

Управление Федеральной антимонопольной службы

по республике Коми

Определение

ОБ ОТЛОЖЕНИИ РАССМОТРЕНИЯ ДЕЛА № 011/01/17-779/2019

07 мая 2020 года г. Сыктывкар № 01-107/4011

Общество с ограниченной ответственностью «Центр очистки воды – Регион»

Максима Горького ул., д. 262, каб. 502, г. Нижний Новгород, Нижегородская область, 603155

Акционерное общество «Коми тепловая компания»

Димитрова ул., д. 10, г. Сыктывкар, Республика Коми, 167001

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:

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», место 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 требования 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.

АО «КТК» письмом исх. от 06.05.2020 № 006/2446 (вх. от 06.05.2020 № 2505-э) заявило ходатайство об отложении рассмотрения дела.

В соответствии с частями 1, 5 статьи 47 Закона о защите конкуренции Комиссия определила:

1. Отложить рассмотрение дела № 011/01/17-779/2019.
2. Назначить рассмотрение дела № 011/01/17-779/2019 **на 18.06.2020 в 10.00** по адресу: Республика Коми, город Сыктывкар, улица Интернациональная, дом 160, корпус «А», 3 этаж, зал заседаний.
3. ООО «Центр очистки воды – Регион» в срок 11.06.2020 представить в адрес Коми УФАС России:
 - 3.1 письменную информацию о выполнении (не выполнении) ООО «Центр очистки воды – Регион» в 2018-2019 годах работ по поставке, монтажу, пуско-наладке водоочистных станций в блочно-модульном исполнении;
 - 3.2. в случае выполнения в 2018-2019 годах работ по поставке, монтажу, пуско-наладке водоочистных станций в блочно-модульном исполнении представить копии заключенных договоров на данные работы.

Председатель комиссии <...>

Члены Комиссии <...>

<...>

