

## РЕШЕНИЕ

ПО ДЕЛУ № 34/А-17-2017

### О НАРУШЕНИИ АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

Резолютивная часть решения оглашена «20» июля 2018 г.

В полном объеме решение изготовлено «03» августа 2018 г. г. Кемерово, ул. Ноградская, 5

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

Председателя Комиссии: <...> – <...>;

Членов Комиссии: <...> – <...>;

<...> – <...>;

<...> – <...>;

<...> – <...>;

в присутствии:

- <...> – представителя АО «КемВод» (по доверенности);

- <...> – представителя АО «КемВод» (по доверенности);

в отсутствии представителей ООО «Сибресурс», ООО «Метакхим», уведомленных надлежащим образом о дате, месте и времени заседания Комиссии,

рассмотрев дело № 34/А-17-2017, возбужденное по признакам нарушения Акционерным обществом «КемВод» (650991, Кемеровская область, г. Кемерово, ул. Кирова, 11; ОГРН 1024200715340, ИНН 4205002327, КПП 420501001, создание юридического лица до 01.07.2002 г., дата регистрации до 01.07.2002 г. 19.01.1995 г.) (далее также – АО «КемВод») ч. 1 ст. 17 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

#### УСТАНОВИЛА:

По результатам рассмотрения заявления ООО «Метакхим» (вх. № 4093э от 18.09.2017 г.) Приказом Кемеровского УФАС России 18.12.2017 г. № 133 возбуждено дело № 34/А-10-2017 по признакам нарушения АО «КемВод» ч. 1 ст. 17 Закона о защите конкуренции, выразившегося в ограничении конкуренции при проведении запроса ценовых котировок на право заключения договора поставки коагулянта оксихлорид алюминия для нужд АО «КемВод» (Закупка № 31604435353, Закупка № 31705831743), а именно:

- в указании в п. 2.2 Документации о проведении закупочной процедуры на право

заклучения договора на поставку коагулянта оксихлорид алюминия для нужд АО «КемВод» № ЗЦК-43Л6 КЕМВОД от 06.12.16 г. (далее – Документация о закупке на 2017 г.) требования, что поставляемый товар должен соответствовать техническим условиям ТУ 2152-001-59254368-2013 конкретного производителя ЗАО «Сибресурс», который в итоге был признан победителем;

- в указании в п. 2.4 Документации о закупке на 2017 г. требования к участнику об обязательном наличии положительных результатов лабораторных и производственных испытаний в различные периоды года (весна, лето, осень, зима) на воде из существующего водоисточника, проведенные не позднее 3-х лет до даты публикации извещения оп проведении запроса ценовых котировок, либо наличие опыта поставок не менее 1-го года (круглогодичного) реагента на водозаборы потребителя, представление которых не предусмотрено действующим законодательством о закупках, товаров, работ либо иным законодательством Российской Федерации;

- в указании в п. 3.1 Документации о закупке на 2017 г. требования, что участник закупки должен являться производителем поставляемой продукции, либо иметь действующие дилерские полномочия завода-изготовителя;

- в указании в п. 2.4 Документации о проведении закупочной процедуры на право заключения договора на поставку коагулянта оксихлорид алюминия для нужд АО «КемВод» № ЗЦК-6Ш7 КЕМВОД от 05.12.17 г. (далее – Документация о закупке на 2018 г.) требования к участнику об обязательном наличии положительных результатов лабораторных и производственных испытаний в различные периоды года (весна, лето, осень, зима) на воде из существующего водоисточника, проведенные не позднее 3-х лет до даты публикации извещения оп проведении запроса ценовых котировок, либо наличие опыта поставок не менее 1-го года (круглогодичного) реагента на водозаборы потребителя, представление которых для участия к закупке не предусмотрено действующим законодательством о закупках, товаров, работ либо иным законодательством Российской Федерации;

- в указании в п. 2.3 Технического задания на закупку коагулянта оксихлорида алюминия (пп. 4 Технического задания) к Документации о закупке на 2018 г. требования об обязательном наличии документов, подтверждающих наличие фильтровального оборудования, результатом чего является (могло явиться) ограничение (устранение) потенциальной конкуренции, наложение на потенциальных участников существенных необоснованных обременений и затрат, неравное положение участников закупочных процедур.

Определением от 22.12.2017 г. (исх. № 03/11971 от 25.12.2017 г.) рассмотрение дела № 34/А-17-2017 о нарушении антимонопольного законодательства было назначено на 25.01.2018 г.

25.01.2018 г. в адрес Комиссии поступило письменное ходатайство ООО «Метаким» (вх. № 331э) о рассмотрении дела в отсутствие представителя общества. Данное ходатайство было удовлетворено.

25.01.2018 г. Комиссия, заслушав пояснения представителей АО «КемВод», изучив имеющиеся в деле № 34/А-17-2017 о нарушении антимонопольного законодательства материалы, приняла решение об отложении рассмотрения дела для привлечения к участию в деле лиц, содействующих рассмотрению дела,

других лиц, участие которых в деле, по мнению Комиссии, необходимо.

Определением от 25.01.2018 г. (исх. № 03/970 от 30.01.2018 г.) рассмотрение дела № 34/А-17-2017 о нарушении антимонопольного законодательства было отложено на 13.02.2018 г.

Определением от 25.01.2018 г. (исх. № 03/973 от 30.01.2018 г.) к рассмотрению дела № 34/А-17-2017 о нарушении антимонопольного законодательства в качестве лица, чьи права и законные интересы затрагиваются в связи с рассмотрением дела привлечено ООО «Сибресурс».

Определением от 25.01.2018 г. (исх. № 03/971 от 30.01.2018 г.) к рассмотрению дела № 34/А-17-2017 о нарушении антимонопольного законодательства в качестве лица, располагающего сведениями о рассматриваемых Комиссией обстоятельствах, привлечено управление Федеральной службы по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека по Кемеровской области (далее – Роспотребнадзор по Кемеровской области).

Определением от 25.01.2018 г. (исх. № 03/972 от 30.01.2018 г.) к рассмотрению дела № 34/А-17-2017 о нарушении антимонопольного законодательства в качестве лица, располагающего сведениями о рассматриваемых Комиссией обстоятельствах, привлечен территориальный отдел управления Федеральной службы по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека по Кемеровской области в городе Кемерово (далее – Роспотребнадзор по г. Кемерово).

13.02.2018 г. на заседание Комиссии явились представители АО «КемВод», ООО «Метакхим», Роспотребнадзора по Кемеровской области.

Роспотребнадзор по г. Кемерово, надлежащим образом извещенный о дате, месте и времени рассмотрения дела № 34/А-17-2017 о нарушении антимонопольного законодательства, явку представителя не обеспечил (представил письменные пояснения).

