтехнологии» в составе заявки содержатся сведения о том, что общество действует на основании типового устава № 20. Вместе с тем сам типовой устав № 20 указанным обществом в составе заявки не был представлен, что не соответствовало требованиям извещения о проведении Запроса котировок.

Согласно части 10 статьи 6 Федерального закона от 08.08.2001 № 129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей», регистрирующий орган размещает типовой устав на официальном сайте регистрирующего органа в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» и обеспечивает открытость и

общедоступность такого типового устава.

При этом необходимо отметить, что типовой устав, утвержденный уполномоченным государственным органом, не содержит сведений о наименовании, фирменном наименовании, месте нахождения и размере уставного капитала юридического лица. Такие сведения указываются в едином государственном реестре юридических лиц (ст. 52 ГК РФ).

1.2.2. С 1 января 2017 года в связи с вступлением в силу приказа ФНС России от 12.09.2016 №ММВ-7-14/481@, документом, подтверждающим факт внесения записи в ЕГРЮЛ, ЕГРИП, является Лист записи (форма №Р50007), а свидетельства о постановке на учет оформляются без использования бланка строгой отчетности.

В настоящее время форма и содержание документа, подтверждающего факт внесения записи в Единый государственный реестр юридических лиц – форма № Р50007 «Лист записи Единого государственного реестра юридических лиц», утверждены приказом Федеральной налоговой службы от 06.11.2020 № ЕД-7-14/794@.

Таким образом, указанное в подпункте б пункта 1б извещения о проведении Запроса котировок требование о необходимости представления свидетельства о государственной регистрации юридического (физического) лица для юридических лиц, зарегистрированных после 2017 года, является невыполнимым.

Форма № 1-1-Учет «Свидетельство о постановке на учет российской организации в налоговом органе по месту ее нахождения» утверждена приказом Федеральной налоговой службы от 11.08.2011 № ЯК-7-6/488@. Указанная форма (свидетельство) в соответствии с ч. 2 ст. 9, ч. 3 ст. 11, ч. 3 ст. 13 Федерального закона от 08.08.2001 № 129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» после подачи документов при осуществлении государственной регистрации направляется регистрирующим органом на электронную почту, указанную в заявлении о государственной регистрации юридического лица при создании. Данное свидетельство также может быть выдано в бумажном виде по запросу юридического лица (ч. 3 ст. 11 Федерального закона от 08.08.2001 № 129-ФЗ).

Следовательно, возможность получения и представления Свидетельства о постановке на учет российской организации в налоговом органе (Форма № 1-1-Учет), а также Листа записи Единого государственного реестра юридических лиц (форма №Р50007) у ООО «Спецтехнологии» была, однако такие документы в составе заявки обществом представлены не были.

Учитывая изложенное, требования Заказчика к участникам Закупки, содержащиеся в извещении о проведении Запроса котировок, составлены шаблонно по типовой форме без учета актуализации требований законодательства относительно регистрационных документов юридического лица.

Так, требование о предоставлении в составе заявки на участие в Запросе котировок копии свидетельства о государственной регистрации юридического (физического) лица, выдача которого в настоящее время не осуществляется, без учета альтернативной возможности предоставления листа записи Единого государственного реестра юридических лиц, создает преимущественные условия

для потенциальных участников Закупки - юридических лиц (индивидуальных предпринимателей), зарегистрированных до 2017 года, а также приводит/могло привести к ограничению конкуренции в части отклонения заявок участников, зарегистрированных после 2017 года, по формальным основаниям, и, как следствие, сужению круга потенциальных участников закупки.

2. Как уже отмечалось выше, предмет Закупки: поставка КО-514 Машина для очистки канализационных сетей на базе шасси КАМАЗ-43253 (или эквивалент), классификация по ОКПД2 29.10.59.130 средства транспортные для коммунального хозяйства и содержания дорог, классификация по ОКВЭД2 29.10 Производство автотранспортных средств.

Кроме того, в соответствии с протоколом рассмотрения и оценки заявок Закупки от 24.01.2023, заявка ООО «Спецтехнологии» была признана несоответствующей требованиям Документации так как согласно пункту 9 раздела 16 извещения о проведении открытого запроса котировок, было установлено несоответствие вида экономической деятельности, указанного в официальных налоговых документах Участника, предмету закупки.

