

РЕШЕНИЕ

по жалобе № 04/03-18.1-2017

«19» января 2017 г.

г. Кемерово, ул. Ноградская, 5

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров, ведению реестра недобросовестных поставщиков, утверждению порядка рассмотрения жалоб (далее – Комиссия) в составе:

Председателя комиссии: Кухарской Натальи Евгеньевны – руководителя Управления федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области;
Давыдовой Анны Минивалиевны – начальника отдела топливно-энергетического комплекса;

Наумовой Валерии Валерьевны – начальника отдела ЖКХ, транспорта и связи;

Членов комиссии: Ананьевой Галины Николаевны – главного специалиста-эксперта отдела топливно-энергетического комплекса;

Гилевой Ирины Сергеевны – главного специалиста-эксперта отдела ЖКХ, транспорта и связи,

при ведении аудиозаписи заседания Комиссии,

при участии:

- <...> – представителя ОАО «Энергетическая компания» по доверенности,

рассмотрев в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» жалобу ООО «Энергомакс» и материалы жалобы № 04 /03-18.1-2017,

УСТАНОВИЛА:

Кемеровским УФАС России принята к рассмотрению жалоба (вх. №46э от 10.01.2017 г.) Общества с ограниченной ответственностью «Энергомакс» (ИНН 5402536030/КПП 540201001) (далее – Заявитель) на действия заказчика - Открытого акционерного общества «Энергетическая компания» (ИНН\КПП: 4212127479/421201001) (далее – Заказчик) при проведении запроса котировок на право заключения договора на поставку гипохлорита натрия технического, марка А, размещенной в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» по адресу: <http://zakurki.gov.ru> (Извещение №31604443256).

Согласно доводам Заявителя в извещение внесены требования к качеству

продукции в соответствии с Техническими условиями конкретного завода ТУ 6-01-29-93 с изм.1-4.

По мнению Заявителя, вышеуказанные действия Заказчика не допустимы, в связи с тем, что на данную продукцию имеется ГОСТ – 11086-76. У каждого завода свои технические условия и нельзя ограничивать закупку заводом производителем.

Уведомлением Кемеровского УФАС России от 12.01.2017 г. №03/153 рассмотрение жалобы № 04/03-18.1-2017 было назначено на 19.01.2017 г. на 15 часов 00 минут.

18.01.2017 г. Заказчиком совместно с мотивированным отзывом на жалобу, также были представлены материалы, касающиеся организации и проведения Запроса предложений.

18.01.2017 г. в ходе заседания Комиссии представитель Заказчика просила признать жалобу не обоснованной по следующим основаниям.

Согласно стандарта качества раствор гипохлорита натрия марки А по ТУ предназначен для обеззараживания природных и сточных вод в хозяйственно-питьевом водоснабжении, дезинфекции воды в рыбохозяйственных водоемах, дезинфекции в пищевой промышленности, получения отбеливающих средств.

В соответствии с «Инструкциями по эксплуатации очистных сооружений хозяйственно-канализации поселка Польшаево», разработанных УВКХ «Ленинскуголь» от июня 1990г. и на основании «Технологического регламента по эксплуатации очистных сооружений канализации г. Польшаево Кемеровской области, производительностью 12,2 тыс. м³/сут.» от 1994 г. ОАО «Энергетическая компания» осуществляет обеззараживание природных и сточных вод в хозяйственно-питьевом водоснабжении.

В документации на поставку гипохлорита натрия установлено требование к качеству данного товара, а именно соответствие ТУ 6-01-29-93 с изм. 1-4. Согласно данному ТУ массовая концентрация активного хлора должна быть не менее 120 г/(дм)³.

К гипохлориту натрия, применяемому для дезинфекции природных и сточных вод на очистных сооружениях Польшаевского городского округа достаточно именно соответствие гипохлорита натрия ТУ 6-01-29-93 с изм. 1-4.

Изучив имеющиеся материалы жалобы № 04/03-18.1-2017 и заслушав пояснения представителя Заказчика, Комиссия установила следующее.

ОАО «Энергетическая компания» осуществляет регулируемые виды деятельности в сфере электроэнергетики, следовательно, относится к организациям, указанным в 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), которые обязаны руководствоваться нормами данного закона при проведении закупочных процедур.

Целями регулирования Закона о закупках являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц (в том числе субъектов естественных монополий) (далее - заказчики), в товарах, работах, услугах 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 (часть 1 статьи 1 Закона о закупках).