ООО «Сибресурс» явку представителя не обеспечил. Сведениями о надлежащем извещении ООО «Сибресурс» о дате, месте и времени рассмотрения дела № 34/А-17-2017 о нарушении антимонопольного законодательства Комиссия не располагала.

Согласно ч. 2 ст. 45 Закона о защите конкуренции рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства осуществляется на заседании комиссии. Лица, участвующие в деле, должны быть извещены о времени и месте его рассмотрения. В случае неявки на заседание комиссии лиц, участвующих в деле и надлежащим образом извещенных о времени и месте рассмотрения дела, комиссия вправе рассмотреть дело в их отсутствие.

В связи с отсутствием сведений о надлежащем извещении ООО «Сибресурс» о дате, месте и времени рассмотрения дела № 34/А-17-2017 о нарушении антимонопольного законодательства Комиссия приняла решение об отложении рассмотрения дела.

Определением от 13.02.2018 г. (исх. № 03/1475 от 16.02.2018 г.) рассмотрение дела № 34/А-17-2017 о нарушении антимонопольного законодательства было отложено на 16.03.2018 г.

16.03.2018 г. Комиссия, заслушав представителей АО «КемВод», ООО «Метакхим», ООО «Сибресурс», изучив материалы дела № 34/А-17-2017 о нарушении антимонопольного законодательства, пришла к выводу о необходимости получения дополнительных доказательств и изучения правоприменительной практики.

Определением от 16.03.2018 г. (исх. № 03/2536-1 от 21.03.2018 г.) рассмотрение дела № 34/А-17-2017 о нарушении антимонопольного законодательства было отложено.

Письмом Кемеровского УФАС России (исх. № 5070 от 29.05.2018 г.) рассмотрение дела № 34/А-17-2017 о нарушении антимонопольного законодательства было назначено на 14.06.2018 г.

14.06.2018 г. на заседание Комиссии явились представители АО «КемВод», ООО «Метакхим». От ООО «Сибресурс» поступило ходатайство (вх. № 2814э от 07.06.2018 г.) о рассмотрении дела № 34/А-17-2017 о нарушении антимонопольного законодательства в отсутствие представителя общества.

Заслушав представителей АО «КемВод», ООО «Метакхим», изучив материалы дела № 34/А-17-2017 о нарушении антимонопольного законодательства, Комиссия приняла решение об отложении рассмотрения дела в связи с принятием заключения об обстоятельствах дела.

Определением от 14.06.2018 г. (исх. № 03/6007 от 19.02.2018 г.) рассмотрение дела № 34/А-17-2017 о нарушении антимонопольного законодательства было отложено на 20.07.2018 г.

В соответствии с ч. 4 ст. 48.1 Закона о защите конкуренции Комиссией изготовлено и направлено в адрес лиц, участвующих в рассмотрении № 34/А-17-2017 о нарушении антимонопольного законодательства заключение об обстоятельствах дела (исх. № 03/61111 от 21.06.2018 г.).

18.07.2018 г. АО «КемВод» представило в адрес Комиссии возражения (вх. № 4701) на заключение об обстоятельствах дела № 34/А-17-2017 о нарушении антимонопольного законодательства.

19.07.2018 г. ООО «Сибресурс» представило в адрес Комиссии возражения (вх. № 3583э) на заключение об обстоятельствах дела № 34/А-17-2017 о нарушении антимонопольного законодательства, в которых по существу поддержало доводы ответчика АО «КемВод».

20.07.2018 г. на заседание Комиссии явились представители АО «КемВод», ООО «Метакхим» представило ходатайство о рассмотрении дела № 34/А-17-2017 о нарушении антимонопольного законодательства в отсутствие представителя общества, также в ходатайстве поддержало доводы, изложенные в заявлении.

Исследовав возражения, представленные АО «КемВод» и ООО «Сибресурс» на заключение об обстоятельствах дела, заслушав явившихся, изучив материалы дела № 34/А-17-2017 о нарушении антимонопольного законодательства, Комиссия приняла решение об отложении рассмотрения дела в связи с принятием заключения об обстоятельствах дела, Комиссия приходит к следующим выводам.

В соответствии с п. 1 ч. 2 ст. Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее –

Закон № 223-ФЗ) 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.

АО «КемВод» осуществляет регулируемую деятельность в сфере холодного (питьевого) водоснабжения и водоотведения в границах Кемеровского городского округа.

Таким образом требования Закона № 223-ФЗ при проведении закупок товаров работ услуг распространяются на АО «КемВод».

Согласно ч. 1 ст. 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.

В силу ч. 2 ст. 2 Закона № 223-ФЗ 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.

06.02.2016 г. Советом директоров АО «КемВод» утверждено Положение о закупке товаров, работ, услуг для нужд общества (новая редакция) (далее – Положение о закупке).

Положение о закупке было размещено в Единой информационной системе в сфере закупок в сети Интернет (далее – Официальный сайт) 18.02.2016 г.

01.04.2016 г. между АО «КемВод» (принципал) и ООО «Торговый дом «Сибирский деловой союз» (далее – ООО «ТД «СДС-Трейд», агент) был заключен агентский договор № 20, согласно которому агент обязуется совершать по поручению принципала юридические и иные действия, направленные на обеспечение принципала продукцией (товарами, работами и услугами), необходимой для его производственной деятельности, в том числе заключать от имени принципала и за его счет договоры на поставку продукции, выполнение работ, оказание услуг для принципала.

Из Агентского договора следует, что агент ООО «ТД «СДС-Трейд» оказывает данные услуги от лица принципала АО «КемВод» и за счет принципала.

В соответствии с п. 1 ст. 1005 Гражданского Кодекса Российской Федерации по агентскому договору одна сторона (агент) обязуется за вознаграждение совершать по поручению другой стороны (принципала) юридические и иные действия от своего имени, но за счет принципала либо от имени и за счет принципала.

По сделке, совершенной агентом с третьим лицом от имени и за счет принципала, права и обязанности возникают непосредственно у принципала.

На основании изложенного ответственность за нарушение организатором торгов действующего законодательства Российской Федерации в сфере закупок несет заказчик АО «КемВод».

Председателем закупочной комиссии ООО «ТД «СДС-Трейд» утверждена Документация о закупке на 2017 г.

06.12.2016 г. АО «КемВод» на Официальном сайте было размещено извещение о проведении запроса котировок на поставку коагулянта оксихлорид алюминия для нужд АО «КемВод» (Закупка № 31604435353).

В соответствии с данным извещением подведение итогов должно состояться 12.12.2016 г.