Из пояснений МУП «Водоканал», имеющихся в материалах по рассмотрению Жалобы, согласно сведениям Единого государственного реестра юридических лиц, запись о виде деятельности «45.19.1 Торговля оптовая прочими автотранспортными средствами», указанном ООО «Спецтехнологии» в Жалобе, была внесена в перечень видов его деятельности только 03.02.2023, в выписке из Единого государственного реестра юридических лиц от 22.12.2022, которая была представлена Обществом в составе заявки, вышеуказанный вид деятельности указан не был.

Следует отметить, что требования и ограничения в отношении соответствия кодов Общероссийского классификатора видов экономической деятельности (ОКВЭД 2), указанных в извещении и документации о закупке, кодам ОКВЭД 2, указанным в регистрационных данных участников закупок, а также возможность предъявлять такое требование к участникам закупки, положениями Закона № 223-ФЗ не предусмотрены.

Кроме того, поставка требуемого Заказчику товара может быть осуществлена не только производителем такого товара, но и иным лицом независимо от указанных в его учредительных документах и Едином государственном реестре юридических лиц видов экономической деятельности.

Так, в соответствии со статьей 49 ГК РФ коммерческие организации, за исключением унитарных предприятий и иных видов организаций, предусмотренных законом, могут иметь гражданские права и нести гражданские обязанности, необходимые для осуществления любых видов деятельности, не запрещенных законом, в связи чем указание тех или иных кодов Общероссийского классификатора видов экономической деятельности в учредительных документах организации или в Едином государственном реестре юридических лиц не может ограничивать правоспособность коммерческой организации.

Соответственно, организация вправе участвовать в закупках, даже если ее коды ОКВЭД не соответствуют объекту конкретной закупки, но при этом организация соответствует требованиям, установленным заказчиком в соответствии с нормами

действующего законодательства.

Таким образом, установление Заказчиком обязательного требования к участникам Закупки о соответствии вида экономической деятельности, указанного в официальных налоговых документах Участника предмету закупки, могло привести к ограничению конкуренции, а именно к искусственному сужению круга потенциальных участников Закупки, в силу того, что, по общему правилу, законодательство не лишает организации права заниматься видами деятельности, не соответствующими внесенным в ЕГРЮЛ кодам ОКВЭД.

3. Исходя из Технического задания (Приложение №2 к Документации о закупке), транспортное средство (Каналопромывочная машина) предназначено для механизированной аварийной и профилактической очистки канализационных и водосточных труб, отстойников, колодцев, ливневой канализации и ликвидации засоров в канализационных системах. Специальное оборудование состоит из цистерны, водяного насоса высокого давления с приводом, барабана с намотанным рукавом, гидравлической системы и вспомогательного оборудования. Машина комплектуется набором каналопромывочных насадок, которые применяются в зависимости от диаметра очищаемых труб и степени их засоренности и позволяют размывать осадок водяными струями высокого давления.

Год изготовления машины и шасси – не ранее 2023.

Вместе с тем обязательно наличие авторизованных сервисных центров, имеющих право производить ремонт поставляемого товара. Гарантийные обязательства поставщика и изготовителя товара должны быть не менее 18 месяцев на оборудование и не менее 24 месяцев на шасси с момента поставки.

Установление заказчиком МУП «Водоканал», согласно Технического задания, обязательных требований к участникам Закупки:

3.1. О годе изготовления машины и шасси – не ранее 2023, является излишним и могло привести к ограничению конкуренции, путем сужения потенциального круга участников Закупки, в силу того, что фактическое состояние транспортного средства, как правило, оценивается после проведения его комплексной диагностики и не всегда зависит от года выпуска транспортного средства.

3.2. Об обязательном наличии авторизованных сервисных центров, имеющих право производить ремонт поставляемого товара, а также о гарантийных обязательствах поставщика и изготовителя не менее 18 месяцев на оборудование и не менее 24 месяцев на шасси с момента поставки, также могло привести к сужению потенциального круга участников Закупки. При условии покупки новой спецавтотехники и сроке исполнения договора, заключенного по итогам проведенной Закупки: 17.02.2023 – 31.12.2023, требование об указанных гарантийных обязательствах поставщика и изготовителя, может быть излишним.

