

Управление Федеральной антимонопольной службы

по республике Коми

ЗАКЛЮЧЕНИЕ ОБ ОБСТОЯТЕЛЬСТВАХ ДЕЛА № 011/01/17-779/2019

г. Сыктывкар

15 января 2020 года

№ 01-107/280

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Коми (далее – Коми УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: <...> (далее - Комиссия), рассмотрев дело № 011/01/17-779/2019 по признакам нарушения акционерным обществом «Коми тепловая компания» (далее – АО «КТК»), место нахождения: Республика Коми, город Сыктывкар, улица Димитрова, дом 10, пункта 2 части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции), руководствуясь статьей 48.1 Закона о защите конкуренции,

УСТАНОВИЛА:

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

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

К участию в деле в качестве заявителя привлечено ООО «Центр очистки воды – Регион», нахождения: Нижегородская область, г. Нижний Новгород, ул. Максима Горького, д. 262, каб. 502.

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

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

ограничению или устранению конкуренции, в том числе:

- 1) координация организаторами торгов, запроса котировок, запроса предложений или заказчиками деятельности их участников, а также заключение соглашений между организаторами торгов и (или) заказчиками с участниками этих торгов, если такие соглашения имеют своей целью либо приводят или могут привести к ограничению конкуренции и (или) созданию преимущественных условий для каких-либо участников, если иное не предусмотрено законодательством Российской Федерации;
- 2) создание участнику торгов, запроса котировок, запроса предложений или нескольким участникам торгов, запроса котировок, запроса предложений преимущественных условий участия в торгах, запросе котировок, запросе предложений, в том числе путем доступа к информации, если иное не установлено федеральным законом;
- 3) нарушение порядка определения победителя или победителей торгов, запроса котировок, запроса предложений;
- 4) участие организаторов торгов, запроса котировок, запроса предложений или заказчиков и (или) работников организаторов или работников заказчиков в торгах, запросе котировок, запросе предложений.

Согласно пункту 1 части 2 статьи 1 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) настоящий Федеральный закон устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг государственными корпорациями, государственными компаниями, публично-правовыми компаниями, субъектами естественных монополий, организациями, осуществляющими регулируемые виды деятельности в сфере электроснабжения, газоснабжения, теплоснабжения, водоснабжения, водоотведения, очистки сточных вод, обработки, утилизации, обезвреживания и захоронения твердых коммунальных отходов, автономными учреждениями, а также хозяйственными обществами, в уставном капитале которых доля участия Российской Федерации, субъекта Российской Федерации, муниципального образования в совокупности превышает пятьдесят процентов.

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

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

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

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

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

Согласно пунктам 1, 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны:

требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, установленные заказчиком и предусмотренные техническими регламентами в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, документами, разрабатываемыми и применяемыми в национальной системе стандартизации, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о стандартизации, иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика. Если заказчиком в документации о закупке не используются установленные в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, законодательством Российской Федерации о стандартизации требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, в документации о закупке должно содержаться обоснование необходимости использования иных требований, связанных с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика;

требования к участникам такой закупки.

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

осуществления закупки, итоговый протокол, а также иная информация, размещение которой в единой информационной системе предусмотрено настоящим Федеральным законом и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 настоящей статьи.

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

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

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

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

Способ осуществления закупки;

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

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

Место поставки товара, выполнения работы, оказания услуги;

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

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

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

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

Иные сведения, определенные настоящим Положением.

Согласно подпунктам 1.8.2.1, 1.8.2.2, 1.8.2.9 пункта 1.8.2 Положения в документации о закупке обязательно указываются:

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

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

требования к участникам закупки.

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

участник должен быть производителем данного оборудования или официальным дилером.

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

Согласно подпункту 1.10.1.1 пункта 1.10.1 Положения комиссия по закупкам отказывает участнику закупки в допуске к участию в процедуре закупки в случае если выявлено несоответствие участника хотя бы одному из требований, перечисленных в документации о конкурентной закупке (извещении о проведении запроса котировок).

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее - положение о закупке).

Согласно части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами:

- 1) информационная открытость закупки;
- 2) равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки;
- 3) целевое и экономически эффективное расходование денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости

жизненного цикла закупаемой продукции) и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика;

4) отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

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

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

Согласно части 2 статьи 34 Конституции Российской Федерации не допускается экономическая деятельность, направленная на монополизацию и недобросовестную конкуренцию.

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

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

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

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

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

Установление заказчиком требование о том, что участник закупки должен являться производителем товаров или официальным дилером не относится к техническим или функциональным характеристикам работ либо к иным характеристикам, связанным с определением соответствия выполняемых работ и требуемым к включению в документацию на основании пункта 1 части 10 статьи 4 Закона о

закупках. Такие требования также не характеризуют квалификационный уровень поставщика товара и приводят к необоснованному ограничению конкуренции, поскольку потенциальный участник закупки может не быть производителем оборудования или его официальным дилером, равным образом являясь участником рынка, осуществляющим поставку и монтаж требуемого оборудования надлежащим образом, что подтверждается «Обзором судебной практики по вопросам, связанным с применением Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», утвержденным Президиумом Верховного суда Российской Федерации от 16.05.2018.

Установление указанного требования противоречит части 1 статьи 8, части 2 статьи 34 Конституции Российской Федерации, части 1 статьи 1, абзацу 2 части 1 статьи 10, абзацу 2 части 1 статьи 2 Гражданского кодекса Российской Федерации, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, подпункту 1.2.3.2 пункта 1.2.3 Положения.

В результате установления указанного требования созданы преимущественные условия участия в запросе котировок отдельным участникам – производителям и их официальным дилерам, что может привести к ограничению конкуренции, при проведении запроса котировок, о чем могут свидетельствовать, в том числе жалоба ООО «Центр очистки воды – Регион» и факт подачи единственной заявки на участие в запросе котировок.

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

1. Временной интервал исследования определен периодом 19.11.2019 (дата размещения извещения о проведении запроса котировок) по 01.04.2020 (дата исполнения обязательств по договору, заключенному по результатам запроса котировок).

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

Председатель Комиссии <...>

<...>

Члены Комиссии

<...>