Согласно Протоколу № ЗЦК-43 КЕМВОД рассмотрения, оценки и сопоставления заявок на участие в закупочной процедуре № ЗЦК-43Л6 КЕМВОД от 06.12.16 г. на право заключения договора на поставку коагулянта оксихлорид алюминия для нужд АО «КемВод» от 12.12.2016 г. (далее – Протокол 2016 г.) на участие в закупке были поданы две заявки ООО «Сибресурс» (ранее – ЗАО «Сибресурс») и ООО «Метакхим».

ООО «Метакхим» не было допущено до участия в закупке по следующим основаниям:

- заявка ООО «Метакхим» не соответствовала требованиям п. 2.2 Документации о закупке на 2017 г., а именно: полное наименование и количество продукции – коагулянт оксихлорид алюминия ТУ 2152-001-59254368-2013, концентрация не менее 20%, ООО «Метакхим» полиоксихлорид алюминия MetaPAC ТУ 20.12.620001-95958059-2016, концентрация не менее 20%;

- заявка ООО «Метакхим» не соответствовала требованиям п. 2.4 Документации о закупке на 2017 г., а именно: обязательное наличие положительных результатов лабораторных и производственных испытаний в различные периоды года (весна, лето, осень, зима) на воде из существующего водоисточника, проведенных не позднее 3-х лет до даты публикации извещения оп проведении запроса ценовых котировок, либо наличие опыта поставок не менее 1-го года (круглогодичного) реагента на водозаборы потребителя;

- заявка ООО «Метакхим» не соответствовала требованиям п. 3.1 Документации о закупке на 2017 г., а именно: ООО «Метакхим» должно являться производителем поставляемой продукции, либо иметь действующие дилерские полномочия завода-изготовителя. ООО «Метакхим» данных документов не представило.

Согласно п. 5.1 Протокола 2016 закупочная процедура на основании п. 11.11

Положения о закупке была признана не состоявшейся.

В соответствии с п. 5.2 Протокола 2016 закупочной комиссией принято решение о заключении договора с единственным поставщиком ООО «Сибресурс».

В разделе 2 Документации о закупке на 2017 г. установлены требования Заказчика к техническим характеристикам, комплектации и потребительским свойствам продукции.

Согласно п. 2.2. Документации о закупке на 2017 г. полным наименованием продукции является коагулянт оксихлорид алюминия ТУ 2152-001-59254368-2013, концентрация не менее 20 %.

Согласно п. 3.1 Документации о закупке на 2017 г. установлено в том числе следующее требование: участник должен являться производителем поставляемой продукции, либо иметь действующие дилерские полномочия завода-изготовителя.

Из заявления от 18.09.2017 г. следует, что основными производителями оксихлорида алюминия на территории Российской Федерации являются ОАО «Аурат», ООО «Скропусковский синтез, ООО «Сибресурс», ОАО «Сорбент», ООО «Химпром», ООО «Химпродукт», ООО «Ишимбайский специализированный завод катализаторов», АО «Реагенты водоканала», ООО «Даль-Оха» и др. Таким образом, данный рынок является федеральным и имеет развитую конкуренцию.

Вместе с тем ввиду отсутствия единых требований ГОСТ на оксихлорид алюминия каждый из производителей производит данный товар в соответствии с разработанными техническими условиями.

Из заявления ООО «Метакхим» следует, что в большинстве случаев, оксихлориды алюминия разных производителей идентичны по физико-химическим показателям и признаются аналогами.

Согласно п. 11.1 Положения о закупке запрос ценовых котировок производится в случаях, когда для Заказчика (Организатора процедуры закупки) единственным оценочным критерием (при соблюдении участниками процедуры закупки иных требований, установленных в закупочной документации) выступает цена предложения.

Из чего следует, что данный способ закупки может быть выбран только при закупке аналогичных (взаимозаменяемых) товаров, в случае иного Заказчик обязан был выбрать иной способ закупки, из предусмотренных Положением о закупке.

Кроме того, Заказчик не ограничен в праве при необходимости приобретения товара именно у поставщика ООО «Сибресурс» внести изменения в действующее Положение о закупке и осуществить закупку у единственного поставщика.

Указание АО «КемВод» в п. 2.2. Документации о закупке на 2017 г. ТУ 2152001-59254368-2013 конкретного производителя ООО «Сибресурс» на производство оксихлорид алюминия, при проведении запроса котировок (Закупка № 31604435353) по существу устранило конкуренцию между производителями, поскольку данный коагулянт, произведенный по ТУ 2152-001-59254368-2013, мог быть предложен только ООО «Сибресурс», которое в итоге и было признано

победителем. Заявка ООО «Метахим» на данном основании закупочной комиссией не была допущена до участия в запросе ценовых котировок.

Таким образом, установление в Документации о закупке на 2017 г. в качестве обязательного требования к участнику соответствия поставляемого им товара ТУ 2152001-59254368-2013 конкретного производителя ООО «Сибресурс» ограничило (устранило) конкуренцию, фактически создало ООО «Сибресурс» преимущественные условия участия в запросе ценовых котировок.

Кроме того, Комиссией отмечено, что в Документации о закупке установлена начальная максимальная цена (НМЦ) договора 13 300 тыс. руб. Ценовое предложение ООО «Сибресурс» составило 12 299 тыс. руб. из чего видно, что участвуя в конкурентной процедуре (запрос ценовых котировок, где единственным критерием оценки является цена) ООО «Сибресурс» реально не снизило НМЦ, что в вследствие устранения конкуренции, позволило обществу заключить договор на поставку коагулянта оксихлорид алюминия для нужд АО «КемВод» по максимальной цене.

В соответствии с п. 2.4 Документации о закупке на 2017 г. к участнику установлено требование: обязательное наличие положительных результатов лабораторных и производственных испытаний в различные периоды года (весна, лето, осень, зима) на воде из существующего водоисточника, проведенные не позднее 3-х лет до даты публикации извещения о проведении запроса ценовых котировок, либо наличие опыта поставок не менее 1-го года (круглогодичного) реагента на водозаборы потребителя.

АО «КемВод» в письме (вх. № 6796 от 04.10.2017 г.) указало на то, что водоподготовительные сооружения г. Кемерово (НФС-2) являются основным источником водоснабжения города. От качества применяемых в технологии водоподготовки реагентов зависит качество питьевой воды, подаваемой в город. При этом применение новых, не опробованных реагентов на действующих водоподготовительных сооружениях сопряжено с риском получения некачественной воды и может привести к неблагоприятной санитарно-эпидемиологической обстановке в городе.

По мнению АО «КемВод», это связано с тем, что отсутствуют данные о режимах реагентной обработки воды новым коагулянтом в реальных условиях снабжающего водоисточника (р. Томь) с учетом сезонных изменений качества воды в реке.