Антимонопольные требования к торгам, запросам котировок цен на товары, запросам предложений установлены статьей 17 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с частью 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов, запроса котировок цен на товары, запроса предложений запрещаются

действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе:

- 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 (пункт 1);
- 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 (пункт 2);
- нарушение порядка определения победителя или победителей торгов, запроса котировок, запроса предложений (пункт 3);
- участие организаторов торгов, запроса котировок, запроса предложений или заказчиков и (или) работников организаторов или работников заказчиков в торгах, запросе котировок, запросе предложений (пункт 4).

Частью 5 статьи 17 Закона о защите конкуренции предусмотрено, что положения части 1 указанной статьи распространяются, в том числе на все закупки товаров, работ, услуг, осуществляемые в соответствии с Федеральным законом от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Таким образом, установление Заказчиком при проведении закупки путем проведения открытого запроса котировок в электронной форме (извещение № 32312034456) требований, а именно:

- о представлении в составе заявки на участие в Запросе котировок копий учредительных документов без учета актуализации требований законодательства относительно регистрационных документов юридического лица,
- о представлении в составе заявки на участие в Запросе котировок копии свидетельства о государственной регистрации юридического (физического) лица, без учета альтернативной возможности предоставления листа записи Единого государственного реестра юридических лиц,
- в Техническом задании о годе изготовления машины и шасси – не ранее 2023, исключает возможность участия в рассматриваемой закупке лиц, заинтересованных в поставке исправной спецавтотехники-коммунальной машины, но не имеющих требуемой автотехники именно данного года изготовления, могло привести к ограничению конкуренции и, как следствие, сужению круга потенциальных участников закупки.

На основании изложенного, был издан приказ Управления от 15.03.2023 № 12/23 о возбуждении дела и создании комиссии по рассмотрению дела о нарушении

антимонопольного законодательства по признакам нарушения МУП «Водоканал» части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Копия приказа о возбуждении дела № 057/01/17-137/2023 в установленный срок была направлена в адрес МУП «Водоканал» и ООО «Спецтехнологии» письмом Управления от 15.03.2023 № АК/929/23.

Определением от 22.03.2023 (исх.№ АК/1040/23 от 22.03.2023) дело № 057/01/17-137/2023 было назначено к рассмотрению на 18.04.2023. Данным определением к участию в деле были привлечены: в качестве заявителя: ООО «Спецтехнологии», в качестве ответчика: МУП «Водоканал». Определением от 22.03.2023 у лиц, привлеченных к рассмотрению дела, была запрошена необходимая информация и установлен срок ее представления.

Ответчиком запрошенная информация была представлена в установленный срок. Заявитель запрошенную определением от 22.03.2023 информацию в материалы дела не представил.

В ходе рассмотрения дела 18.04.2023 представители Ответчика не отрицали некорректную формулировку пункта 16 извещения № 32312034456 открытого запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на Поставку КО-514 Машина для очистки канализационных сетей на базе шасси КАМАЗ-43253 (далее – Запроса котировок, Закупка), а также излишне установленное требование в документации Запроса котировок о необходимости соответствия вида экономической деятельности участника Закупки, указанного в официальных налоговых документах, предмету Закупки. Относительно необходимости принципиального значения 2023 года изготовления спецавтотехники (коммунальной машины для очистки канализационных сетей на базе шасси КАМАЗ-43253), составляющей предмет Запроса котировок, представители Ответчика пояснили тем, что указанные коммунальные машины до 2023 года комплектовались определенным импортным оборудованием, что может затруднить эксплуатацию и ремонт машины в связи с отсутствием необходимых запчастей (их высокой стоимостью), сервисных центров; в условиях проведения политики импортозамещения с 2023 года машина КО-514 комплектуется полностью отечественным оборудованием и запчастями, что приводит к удешевлению ее эксплуатации.

Определением от 18.04.2023 (исх.№ЕГ/1612/23 от 20.04.2023) дело № 057/01/17-137/2023 было отложено и назначено к рассмотрению на 23.05.2023. Данным определением у лиц, участвующих в деле, была запрошена необходимая для рассмотрения дела по существу информация и установлен срок ее представления.

Заявитель запрошенную определением от 18.04.2023 информацию в материалы дела не представил. Необходимо отметить, что определением о назначении дела 057/01/17-137/2023 к рассмотрению (исх.№АК/1040/223 от 22.03.2023) запрошенная информация также не была представлена заявителем.