В соответствии с частью 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](#) указанной статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее - Положение о закупке).

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.

ОАО «Энергетическая компания», в соответствии с вышеуказанными требованиями Закона о закупках, разработано Положение о закупках, которое было размещено на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» (www.zakupki.gov.ru) (далее – Положение).

В соответствии с частью 3 статьи 3 Закона о закупках в положении о закупке могут быть предусмотрены иные (помимо конкурса или аукциона) способы закупки. При этом заказчик обязан установить в положении о закупке порядок закупки указанными способами.

Согласно пункту 4.2 Положения Заказчик вправе осуществлять закупки следующими способами:

4.2.1. без проведения торгов:

4.2.1.1. у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя):

4.2.1.2. путем запроса предложений или запроса котировок:

4.2.2. путем проведения торгов в форме открытого конкурса или открытого аукциона при закупке товаров, работ, услуг в случаях, когда условия п. 4.2.1.2 настоящего Положения неприменимы

4.2.3. путем проведения аукциона в электронной форме в соответствии с перечнем товаров, работ, услуг.

Генеральным директором ОАО «Энергетическая компания» утверждена документация о проведении запроса котировок «Поставка гипохлорита натрия технического, марка А» (далее – Документация).

Согласно пункту 8 статьи 4 Закона о закупках извещение, о закупке, в том числе

извещение о проведении открытого конкурса или открытого аукциона, является неотъемлемой частью документации о закупке. Сведения, содержащиеся в извещении о закупке, должны соответствовать сведениям, содержащимся в документации о закупке.

В документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе: 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 ([часть 10](#) статьи 4 Закона о закупках).

Согласно пункту 2.1 части I Документации ОАО «Энергетическая компания» (далее – Покупатель) проводит закупку путем запроса котировок, предмет и условия которой указаны в извещении о проведении запроса котировок (далее - извещение), в соответствии с процедурами, условиями и положениями настоящей документации.

07.12.2016 г. на официальном сайте в сети «Интернет» <http://zakupki.gov.ru> было размещено извещение о проведении ОАО «Энергетическая компания» (организатор закупки) запроса котировок «Поставка гипохлорита натрия технического, марка А» №12/16-ЗК (далее - Извещение).

Пунктом 1 Извещения установлено, что участником может быть любое юридическое лицо независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала, которые соответствуют требованиям, установленным Покупателем в извещении.

Согласно пункту 5 Извещения качество гипохлорита натрия технического, марки А должно соответствовать требованиям ТУ 6-01-29-93 с изм. 1-4, действующим в России и подтверждаться паспортом качества, выданным предприятием-изготовителем.

Согласно пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Постановлением Государственного комитета стандартов Совета Министров СССР от 24.05.1976 г. №1265 введен Государственный стандарт союза ССР гипохлорит натрия технические условия ГОСТ 11086-76.

Вместе с тем Комиссией установлено, что производителями гипохлорита натрия технического с ТУ 6-01-29-93 является АО «Каустик».

На основании вышеизложенного, Победителем может быть признан только тот участник закупки, который согласится со всеми требованиями Заказчика, в том числе с требованиями поставить Товар Производителя гипохлорита натрия технического ТУ 6-01-29-93.

Сформировав, таким образом, закупочную документацию, заказчик фактически установил требования, под которые подпадает чрезмерно ограниченный круг потенциальных участников запроса котировок, что противоречит пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

Учитывая изложенное, вышеуказанные требования положения Закупочной документации противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, а также ограничивают количество потенциальных участников закупки.

Таким образом, довод жалобы № 04/03-18.1-2017 ООО «Энергомакс» о том, что действия Заказчика (ОАО «Энергетическая компания») в части указания в извещении требования к качеству продукции в соответствии с Техническими условиями конкретного завода ТУ 6-01-29-93 с имзм.1-4, не допустимы, в связи с тем, что на данную продукцию имеется ГОСТ – 11086-76 и нельзя ограничивать закупку заводом производителем, является обоснованным.

Кроме того Комиссией были установлены иные нарушения, предусмотренные Закупочной документацией, которые выразились в следующем.

В соответствии с пунктом 4 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципом отсутствия ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

К неизмеряемым требованиям к участникам закупочных процедур можно отнести те требования, содержание которых не может быть формализовано и однозначно понятно для всех потенциальных участников закупки, требования, которые не могут быть документально подтверждены и (или) не могут применяться в равной степени ко всем участникам закупочной процедуры.