В качестве нормативно технических документов, предусматривающих проведение испытаний коагулянтов на водах из существующего водоисточника АО «КемВод» ссылается на следующие документы.

Пункт 2.8.8 «МДК 3-02.2001. Правила технической эксплуатации систем и сооружений коммунального водоснабжения и канализации», утвержденных Приказом Госстроя РФ от 30.12.1999 № 168 (далее – Правила № 168), согласно которому режимы реагентной обработки воды в различные периоды года и виды применяемых реагентов устанавливаются на основе данных физико-химических, санитарно-бактериологических и технологических анализов и опыта обработки воды и утверждаются руководством организации ВКХ. При этом определяют начало и конец периода применения реагентов, а также последовательность, интервалы

времени (разрыв) между введением отдельных реагентов, место и способ их ввода в обрабатываемую воду.

Пункт 2.8.9 Правил № 168, из которого следует, что первоначально концентрации растворов реагентов, последовательность и интервалы времени между их введением принимают по проекту. В процессе эксплуатации очистных сооружений эти дозы уточняют по результатам проверки эффективности их воздействия на обрабатываемую воду с учетом изменения качества воды источника.

Пункт 2.8.11 Правил № 168 – оптимальные соотношения смешиваемых концентраций рабочих растворов реагентов и количество обрабатываемой воды определяют предварительно в лабораторных условиях и уточняют в процессе эксплуатации в зависимости от качества реагентов и обрабатываемой воды.

При этом в п. 1.1.2. Правил № 168, указано на то, настоящие Правила распространяются на права и обязанности эксплуатационного персонала по содержанию, обеспечению рациональных режимов работы, приемке и вводу в эксплуатацию, контролю и учету, выполнению ремонтов и ликвидации повреждений и аварий на сооружениях, оборудовании, устройствах и системах водоснабжения и водоотведения ВКХ, а также по выполнению требований, установленных для обеспечения надлежащего санитарного и пропускного режима на охраняемых закрепленных территориях.

Из чего видно, что положения Правил № 168 являются обязательными именно для эксплуатационного персонала, осуществляющих эксплуатацию объектов централизованного водоснабжения, в связи с чем требование эксплуатирующей организации об участии в вышеуказанных мероприятиях (п. 2.8.8, п. 2.8.9, п. 2.8.11 Правил № 168) иных организаций-поставщиков товара, действующих на ином товарном рынке, не могут быть обоснованы Правилами № 168.

Довод АО «КемВод» о том, что Правила № 168 являются обязательными для предприятий водоснабжения и канализации, обслуживающих население, независимо от их ведомственной принадлежности, таким образом, распространяются и на организации-поставщиков коагулянтов, Комиссией отклонен, как ошибочный, поскольку организации-поставщики товара не являются предприятиями водоснабжения и канализации, а осуществляют предпринимательскую деятельность на других товарных рынках и несут соответствующую ответственность за допущенные нарушения.

Пункт 9.15 «СП 31.13330.2012. Свод правил. Водоснабжение. Наружные сети и сооружения. Актуализированная редакция СНиП 2.04.02-84\* с изменением № 1», утвержденного Приказом Минрегиона России от 29.12.2011 № 635/14 (далее – СП 31.13330.2012), гласящий, что марку и вид реагентов, расчетные дозы реагентов следует устанавливать в соответствии с их характеристиками для различных периодов года в зависимости от качества исходной воды и корректировать в период наладки и эксплуатации сооружений. При этом следует учитывать допустимые их остаточные концентрации в обработанной воде.

Вместе с тем согласно п. 1 СП 31.13330.2012 настоящий свод правил устанавливает обязательные требования, которые должны соблюдаться при проектировании вновь строящихся и реконструируемых систем наружного водоснабжения населенных пунктов и объектов народного хозяйства и не регламентируют

технические требования по эксплуатации уже введенных в эксплуатацию объектов централизованного водоснабжения, оборудование которых не реконструируется.

Как следует из документов, представленных в материалы дела АО «КемВод» объекты АО «КемВод» были ранее введены в эксплуатацию, не подлежали реконструкции.

Однако по смыслу п. 9.15 СП 31.13330.2012 именно качество исходной воды в различные периоды года является основанием для корректировки марок и видов реагентов, установленных в процессе проектирования, реконструкции.

При этом необходимость закупки иного реагента у иного поставщика сама по себе не является обоснованием для корректировки марок и видов реагентов водоснабжающей организацией в соответствии с п. 9.15 СП 31.13330.2012.

Таким образом, требования СП 31.13330.2012 не являются императивными нормами в обстоятельствах, являющихся предметом рассмотрения в настоящем деле, поэтому ссылка АО «КемВод» на данный свод правил СП 31.13330.2012 не может быть признана обоснованной.

Согласно п. 4.1. Постановления Главного государственного санитарного врача РФ от 26.09.2001 № 24 (ред. от 28.06.2010) «О введении в действие Санитарных правил» (вместе с «СанПиН 2.1.4.1074-01. 2.1.4. Питьевая вода и водоснабжение населенных мест. Питьевая вода. Гигиенические требования к качеству воды централизованных систем питьевого водоснабжения. Контроль качества. Гигиенические требования к обеспечению безопасности систем горячего водоснабжения. Санитарно-эпидемиологические правила и нормативы», далее – Постановление № 24) в соответствии с Федеральным законом «О санитарно-эпидемиологическом благополучии населения за качеством питьевой воды должен осуществляться государственный санитарно-эпидемиологический надзор и производственный контроль.

На основании п. 4.2 Постановления № 24 производственный контроль качества питьевой воды обеспечивается индивидуальным предпринимателем или юридическим лицом, осуществляющим эксплуатацию системы водоснабжения, по рабочей программе.

Индивидуальный предприниматель или юридическое лицо, осуществляющее эксплуатацию системы водоснабжения, в соответствии с рабочей программой постоянно контролирует качество воды в местах водозабора, перед поступлением в распределительную сеть, а также в точках водоразбора наружной и внутренней водопроводной сети.

Из вышеприведенных нормативных документов следует, что данные требования предъявляются непосредственно к лицам, осуществляющим эксплуатацию системы водоснабжения, которые вне зависимости от способа приобретения реагентов для обеззараживания воды должны в соответствии с утвержденной рабочей программой контролировать качество питьевой воды.