В целях получения дополнительных сведений, имеющих значение для всестороннего рассмотрения указанного дела, Орловским УФАС России были направлены запросы организациям, которые занимаются, в том числе, поставкой коммунальных машин, включая КО-514 Машина для очистки канализационных сетей

на базе шасси КАМАЗ-43253.

В ходе рассмотрения дела 23.05.2023 представители Ответчика не отрицали некорректную формулировку пункта 16 извещения № 32312034456 открытого запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на Поставку КО-514 Машина для очистки канализационных сетей на базе шасси КАМАЗ-43253 (далее – Запроса котировок, Закупка).

23.05.2023 заслушав позицию представителей Ответчика, а также рассмотрев документы, имеющиеся в материалах дела, Комиссия Орловского УФАС России отложила рассмотрение данного дела, в связи с необходимостью получения информации от Заявителя, а также дополнительной информации и сведений.

Определением от 23.05.2023 (исх. №АК/2055/23 от 25.05.2023) рассмотрение указанного дела назначено на 11.07.2023. Указанным определением у лиц, участвующих в деле, была запрошена необходимая информация, срок представления которой был установлен 15.06.2023. Вместе с тем дополнительно у компаний, осуществляющих производство, продажу и поставки коммунальных машин в любой регион РФ (конкурентов победителя закупки извещение № 32312034456) была запрошена иная информация и сведения, имеющие значение для рассмотрения дела по существу.

Частью 1 статьи 45 Закона о защите конкуренции предусмотрено, что дело о нарушении антимонопольного законодательства рассматривается комиссией в срок, не превышающий трех месяцев со дня вынесения определения о назначении дела к рассмотрению. В случаях, в том числе, связанных с необходимостью получения антимонопольным органом дополнительной информации, указанный срок рассмотрения дела может быть продлен комиссией, но не более чем на шесть месяцев. О продлении срока рассмотрения дела комиссия выносит определение и направляет копии этого определения лицам, участвующим в деле.

В связи с тем, что трехмесячный срок рассмотрения дела № 057/01/17-137/2023 истек 22.06.2023, определением от 20.06.2023 (исх. №АК/2387/23 от 20.06.2023) в соответствии с частью 1 статьи 45 Закона о защите конкуренции срок рассмотрения дела был продлен на шесть месяцев до 22.12.2023 до получения всех необходимых для принятия решения документов и информации.

Определением от 11.07.2023 (исх. №АК/2695/23 от 13.07.2023) дело № 057/01/17-137/2023 было отложено в связи с необходимостью получения дополнительных доказательств и назначено к рассмотрению на 30.08.2023.

В процессе рассмотрения дела Комиссия усмотрела в действиях МУП «Водоканал» признаки нарушения антимонопольного законодательства при проведении закупки путем проведения открытого запроса котировок в электронной форме (на сайте <http://zakupki.gov.ru> извещение № 32312034456 на поставку КО-514 Машина для очистки канализационных сетей на базе шасси КАМАЗ-43253 (или эквивалент), выразившиеся в установлении в документации Запроса котировок завышенных требований к участникам закупки, что привело к ограничению конкуренции.

Указанные действия МУП «Водоканал», по мнению Комиссии, приводят (могут привести) к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

Согласно части 1 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции, перед окончанием рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства при установлении в действиях Ответчика по делу нарушения антимонопольного законодательства, Комиссия принимает заключение об обстоятельствах дела.

В случае принятия заключения об обстоятельствах дела рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства подлежит отложению (часть 3 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции).

Комиссия учитывая данное обстоятельство, рассмотрев материалы дела и руководствуясь статьей 48.1 Закона о защите конкуренции отложила рассмотрение дела №057/01/17-137/2023 в связи с принятием Заключения об обстоятельствах дела.

Определением об отложении дела №057/01/17-137/2023 от 30.08.2023 (исх. № АК/3273/23 от 01.09.2023) новое рассмотрение дела было назначено на 24.10.2023 в 09 час. 30 мин.

Копия Заключения об обстоятельствах дела была направлена в адреса Заявителя и Ответчика письмом от 06.09.2023 № АК/3321/23.

Лицам, участвующим в деле было предложено представить пояснения, доказательства и доводы в письменной форме в отношении обстоятельств, которые изложены в заключении об обстоятельствах дела № 057/01/17-137/2023, а также иную информацию, документы или сведения (в случае наличия и/или необходимости), имеющие значение для рассмотрения настоящего дела по существу.