Так в пункте 2 части II Документации установлено, что участник размещения заказа должен соответствовать обязательным требованиям, в том числе:

- соответствовать требованиям, устанавливаемым в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим выполнение работ, оказание услуг, поставку товаров, являющихся предметом договора;
- соответствие участника закупок требованиям, устанавливаемым в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом закупки (наличие у участника закупки соответствующих лицензий, допусков от

саморегулируемых организаций и т.д.).

Кроме того вышеуказанные требования отражены также в извещении.

При этом, из Документации не представляется возможным определить каким требованиям должен соответствовать участник закупки, а также какие именно лицензии и допуски должен предоставлять участник.

Вместе с тем согласно пункту 6.2 части III Документации Комиссия в течение не более десяти рабочих дней, следующих за днем окончания срока подачи котировочных заявок, рассматривает котировочные заявки на соответствие их требованиям, установленным в документации запроса котировок, и оценивает их.

Пунктом 6.4 части III Документации установлено, что Комиссия отклоняет котировочные заявки, если они не соответствуют требованиям, установленным в документации запроса котировок, или если предложенная в котировочных заявках цена товаров, работ, услуг превышает максимальную цену, указанную в извещении о проведении запроса котировок.

Также аналогичные требования указаны в пункте 11.4. статьи 11 Положения - при выявлении несоответствия участника закупок требованиям, установленным статьей 11 Положения, Заказчик отказывает участнику закупок в допуске к торгам, в участии в процедурах запроса предложений или котировок, а также не вправе выбрать такого участника закупок в качестве единственного поставщика (подрядчика, исполнителя).

Таким образом, установление вышеуказанных требований противоречит пункту 4 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

В соответствии с частью 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон 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.

На основании изложенного, действия ОАО «Энергетическая компания», выразившиеся в установлении в Документации, извещении положений/требований, которые могут повлечь ограничение конкуренции на соответствующем рынке, квалифицированы Комиссией как нарушение ОАО «Энергетическая компания» части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции, пунктов 2, 4 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

По сведениям, представленным ОАО «Энергетическая компания» в процессе рассмотрения жалобы, договор на поставку гипохлорита натрия технического, марка А, не заключен.

Решая вопрос о выдаче ОАО «Энергетическая компания» предписания о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка организации проведения ОАО «Энергетическая компания» запроса котировок «Поставка гипохлорита натрия технического, марка «А», в соответствии с полномочиями, предусмотренными пунктом 3¹ части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции, Комиссия считает необходимым в целях устранения нарушения

порядка организации и проведения торгов выдать ОАО «Энергетическая компания» предписание об аннулировании процедуры указанного запроса предложений.

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьями 17, 18.1 и 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Кемеровского УФАС России

Р Е Ш И Л А:

1. Признать жалобу Общества с ограниченной ответственностью «Энергомакс» (630049, г. Новосибирск, Красный проспект, 220/5, оф. 430; ИНН 5402536030/КПП 540201001) на действия заказчика - Открытого акционерного общества «Энергетическая компания» (652560, г. Полысаево, ул. Крупской, 5; ИНН/КПП: 4212127479/421201001) при проведении запроса котировок на право заключения договора на поставку гипохлорита натрия технического, марка А (Извещение №31604443256), обоснованной.
2. Признать Заказчика - Открытое акционерное общество «Энергетическая компания» (652560, г. Полысаево, ул. Крупской, 5; ИНН/КПП: 4212127479/421201001) нарушившим пункты 2, 4 части 1 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц, часть 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».
3. В соответствии с пунктом 3¹ части 1 статьи 23 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» выдать Открытому акционерному обществу «Энергетическая компания» (652560, г. Полысаево, ул. Крупской, 5; ИНН/КПП: 4212127479/421201001) обязательное для исполнения предписание о внесении изменений в документацию на проведение запроса котировок «Поставка гипохлорита натрия технического, марка «А» и продления срока приема заявок.
4. Передать материалы жалобы должностному лицу для принятия решения о возбуждении в отношении организатора торгов - Открытого акционерного общества «Энергетическая компания» (652560, г. Полысаево, ул. Крупской, 5; ИНН/КПП: 4212127479/421201001) дела об административном правонарушении.

Председатель Комиссии

Н.Е. Кухарская

Члены Комиссии:

А.М. Давыдова

В.В. Наумова

Г.Н. Ананьева

И.С. Гилева

В соответствии со статьёй 52 Закона о защите конкуренции решение антимонопольного органа может быть обжаловано в течение трёх месяцев со дня его принятия.