Данную правовую позицию подтвердил Роспотребнадзор по г. Кемерово в письме в адрес АО «КемВод» (исх. № 4764 от 03.11.2017 г.), Роспотребнадзор по Кемеровской области в письме ООО «Метаким» (исх. № 13887-4-СО от 23.11.2017 г.),

а также представитель Роспотребнадзора по Кемеровской области, присутствовавший на заседании Комиссии в качестве лица, располагающего сведениями о рассматриваемых Комиссией обстоятельствах.

В связи с изложенным сами по себе вышеуказанные нормы определяют специфику хозяйственной деятельности организации, эксплуатирующей водоподготовительные сооружения, и не связаны с коммерческим оборотом (куплей-продажей) товаров (коагулянтов), поставляемых для нужд АО «КемВод», которые общество использует по своему усмотрению после перехода на них права собственности.

По смыслу вышеуказанные правовые нормы предполагают согласованный комплекс действий водоснабжающей организации, в том числе по своевременному приобретению качественных коагулянтов для очистки воды (либо иных реагентов), при выполнении которого будут непрерывно обеспечиваться гигиенические требования к качеству воды, поставляемой потребителям.

При этом АО «КемВод» в целях приобретения коагулянтов могло провести, требуемые по его мнению, мероприятия, в том числе по первичному отбору партий коагулянтов у различных производителей для проведения испытаний, также АО «КемВод» не осуществило первичный отбор поставщиков, способных качественно и в нужном объеме обеспечить поставку коагулянтов для нужд АО «КемВод» на следующий год (квалификационный отбор участников предусмотрен разделом 1, п. 7.4.3 Положения о закупке).

При этом какой бы способ приобретения товара не был выбран водоснабжающей организацией требования специального законодательства в отношении качества воды, равно как и требования антимонопольного законодательства должны соблюдаться непременно, одно обстоятельство не может быть поставлено в зависимость от другого.

Выбранный способ закупки, а также устанавливаемые Заказчиком требования не могут служить основанием для ограничения (устранения) конкуренции.

Таким образом, включение в п. 2.4 Документации о закупке на 2017 г. требования к участнику запроса ценовых котировок об обязательном наличии положительных результатов лабораторных и производственных испытаний в различные периоды года (весна, лето, осень, зима) на воде из существующего водоисточника, проведенные не позднее 3-х лет до даты публикации извещения о проведении запроса ценовых котировок, не основано на императивных нормах действующего законодательства Российской Федерации. Доказательств обратного АО «КемВод» не представило.

Также из материалов дела и пояснений представителя ООО «Метакхим» следует, что другие крупнейшие водоснабжающие организации, например АО «Мосводоканал», оказывающий услуги около 15 млн. чел., не устанавливают вышеуказанных требований по проведению испытаний.

Сведения, представленные в материалы дела № 34/А-17-2017 о нарушении антимонопольного законодательства ООО «Сибресурс», о том, что данные требования также устанавливались при аналогичных закупках оксихлорида алюминия водоканалами в Омске и Тюмени и не свидетельствуют об обратном.

Комиссией были сделаны запросы в территориальные органы ФАС России по Тюменской и Омской области о представлении правой позиции по данному вопросу, а также сведений о наличии практики (в том числе судебной) обжалования действий Омского и Тюменского водоканалов в антимонопольных органах.

Однако территориальные органы ФАС России по Тюменской и Омской области в ответ указали на отсутствие запрошенных сведений.

Согласно письму (вх. № б/н от 05.04.2018 г.) АО «КемВод», представленному в материалы дела № 34/А-17-2017 о нарушении антимонопольного законодательства, на водах существующего водоисточника необходимые испытания прошли только два коагулянта ООО «Химпром» (ТУ 2152-10205757618-97) и ООО «Сибресурс» (ТУ 2152-001-59254368-2013).

При этом согласно Документации о закупке на 2017 г. ООО «Химпром» и ООО «Метакхим» не могло принять участие в запросе котировок, поскольку коагулянт выпускается по другим техническим условиям, что в принципе исключило конкуренцию уже на этапе разработки документации о закупке.

В отсутствии другого выхода в 2017 г. ООО «Метакхим» было принято решение пройти испытания в соответствии с требованиями АО «КемВод».

Из материалов дела № 34/А-10-2017 о нарушении антимонопольного законодательства следует, что исследование АО «Кемвод» коагулянтов ООО «Метакхим» МетаРАС-20, Бриллиант-18 проводились в соответствии с разработанными и утвержденными программами: в феврале 2017 г. лабораторные испытания, в апреле 2017 г. – лабораторные и пилотные испытания на экспериментальной установке АО «КемВод» на безвозмездной и бездоговорной основе. Остальные испытания ООО «Метакхим» пройти не удалось.

Согласно пояснениям представителей АО «КемВод», данных Комиссии, общество обеспечивает недискриминационный доступ к проведению испытаний на существующем водоисточнике и не препятствует их проведению.

Однако в заявлении ООО «Метакхим» указано на то обстоятельство, что общество не может пройти испытания и получить результаты, поскольку АО «КемВод» умышленно затягивает их проведение под различными предлогами и основаниями.

Установлено, что в настоящее время отсутствует нормативный правовой акт, устанавливающий недискриминационный доступ производителей коагулянтов к проведению испытаний на водах существующего водоисточника организаций, эксплуатирующих водоочистные установки.

Правоотношения, связанные с проведением испытаний коагулянтов на существующих водоисточниках АО «КемВод», носят гражданско-правовой характер и основаны исключительно на праве АО «КемВод» распоряжаться своим имуществом, при этом проведение испытаний коагулянтов на существующих водоисточниках само по себе не образует отдельного товарного рынка, поэтому не может быть предметом самостоятельного антимонопольного контроля. Между тем, при проведении данных испытаний правовое положение потенциального участника закупки определяется исключительно усмотрением Заказчика.

Из материалов дела № 34/А-17-2018 о нарушении антимонопольного законодательства и пояснений лиц, участвующих в деле, Комиссией было установлено, что проведение результатов лабораторных и производственных испытаний в различные периоды года (весна, лето, осень, зима) на воде из существующего водоисточника является существенным материальным обременением для участника и для допуска к участию в закупке, поставщик обязан проходить испытания (находиться) на водоисточнике АО «Кемвод» в течение четырех периодов года в течение двух лет, последовательно получая результаты сначала лабораторных, затем производственных испытаний, при этом само по себе участие потенциального поставщика с коагулянт-аналогом в данных испытаниях не гарантирует получение права на участие в закупке, проводимой АО «КемВод».

Испытания проводятся только в определенные короткие периоды соответствующего сезона (около декады), когда вода в реке удовлетворяет требуемым условиям для производства очистки (коагуляции). Пропуск данного срока потенциальным поставщиком, в том числе по причинам от него независящим, закрывает доступ к последующим испытаниям. Без получения положительных результатов лабораторных испытаний коагулянт потенциального поставщика к промышленным испытаниям АО «КемВод» не допускается.