До окончания рассмотрения дела № 057/01/17-137/2023 о нарушении антимонопольного законодательства и оглашения резолютивной части решения по нему каких-либо пояснений, доказательств и доводов в письменной форме в отношении обстоятельств, изложенных в заключении об обстоятельствах дела в Комиссию не поступило.

В ходе заседания Комиссии представители Ответчика согласились с фактическими и иными обстоятельствами дела, установленными комиссией в заключении об обстоятельствах дела, а также доказательствами, на которых основаны выводы комиссии изложенные в заключении об обстоятельствах дела.

24.10.2023 Комиссия, изучив документы и сведения, имеющиеся в материалах дела, установила.

1. Установление Ответчиком в документации о закупке шаблонного требования о представлении учредительных документов, а также требования о предоставлении в составе заявки на участие в Запросе котировок копии свидетельства о государственной регистрации юридического (физического) лица, приводит к ограничению круга потенциальных участников Закупки, как не соответствующие актуальным требованиям действующего законодательства, касающегося регистрационных документов юридического лица, а также не предоставляет альтернативной возможности для лиц, зарегистрированных после 2017 года, предоставления листа записи ЕГРЮЛ привело к отклонению заявок на участие в Закупке по формальным основаниям.

2. Установление Ответчиком обязательного требования к участникам закупки в отношении соответствия кода экономической деятельности, указанного в официальных налоговых документах участника предмету закупки, также привело к искусственному сужению круга потенциальных участников закупки, в силу того, что по общему правилу законодательство не лишает организации права заниматься видами деятельности, не соответствующими внесенным в ЕГРЮЛ кодам ОКВЭД.

Прямая связь между осуществлением закупаемых услуг в качестве основного вида деятельности и качеством таких услуг отсутствует, тем более с учетом того, что поставка требуемого Ответчику товара может быть осуществлена не только его производителем, но и иным лицом, независимо от указанных в его учредительных документах и в ЕГРЮЛ видов экономической деятельности.

Как указано во введении к Общероссийскому классификатору видов экономической деятельности, утвержденному приказом Федерального агентства по техническому регулированию и метрологии от 31.01.2014 № 4-ст, присвоение кодов ОКВЭД имеет своей целью лишь классификацию и кодирование видов экономической деятельности и информации о них. Указание в ЕГРЮЛ кодов ОКВЭД не может расцениваться как ограничение права хозяйствующего субъекта заниматься иными видами деятельности.

Таким образом, требование о необходимости наличия того или иного вида ОКВЭД в налоговых документах участника Запроса котировок непосредственно не влияет на удовлетворение потребностей заказчика в своевременной поставке определенной машины с определенными документацией характеристиками.

3. Что касается установленных Заказчиком требований в техническом задании о годе изготовления машины и шасси - не ранее 2023 и о наличии авторизованных сервисных центров, имеющих право производить ремонт поставляемого товара, то Комиссия приходит к следующим выводам.

3.1. Закупка проводилась с 16.01.2023 по 24.01.2023.

Согласно извещению открытого запроса котировок, в электронной форме №32312034456: Срок поставки Товара – в течение 90 рабочих дней с момента заключения договора с возможностью досрочной поставки.

Договор был заключен 17.02.2023.

90 рабочих дней с момента заключения договора – это 04.07.2023.

Таким образом, у компании-победителя открытого запроса котировок имелось 4,5 месяца для исполнения договора.

Учитывая изложенное, Комиссия приходит к выводу, что у исполнителя (или потенциального исполнителя) имелось достаточно времени для производства и (или) приобретения требуемого товара, а, следовательно, для исполнения обязанностей по договору.

3.2. Требование о наличии авторизованных сервисных центров, имеющих право производить ремонт поставляемого товара можно расценивать как требование о наличии у поставщика товара производственных мощностей.

Указанное условие содержится, в том числе, в пункте 3.6 проекта договора: «Поставщик обеспечивает гарантийное обслуживание Автомобиля, что включает в себя: техническое обслуживание и ремонт Автомобиля в сервисном центре Поставщика» и устанавливает требования как к товару, так и к участнику закупки.

Данное условие ограничивает потенциальных участников аукциона, которые не являются производителями, но при этом имеют право принять участие в закупке.

