РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть решения оглашена 30 апреля 2013 г. г. Новосибирск

Решение в полном объёме изготовлено 7 мая 2013 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области (Новосибирское УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Гаврилов С. Г. – руководитель управления, председатель Комиссии;

Долженкова Е. В. – начальник отдела контроля органов власти, член Комиссии;

Михеева Ю. А. – ведущий специалист-эксперт отдела контроля органов власти, член Комиссии,

рассмотрев дело № 26, возбужденное 28.03.2013 г. по признакам нарушения открытым акционерным обществом «Новосибирский механический завод «Искра» (630900, г.Новосибирск, ул.Чекалина, 8) части 1 статьи 17 Федерального закона № 135-ФЗ «О защите конкуренции» и пункта 2 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»,

в присутствии:

«…»

УСТАНОВИЛА:

В Новосибирское УФАС России из Федеральной антимонопольной службы поступило заявление ООО «Торговый дом Лига Спецодежды» (вх. № 693 от 01.02.2013 г.), в котором указывается на наличие признаков нарушения антимонопольного законодательства в действиях организатора торгов ОАО «Новосибирский механический завод «Искра» (далее – ОАО «НМЗ «Искра») при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку перчаток химических стойких и нарукавников для нужд ОАО «Новосибирский механический завод «Искра» (номер извещения: № RTG13011800006), которые выразились в указании в пункте 1 раздела V технического задания Аукционной документации конкретных марок перчаток химических стойких для нужд ОАО «НМЗ «Искра».

В соответствии с пунктом 1 части 8 статьи 44, части 12 статьи 44 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в отношении ОАО «НМЗ «Искра» возбуждено дело № 26 (приказ № 75 от 28.03.2013 г.) по признакам нарушения части 1 статьи 17 Федерального закона № 135-ФЗ «О защите конкуренции» и пункта 2 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

По существу дела ОАО «НМЗ «Искра» представило следующие объяснения.

09 ноября 2012 г. Распоряжением Федерального агентства по управлению государственным имуществом № 1869-р сто процентов акций ОАО «НМЗ «Искра» было передано Государственной корпорации «Ростехнологии» и, как следствие, ОАО «НМЗ «Искра» перестало соответствовать признакам хозяйственного общества, обозначенного в пп.1, п.2, ст.1 Федерального закона № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Иным критериям, изложенным в статье 1 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» Общество не соответствует.

Соответственно, действие Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» не распространяется на ОАО «НМЗ «Искра» (далее по тексту - «Общество»).

Решение о проведении закупок товаров, работ и услуг путем размещения заказов на электронной торговой площадке Государственной корпорации ГК «Ростехнологии» (http://etprf.ru/) было принято единственным акционером ОАО «НМЗ «Искра». Закупка товаров, работ и услуг Обществом в настоящий момент регламентируется Положением о закупочной деятельности Общества, утвержденным Советом директоров ОАО «НМЗ «Искра».

Действующее Положение о закупочной деятельности Общества не содержит запрета на указание в аукционной документации требований к знакам обслуживания, фирменным наименованиям, патентам, полезным моделям, промышленным образцам, наименованиям мест происхождения товара или наименованиям производителя.

В то же время, положения аукционной документации не содержали условий, запрещающих участнику процедуры закупки предложить в заявке на участие в аукционе продукцию иного производителя, с соответствующими значениями эквивалентности. Напротив, в пункте 3.2.2 раздела III аукционной документации, а также в пункте 1.6 раздела IV аукционной документации установлена процедура заявления участником процедуры закупки товарного знака, отличающегося от товарного знака, указанного Заказчиком.

Указание на товарный знак поставляемой продукции содержалось в Техническом задании (Раздел V аукционной документации) в графе: «Технические, функциональные характеристики, ГОСТ, ТУ, (мин. и (или) макс, значения показателей и показатели, значения которых не могут изменяться)». Графа «Наименование товара, товарный знак, модель» требований к товарному знаку продукции не содержала.

Таким образом, Обществом были установлены требования исключительно к техническим, функциональным характеристикам товаров, выраженные в соответствии показателей товаров, предлагаемых к поставке участником процедуры закупки, показателям соответствующих товаров фирмы AN SELL.

Кроме того, по условиям взрывоопасного производства на ОАО «НМЗ «Искра» длительное время использовались перчатки ККЩРОН 1,2 ГОСТ20010-93 для работы на особо опасных операциях с кислотами, щелочами и инициирующими составами и продуктами. С появлением на рынке продукции различных производителей, были приобретены и опробованы перчатки различных марок в том числе: НЕОТОП, ЭКОНОХЕНДС, ХАЙКРОН фирмы ANSELL.