Между тем из переписки ООО «Метакхим» и АО «КемВод» следует, что для дальнейших испытаний коагулянтов ООО «Метакхим» необходимо провести согласование с Роспотребнадзором.

При обращении ООО «Метакхим» в Роспотребнадзор Кемеровской области было разъяснено, что никаких согласований для проведения промышленных испытаний не требуется.

На заседании Комиссии представитель Роспотребнадзора по Кемеровской области пояснила, что вопросы, рассматриваемые Комиссией, не относятся к компетенции Роспотребнадзора, коагулянты ОХА не подлежат обязательной сертификации, Роспотребнадзор не дает заключений (разрешений) об использовании тех, либо иных коагулянтов в системе водоснабжения, а также не контролирует коммерческий оборот коагулянтов.

Таким образом, необходимость обращения ООО «Метакхим» в Роспотребнадзор отсутствовала. Требованием АО «КемВод» о необходимости обращения ООО «Метакхим» в Роспотребнадзор сорвало план проведения испытаний коагулянтов ООО «Метакхим».

19.01.2018 г. от ООО «Метакхим» поступило ходатайство об отзыве заявления, поскольку в ходе переговоров с АО «КемВод» в конце 2017 г. выразило намерение провести лабораторные и промышленные испытания коагулянтов ОХА ООО «Метакхим» в 2018 г.

Закон о защите конкуренции не предусматривает рассмотрение подобных ходатайств, поскольку основания для прекращения дела о нарушении антимонопольного законодательства прямо указаны в законе.

Вместе с тем из переписки ООО «Метакхим» и ООО «КемВод», представленной в материалы дела, следует, что 17.03.2018 г. АО «КемВод» направило в адрес

ООО «Метакхим» письмо (исх. № 465/2018 г.), в котором на основании договоренности от 08.12.2017 г. выразило готовность проведения производственных испытаний коагулянта ОХА ООО «Метакхим» весной 2018 г. (в период весеннего паводка), для чего ООО «Метакхим» должно было безвозмездно предоставить коагулянт ОХА в количестве 10 т в течение 5-7 дней.

Письмами от 21.03.2018 г. и 23.03.2018 г. (исх. № 764, № 812) ООО «Метакхим» выразило готовность для проведения испытаний, с условием присутствия при испытаниях двух технологов ООО «Метакхим» с указанными полномочиями, только в качестве наблюдателей без вмешательства в технологический процесс и работу персонала, что необходимо для объективной оценки результатов.

При этом АО «КемВод» согласовало присутствие технологов ООО «Метакхим» без доступа на действующие сооружения, где должны были проводиться испытания (письма исх. № 495 от 22.03.2018 г., исх. № 594 от 03.04.2018 г.).

Данное обстоятельство не устроило ООО «Метакхим», поскольку общество, предоставляя коагулянт ОХА для испытаний безвозмездно, несет существенные расходы и должно быть убеждено в объективности полученных результатов испытаний.

В материалы дела № 34/А-17-2017 о нарушении антимонопольного законодательства АО «КемВод» также представило документ (служебную записку) инженера-технолога в адрес заместителя главного инженера, о вмешательстве представителя ООО «Метакхим» в проведение испытаний 25.04.2017 г., которая не может быть принята в качестве доказательства (ч. 1 ст. 45.1 Закона о защите конкуренции), поскольку ее содержание основано либо на предположениях, либо на указаниях на факты, которые не могут быть проверены и подтверждены.

Комиссия приходит к выводу, что в отсутствии нормативного правового акта, устанавливающего недискриминационный доступ поставщиков коагулянтов к проведению испытаний на водах существующего водоисточника, который бы устанавливал права и обязанности сторон по их проведению, сроки, исчерпывающий перечень представляемых документов и оснований для отказа, а также ответственность участвующих лиц, обеспечить равный, справедливый доступ к проведению испытаний, а также исключить действия эксплуатирующей организации, направленные на создание препятствий либо затягивание проведения испытаний (поскольку испытания должны быть проведены в короткие промежутки времени, пропуск которых по любым причинам, закрывает доступ участника в дальнейшей программе испытаний) невозможно.

С учетом вышеизложенного Комиссия приходит к выводу, что действия АО «КемВод» по установлению требований к частнику в Документации о закупке на 2017 г. о наличии положительных результатов лабораторных и производственных испытаний в различные периоды года (весна, лето, осень, зима) на воде из существующего водоисточника, в отсутствии прямых императивных норм, указывающих на необходимость их проведения потенциальными участниками закупки, а также нормативного правового акта, устанавливающего условия недискриминационного доступа к проведению данных испытаний, направлены на ограничение (устранение) конкуренции, указанными действиями АО «КемВод» налагаются на потенциальных поставщиков неразумные ограничения (в том числе возлагается бремя существенных расходов), ставятся необоснованные условия

реализации последними своих прав.

Кроме того, действующее законодательство Российской Федерации не устанавливает, что потенциальный поставщик товаров работ услуг должен являться производителем либо иметь дилерское соглашение с производителем.

Положение о закупке (раздел 14) не содержит требований о том, чтобы участник закупки являлся производителем поставляемой продукции, либо имел действующие дилерские полномочия завода-изготовителя.

Также из предмета договора не следует, что оказывать услуги в соответствии с предметом договора может только производитель либо дилер. Предмет договора предусматривает поставку (передачу) товара и не предусматривает какое-либо послепродажное обслуживание, инжиниринг, обучение персонала и т.д., что связано с непосредственной деятельностью производителя либо его официального дилера.

В связи с чем пояснения АО «КемВод», данные в письме (б/н от 25.01.2018 г.), о том, что в случае, если участник закупки являлся производителем поставляемой продукции, заказчик имел возможность контроля изготовления предмета закупки непосредственно на заводе, либо наличие действующих дилерских отношений участника с производителем является гарантией качества товаров и его безопасности при эксплуатации, от чего напрямую зависит качество питьевой воды, подаваемой жителям г. Кемерово, Комиссией отклонен как необоснованный.

Согласно п. 5 ч. 1 ст. 3 Закона № 223-ФЗ участником закупки может быть любое юридическое лицо или несколько юридических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала либо любое физическое лицо или несколько физических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, в том числе индивидуальный предприниматель или несколько индивидуальных предпринимателей, выступающих на стороне одного участника закупки, которые соответствуют требованиям, установленным заказчиком в соответствии с положением о закупке.