Кроме того, анализ представленных ответов компаний, осуществляющих производство, продажу и поставки коммунальных машин в любой регион РФ: <...> в большинстве своем подтвердили позицию Управления о следующем:

1). По мнению <...>:

1.1. обязательное требование о соответствии вида экономической деятельности, указанного в официальных налоговых документах, является препятствием.

1.2. наличие/отсутствие комплектации импортным оборудованием не зависит от года изготовления.

1.3. наличие требования о наличии сервисных центров является ограничением конкуренции.

1.4. ограничение по году изготовления спецавтотехники имеет принципиальное значение.

Из барьеров, препятствующих хозяйствующим субъектам осуществлять поставки спецтехники-коммунальных машин, а также возможности участия в закупках, является отсутствие предоплаты и короткие сроки поставки.

2). По мнению <...>:

2.1. год изготовления спецавтотехники имеет принципиальное значение из-за введенных против РФ санкций недружественными государствами. Например, для ранее используемого на шасси двигателя Cummins и КПП ZF которые теперь не поставляются в нашу страну, как и запасные части к ним и расходные материалы, что действительно приводит к огромным расходам в ремонте техники.

2.2. требование о наличии авторизованных сервисных центров, имеющих право производить ремонт поставляемого товара, не ограничивает конкуренцию, так как оборудование дорогостоящее и требует интервального технического обслуживания специалистами с правом обслуживания для продолжительной безаварийной работы техники и снижения затрат на ее содержание. При государственных закупках некоторые заказчики в соответствии с законодательством устанавливают обеспечение гарантийных обязательств.

Барьеров, препятствующих хозяйствующим субъектам осуществлять поставки спецтехники-коммунальных машин, Общество не видит.

3). По мнению <...>:

3.1. требование об обязательном соответствии вида экономической деятельности потенциального участника закупки ее предмету является ограничением

конкуренции.

3.2. год изготовления спецавтотехники (коммунальной машины) является ключевым фактором в связи с влиянием на рыночную стоимость при дальнейшей продаже б/у спецавтотехники.

3.3. наличие комплектующих иностранного производства не всегда лучшим образом влияет на надежность машины.

3.4. требование о наличии авторизованных сервисных центров, имеющих право производить ремонт поставляемого товара, а также о гарантийных обязательствах поставщика и изготовителя не влияет на ограничение конкуренции.

4. Согласно части 1 статьи 3 Закона № 223-ФЗ при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами: информационная открытость закупки; равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки: целевое и экономически эффективное расходование денежных средств па приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика; отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

В соответствии с частью 6 статьи 3 Закона № 223-ФЗ заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением 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.

Согласно части 1 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 с учетом положений части 3 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее - положение о закупке).

Частью 2 статьи 2 Закона 223-ФЗ определено, что положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 настоящего Федерального закона, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

В соответствии частью 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов, запроса котировок цен на товары, запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе:

- 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 (пункт 2).

Принцип недопустимости ограничения конкуренции (часть 1 статьи 3 Закона о закупках) согласуется с предусмотренным частью 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции запретом при проведении торгов, запроса котировок цен на товары, запроса предложений осуществлять действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению 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 (пункт 7 статьи 4 Закона о защите конкуренции).

Признаки ограничения конкуренции – сокращение числа хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, на товарном рынке, рос или снижение цены товара, не связанные с соответствующими изменениями иных общих условий обращения товара на товарном рынке, отказ хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, от самостоятельных действий на товарном рынке, определение общих условий обращения товара на товарном рынке соглашением между хозяйствующими субъектами или в соответствии с обязательными для исполнения ими указаниями иного лица либо в результате согласования хозяйствующими субъектами, не входящими в одну группу лиц, своих действий на товарном рынке, иные обстоятельства, создающие возможность для хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара на товарном рынке, а также установление органами государственной власти, органами местного самоуправления, организациями, участвующими в предоставлении государственных или муниципальных услуг, при участии в предоставлении таких услуг требований к товарам или к хозяйствующим субъектам, не предусмотренных законодательством Российской Федерации (пункт 17 статьи 4 Закона о защите конкуренции).

Исходя из буквального толкования и смысла положений статьи 17 Федерального закона «О защите конкуренции» запрещаются любые действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции при проведении торгов.

То есть, при проведении конкурентных процедур МУП «Водоканал» не должно было игнорировать цели и принципы Закона о защите конкуренции.