Опытные работы с использованием перчаток НЕОТОП И ЭКОНОХЕНДС показали, что данные перчатки идеальны для работы на

особоопасных операциях с кислотами и щелочами концентрацией до 99%, имеют высокую стойкость к порезам, проколам, истиранию, внутри хлопковое напыление с антибактериальной обработкой, четко соответствуют размерам, что очень важно при работах с вышеуказанными составами и пиротехническими изделиями, обеспечивающими идеальный сухой и влажный захват.

Перчатки ХАЙКРОН используются в механических цехах на участках грубых работ, где другие перчатки не выдерживают сроков носки в несколько раз. Перчатки ХАЙКРОН обладают высокой износостойкостью и, как следствие — экономичностью.

Учитывая особенности нашего опасного производства, было принято решение использовать перчатки производителя ANSELL, либо перчатки другого производителя, качество которых соответствует высоким показателям качества товаров фирмы ANSELL.

На заседании Комиссии представитель ответчика поддержал доводы, изложенные в объяснениях.

Рассмотрев материалы дела и доводы лиц, участвующих в деле о нарушении антимонопольного законодательства, Комиссия Новосибирского УФАС России приходит к следующим выводам.

10.12.2012 г. на официальном сайте www.zakupki.gov.ru (номер извещения: № 31200063011) и сайте электронной торговой площадки www.etprf.ru (номер извещения: № RTG13011800006) ОАО «НМЗ «Искра» было размещено извещение о проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку перчаток химически стойких и нарукавников с начальной (максимальной) ценой контракта 714 100 руб.

В пункте 1 раздела V. технического задания Аукционной документации заказчиком указаны конкретные марки перчаток химических стойких для нужд ОАО «НМЗ «Искра»:

- Перчатки ANSELL ЭКОНОХЕНДС;
- Перчатки ANSELL НЕОТОП;
- Перчатки ANSELL ХАЙКРОН.

Техническое задание является неотъемлемой частью аукционной документации. В Техническом задании рассматриваемого аукциона указаны конкретные марки перчаток, необходимые заказчику. Кроме того, в ответе на разъяснения положений аукционной документации заказчик указал, что производитель перчаток ANSELL прописан в технологической документации, и замена невозможна, т.к. по условиям спецпроизводства при работе с составами перчатки данного производителя были утверждены технологической службой предприятия. В объяснениях заказчик также указывает, что учитывая особенности опасного производства, было принято решение использовать перчатки производителя ANSELL, либо перчатки другого производителя, качество которых соответствует высоким показателям качества товаров фирмы ANSELL. Однако документальных доказательств принятия указанного решения в Новосибирское УФАС России представлено не было.

Согласно ч.1 ст.17 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» при проведении торгов, запроса котировок цен на товары запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе:

1) координация организаторами торгов, запроса котировок или заказчиками деятельности его участников;

2) создание участнику торгов, запроса котировок или нескольким участникам торгов, запроса котировок преимущественных условий участия в торгах, запросе котировок, в том числе путем доступа к информации, если иное не установлено федеральным законом;

3) нарушение порядка определения победителя или победителей торгов, запроса котировок;

4) участие организаторов торгов, запроса котировок или заказчиков и (или) работников организаторов торгов, запроса котировок или работников заказчиков в торгах, запросе котировок.

Установление в техническом задании аукционной документации конкретных марок перчаток химических стойких для нужд ОАО «НМЗ «Искра» (ANSELL ЭКОНОХЕНДС, ANSELL НЕОТОП, ANSELL ХАЙКРОН) могло привести к ограничению выбора хозяйствующих субъектов, которые поставляют такие товары, а также создало преимущества тем хозяйствующим субъектам, которые производят и поставляют перчатки химические стойкие фирмы ANSELL. Несмотря на то, что аукционной документацией предусмотрена процедура заявления участником процедуры закупки товарного знака, отличающегося от товарного знака, указанного Заказчиком, указание конкретных марок перчаток в техническом задании могло привести к устранению потенциальных участников аукциона, поставляющих перчатки иных производителей, что является нарушением ч.1 ст.17 Закона о защите конкуренции.