Проект договора, размещенный на Официальном сайте, не предусматривает какую-либо возможность контроля производства коагулянта ОХА непосредственно у производителя, а у производителя не возникает обязанности по предоставлению АО «КемВод» такой возможности. Разделом 5 проекта договора предусмотрен входной контроль качества продукции грузополучателем (АО «КемВод») в присутствии поставщика, а также предусмотрены правовые последствия и порядок действия сторон при установлении факта поставки некачественного товара.

Качество коагулянта ОХА, поставляемого для нужд АО «КемВод» в условиях существующего законодательства установлено в технических условиях (ТУ), разрабатываемых производителем и выходном производственном контроле выпускаемой продукции на заводе изготовителе.

Материалами дела № 34/А-17-2017 о нарушении антимонопольного законодательства установлено, что данный вид продукции не подлежит обязательной сертификации.

Вместе с тем ООО «Метакхим» в материалы дела были представлены экспертное заключение ФБУЗ «Центр гигиены и эпидемиологии в г. Москве» от 15.06.2016 г., Сертификат соответствия, выданный Росстандартом, о соответствии коагулянтов ООО «Метакхим» характеристикам, предусмотренным соответствующими техническими условиями (ТУ) сроком действия до 2019 г., Протокол лабораторных испытаний от 15.02.2016 г., Паспорт безопасности химической продукции.

Пунктом 5.2 проекта договора, размещенного в ЕИС, предусмотрена передача всей технической документации, в том числе сертификата качества одновременно с передачей товара. Правовых оснований для проведения АО «КемВод» контроля производства коагулянта ОХА на заводе изготовителе (а также последствий его проведения для сторон договора) Комиссией в рамках проведенной закупки не установлено.

Таким образом, требование в п. 3.1 Документации о закупке на 2017 г. о том, что участник закупки должен являться производителем поставляемой продукции, либо иметь действующие дилерские полномочия завода-изготовителя не основан на нормах права, является избыточным, по существу ограничивает потенциальный круг участников, которые могут надлежащим образом выполнить обязательства по поставке качественного коагулянта ОХА для нужд АО «КемВод».

Вместе с тем 07.12.2017 г. в адрес Кемеровского УФАС России поступило новое заявление (вх. № 5504э) на действия заказчика АО «КемВод» при организации и проведении запроса котировок на поставку коагулянта оксихлорида алюминия для нужд АО «КемВод», извещение о проведении которого было опубликовано 05.12.2017 г. на Официальном сайте (Закупка № 31705831743).

По мнению заявителя, документация о закупке содержит антиконкурентные положения по вопросу состава документов, обязательных для представления участником, а именно: п 3.2 Документации о закупке, устанавливающий исчерпывающий перечень документов, которые участник должен представить для участия в закупке.

Однако в п. 2.3 Технического задания на закупку коагулянта оксихлорида», в пп. 4 Технического задания, приводится требование к участнику: обязательное наличие фильтрации ОХА перед отгрузкой (представляются документы, подтверждающие наличие фильтровального оборудования).

Согласно пояснениям АО «КемВод», представленным в материалы дела 34/А-17-2017 о нарушении антимонопольного законодательства (письмо вх. № б/н от 25.01.2018 г.), для дозирования коагулянта ОХА в обрабатываемую воду на НФС-2 применяются дорогостоящие насосы-дозаторы, чувствительные к наличию абразивных частиц в перекачиваемой жидкости и могут выходить из строя по причине абразивного износа, в связи с чем было выдвинуто требование к поставщикам коагулянта ОХА – «фильтрация коагулянта перед нагрузкой».

Вместе с тем Комиссией отмечено, что, исходя из требований ст. 309 Гражданского Кодекса Российской Федерации, исполнение должно быть совершено в надлежащем порядке согласно заключенному между контрагентами договору.

Несмотря на указание о необходимости фильтрации коагулянта в Документации о закупке, в проекте договора, размещенном на Официальном сайте, отсутствует

какое-либо требование к фильтрации коагулянта ОХА в процессе поставки заказчику. Между тем фильтрация абразивных частиц является дополнительной услугой, увеличивающей расходы поставщика, в силу чего оказание поставщиком данной услуги заказчику должно быть явно внесено в договор. Также не указано место, где должна производиться фильтрация, требования к проведению фильтрации, оборудование с использованием которого должна производиться фильтрация.

При этом предоставление документов, подтверждающих наличие фильтровального оборудования, исключает возможность ООО «Метакхим», равно как и любого другого потенциального участника осуществлять фильтрацию коагулянта ОХА путем использования оборудования организаций-подрядчиков.

На заседании Комиссии представитель ООО «Метакхим» пояснил, что ООО «Метакхим» выпускает полностью готовую продукцию в соответствии с разработанными ТУ, как и другие поставщики. Фильтровальные станции являются дорогостоящим оборудованием, которую обществу нецелесообразно приобретать для использования в одной закупке, при этом указал на то, что АО «КемВод» могло приобрести самостоятельно данную фильтровальную станцию для постоянного использования, поскольку именно у АО «КемВод» установлены соответствующие насосы.

Доводы АО «КемВод» о том, что переложение бремени проведения испытаний, поставка пробных партий коагулянта ОХА, которые для проведения производственных испытаний составляют существенную часть месячного объема поставки, указанного в размещенном на Официальном сайте проекте договора, на потенциальных поставщиков (без какого-либо возмещения затрат) и возложение бремени приобщения поставщиком документов о наличии фильтровальной станции обоснованы заботой АО «КемВод» о качестве воды в г. Кемерово, а также экономией денежных средств, вследствие исключения данных расходов, подлежащих включению в тариф АО «КемВод» в последующий период тарифного регулирования, Комиссией также был отклонен как необоснованный.

В соответствии с ч. 1 ст. 1 Закона № 223-ФЗ целями регулирования настоящего Федерального закона являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц, указанных в части 2 настоящей статьи (далее – заказчики), в товарах, работах, услугах, в том числе для целей коммерческого использования, с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг (далее также – закупка) для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

На основании п. 1, п. 2, п. 3 ч. 1 ст. 3 Закона № 223-ФЗ при закупке товаров, работ, услуг заказчики должны руководствоваться 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 на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализация

мер, направленных на сокращение издержек заказчика.

Таким образом, по смыслу указанных принципов Закона № 223-ФЗ, а также норм Закона о защите конкуренции, обеспечение открытой, равноправной, справедливой конкуренции, является прямым и эффективным способом экономии денежных средств заказчика.