Частью 5.1 статьи 45 Закона о защите конкуренции установлено, что при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства антимонопольный орган проводит анализ состояния конкуренции в объеме, необходимом для принятия решения о наличии или об отсутствии нарушения антимонопольного законодательства.

В соответствии с пунктом 10.10 Порядка проведения анализа состояния

конкуренции на товарном рынке, утвержденного приказом ФАС России от 28.04.2010 №220 (далее – порядок), по делам, возбужденным по признакам нарушения статьи 17 Закона о защите конкуренции анализ состояния включает:

- а) определение временного интервала исследования;
- б) определение предмета торгов;
- в) определение состава хозяйствующих субъектов, участвующих в торгах.

По итогам анализа составляется краткое описание полученных результатов (краткий отчет/обзор).

В ходе рассмотрения дела №057/01/17-137/2023 Управлением был проведен анализ состояния конкуренции на рынке поставок КО-514 Машина для очистки канализационных сетей на базе шасси КАМАЗ-43253. Результаты проведенного анализа показали.

Временной интервал исследования определен с 16 января 2023 (дата размещения извещения №32312034456) по 24 января 2023 (дата размещения протокола рассмотрения заявок на участие в запросе котировок №32312034456).

Предметом рассмотренной закупочной процедуры является оказание услуг по поставке КО-514 Машина для очистки канализационных сетей на базе шасси КАМАЗ-43253, классификация по ОКПД2 29.10.59.130 средства транспортные для коммунального хозяйства и содержания дорог.

Согласно протоколу рассмотрения и оценки заявок от 24.01.2023, на участие в открытом запросе котировок в электронной форме № 32312034456, было подано две заявки: ООО «Спецтехнологии» (заявка отклонена, как несоответствующая требованиям документации открытого запроса котировок) и АО «Арзамасский завод коммунального машиностроения» (победитель).

Однако, при отсутствии завышенных требований к участникам закупки, установленных Заказчиком, принять участие в Закупке мог неопределенный круг хозяйствующих субъектов.

Так, действия Заказчика, выразившиеся в установлении в документации Запроса котировок завышенных требований к участникам закупки привели к созданию производителю специальной техники, применяемой в жилищно-коммунальных и дорожных хозяйствах <...> преимущественных условий участия в Закупке и как следствие к ограничению конкуренции.

Комиссия, учитывая совокупность имеющихся в деле доказательств, считает, что МУП «Водоканал» нарушило пункт 2 части 1 статьи 17 Федерального закона «О защите конкуренции» при проведении закупки путем проведения открытого запроса котировок в электронной форме (на сайте <http://zakupki.gov.ru> извещение № 32312034456 на поставку КО-514 Машина для очистки канализационных сетей на базе шасси КАМАЗ-43253 (или эквивалент).

Согласно пункту 5 части 1 статьи 49 Закона о защите конкуренции Комиссия при принятии решения по делу о нарушении антимонопольного законодательства разрешает вопрос о выдаче предписаний и об их содержании, а также о

необходимости осуществления других действий, направленных на устранение и (или) предотвращение нарушения антимонопольного законодательства.

По результатам проведённого открытого запроса котировок в электронной форме (извещение № 32312034456) между Ответчиком и АО «Арзамасский завод коммунального машиностроения» был заключен договор №1-23 от 17.02.2023. Исполнение данного договора завершено 05.05.2023.

Учитывая вышеизложенное, Комиссия не находит оснований для выдачи предписания об устранении нарушения антимонопольного законодательства.

Руководствуясь статьёй 17, статьёй 23, частью 1 статьи 39, частями 1-3 статьи 41, статьёй 49 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать факт нарушения МУП «Водоканал» пункта 2 части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» при проведении закупки путем проведения открытого запроса котировок в электронной форме (на сайте <http://zakupki.gov.ru> извещение № 32312034456 на поставку КО-514 Машина для очистки канализационных сетей на базе шасси КАМАЗ-43253 (или эквивалент), в части необоснованного установления завышенных требований к участникам закупки.
2. В связи с тем, по результатам проведённого открытого запроса котировок в электронной форме договор заключен и исполнен, предписание не выдавать.
3. Передать материалы настоящего дела должностному лицу Орловского УФАС России для решения вопроса о возбуждении административного производства

Председатель Комиссии <...>

Члены Комиссии <...>

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

Решение территориального антимонопольного органа может быть также обжаловано в коллегиальный орган Федерального антимонопольного органа.