Однако установление АО «КемВод» в Документации о закупке на 2017 г. и 2018 г. требования об обязательном наличии положительных результатов лабораторных и производственных испытаний в различные периоды года (весна, лето, осень, зима) на воде из существующего водоисточника, проведенные не позднее 3-х лет до даты публикации извещения о проведении запроса ценовых котировок, ставит потенциальных участников в неравное положение. При этом необходимость проведения непрерывно в течение всех сезонов года испытаний своей продукции на водоисточниках АО «КемВод» только за право участвовать в закупке, необоснованно обременяет потенциальных контрагентов. В совокупности с другими антиконкурентными требованиями и условиями, а также с учетом уклонения АО «КемВод» от проведения испытаний коагулянтов на собственных водоисточниках, заказчик ограничивает (устраняет) конкуренцию, делает бессмысленным участие других поставщиков, предлагающим вместе с тем существенно меньшие цены за данный товар.

Довод ООО «Сибресурс» о том, что Комиссией проигнорирован мотив подачи ООО «Метакхим» жалобы в Кемеровское УФАС России, а также факты недобросовестной конкуренции, а также установление ООО «Метакхим» монопольно низких цен на рынке коагулянтов в Сибирском регионе, был изучен Комиссией, вместе с тем отклонен, поскольку данные сведения не относятся к рассматриваемым Комиссией обстоятельствам.

Действующим законодательством Российской Федерации хозяйствующему субъекту предоставлена возможность обратиться в орган государственной власти, в том числе за защитой нарушенного права в административном порядке, данное действие не может быть рассмотрено как нарушение антимонопольного законодательства.

Согласно п. 7 ст. 4 Закона о защите 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.

В соответствии с ч. 2 ст. 8 Федерального закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» порядок и условия осуществления торговой деятельности, в том числе: ассортимент продаваемых товаров, цены на продаваемые товары хозяйствующие субъекты, осуществляющие торговую деятельность, определяют самостоятельно.

В связи с чем ООО «Метакхим» праве свободно устанавливать цены на продукцию, которую они производят по собственным ТУ. Кроме того, согласно ст. 5, ст. 7, ст. 10 Закона о защите конкуренции запрет на установление (поддержание) монопольно низкой цены, предусмотренный антимонопольным законодательством Российской

Федерации, распространяется на хозяйствующие субъекты, занимающие доминирующее положение на соответствующем товарном рынке.

Вместе с тем данное обстоятельство, в принципе, не может быть самостоятельно рассмотрено в настоящем деле, поскольку не имеет отношения к правовой оценке действий Заказчика.

Оснований для выдачи АО «КемВод» предписания по делу о нарушении антимонопольного законодательства Комиссией не установлено.

Сведения о материальном ущербе, причиненном ООО «Метакхим» вследствие нарушения АО «КемВод» ч. 1 ст. 17 Закона о защите конкуренции, в материалы дела № 34/А-17-2017 о нарушении антимонопольного законодательства не представлены.

На основании ч. 1 ст. 17 Закона о защите 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.

Комиссия по рассмотрению дела № 34/А-10-2017 о нарушении антимонопольного законодательства, учитывая совокупность имеющихся доказательств, сведения, письма, считает, доводы ответчика АО «КемВод» об отсутствии в его действиях нарушения антимонопольного законодательства, выразившегося в систематическом установлении в Документации о закупке на 2017 г. и на 2018 г. на поставку коагулянта ОХА для нужд общества, вышеуказанные антиконкурентные требования к потенциальным участникам, несостоятельными и приходит к выводу о необходимости квалифицировать действия АО «КемВод» как нарушение ч. 1 ст. 17 Закона о защите конкуренции.

Руководствуясь ст. 23, ч. 1 ст. 39, ч. 1 - 4 ст. 41, ч. 1 ст. 49 Закона о защите конкуренции

#### РЕШИЛА:

Признать Акционерное общество «КемВод» (650991, Кемеровская область, г. Кемерово, ул. Кирова, 11; ОГРН 1024200715340, ИНН 4205002327, КПП 420501001, создание юридического лица до 01.07.2002 г., дата регистрации до 01.07.2002 г. 19.01.1995 г.) нарушившим ч. 1 ст. 17 Закона о защите конкуренции, путем ограничения (устранения) конкуренции при проведении запроса ценовых котировок на право заключения договора поставки коагулянта оксихлорид алюминия для нужд АО «КемВод» (Закупка № 31604435353, Закупка № 31705831743), а именно:

- в указании в п. 2.2 Документации о проведении закупочной процедуры на право заключения договора на поставку коагулянта оксихлорид алюминия для нужд АО «КемВод» № ЗЦК-43Л6 КЕМВОД от 06.12.16 г. (далее – Документация о закупке на 2017 г.) требования, что поставляемый товар должен соответствовать техническим условиям ТУ 2152-001-59254368-2013 конкретного производителя ЗАО «Сибресурс», который в итоге был признан победителем;

- в указании в п. 2.4 Документации о закупке на 2017 г. требования к участнику об обязательном наличии положительных результатов лабораторных и

производственных испытаний в различные периоды года (весна, лето, осень, зима) на воде из существующего водоисточника, проведенные не позднее 3-х лет до даты публикации извещения оп проведении запроса ценовых котировок, либо наличие опыта поставок не менее 1-го года (круглогодичного) реагента на водозаборы потребителя, представление которых участия к закупке не предусмотрено действующим законодательством о закупках, товаров, работ либо иным законодательством Российской Федерации;

- в указании в п. 3.1 Документации о закупке на 2017 г. требования, что участник закупки должен являться производителем поставляемой продукции, либо иметь действующие дилерские полномочия завода-изготовителя;

- в указании в п. 2.4 Документации о проведении закупочной процедуры на право заключения договора на поставку коагулянта оксихлорид алюминия для нужд АО «КемВод» № ЗЦК-6Ш7 КЕМВОД от 05.12.17 г. (далее – Документация о закупке на 2018 г.) требования к участнику об обязательном наличии положительных результатов лабораторных и производственных испытаний в различные периоды года (весна, лето, осень, зима) на воде из существующего водоисточника, проведенные не позднее 3-х лет до даты публикации извещения оп проведении запроса ценовых котировок, либо наличие опыта поставок не менее 1-го года (круглогодичного) реагента на водозаборы потребителя, представление которых для участия к закупке не предусмотрено действующим законодательством о закупках, товаров, работ либо иным законодательством Российской Федерации;

- в указании в п. 2.3 Технического задания на закупку коагулянта оксихлорида алюминия (пп. 4 Технического задания) к Документации о закупке на 2018 г. требования об обязательном наличии документов, подтверждающих наличие фильтровального оборудования, результатом чего является (могло явиться) ограничение (устранение) потенциальной конкуренции, наложение на потенциальных участников существенных необоснованных обременений и затрат, неравное положение участников закупочных процедур.

Председатель Комиссии: <...>

Членов Комиссии: <...>

<...>

<...>

<...>