Кроме того, Положением о закупочной деятельности ОАО «НМЗ «Искра» не установлен порядок проведения открытого аукциона в электронной форме. При том что в определении термина «аукцион» в Положении о закупочной деятельности установлено, что он проводится в порядке, установленном настоящим Положением и Регламентом электронной торговой площадки. Согласно п.2 ст.2 Федерального закона от 18.07.2011г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон «О закупках») 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.

В объяснениях ОАО «НМЗ «Искра» указывает, что 09 ноября 2012 г. Распоряжением Федерального агентства по управлению государственным имуществом № 1869-р сто процентов акций ОАО «НМЗ «Искра» было передано Государственной корпорации «Ростехнологии» и, как следствие, ОАО «НМЗ «Искра» перестало соответствовать признакам хозяйственного общества, обозначенного в пп.1, п.2, ст.1 Федерального закона № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц». И, следовательно, действие Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» не распространяется на ОАО «НМЗ «Искра».

Однако согласно пункту 2 части 2 статьи 1 Закона «О закупках» настоящий Федеральный закон устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг, в том числе для дочерних хозяйственных обществ, в уставном капитале которых более пятидесяти процентов долей в совокупности принадлежит государственным корпорациям.

В соответствии с частью 2 статьи 6 Федерального закона от 26.12.1995 г. № 208-ФЗ «Об акционерных обществах» общество признается дочерним, если другое (основное) хозяйственное общество в силу преобладающего участия в его уставном капитале, либо в соответствии с заключенным между ними договором, либо иным образом имеет возможность определять решения, принимаемые таким обществом.

Поскольку доля Государственной корпорации «Ростехнологии» в уставе ОАО «НМЗ «Искра» составляет 100%, ОАО «НМЗ «Искра»

является дочерним обществом Государственной корпорации «Ростехнологии».

В соответствии с ч. 7 ст. 8 Закона «О закупках» организации, осуществляющие виды деятельности, относящиеся к сфере деятельности естественных монополий, и (или) регулируемые виды деятельности в сфере электроснабжения, газоснабжения, теплоснабжения, водоснабжения, водоотведения и очистки сточных вод, утилизации (захоронения) твердых бытовых отходов, в случае, если общая выручка от указанных видов деятельности составляет не более чем десять процентов общей суммы выручки за 2011 год от всех видов деятельности, осуществляемых такими организациями, а также дочерние хозяйственные общества, более пятидесяти процентов уставного капитала которых в совокупности принадлежит государственным корпорациям применяют положения настоящего Федерального закона с 1 января 2013 года.

Таким образом, действие Закона «О закупках» распространяется на ОАО «НМЗ «Искра» при осуществлении обществом закупок товаров, работ, услуг для нужд ОАО «НМЗ «Искра» с 01 января 2013г. Следовательно, осуществление закупочной деятельности в форме открытого аукциона в электронной форме в отсутствии установленного порядка проведения такого аукциона в Положении о закупочной деятельности ОАО «НМЗ «Искра» является нарушением Федерального закона № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

По результатам проведения открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку перчаток химически стойких и нарукавников в соответствии с Протоколом № 23/2 от 24.01.2013 г. аукцион признан несостоявшимся по причине поступления 1 заявки (ЗАО «Торговый Дом «Новосибирск-Восток-Сервис»). Кроме того, заявка ЗАО «Торговый Дом «Новосибирск-Восток-Сервис» признана несоответствующей требованиям, установленным закупочной документацией (отсутствие бухгалтерского баланса в составе заявки на участие), и отклонена. Однако организатором торгов (ОАО «НМЗ «Искра») 30.01.2013 г. заключен договор поставки № 3017-96-2013 с ЗАО «Торговый Дом «Новосибирск-Восток-Сервис», согласно которому продавец обязуется передать в собственность (поставить) Покупателю, а Покупатель принять и оплатить перчатки химически стойкие и нарукавники из полимерных материалов (п.1.1 Договора). Согласно п.8.6 Договора, договор вступает в силу с момента его подписания Сторонами и действует до 31.12.2013 г. Согласно пояснениям представителя ОАО «НМЗ «Искра», договор поставки № 3017-96-2013 от 30.01.2013 г. является действующим.

Учитывая изложенные обстоятельства, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 3 статьи 41, частью 1 статьи 49, частью 4 статьи 17 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать открытое акционерное общество «Новосибирский механический завод «Искра» (630900, г.Новосибирск, ул.Чекалина, 8) нарушившим часть 1 статьи 17 Федерального закона № 135-ФЗ «О защите конкуренции». Нарушение выразилось в установлении в техническом задании аукционной документации открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку перчаток химических стойких и нарукавников для нужд ОАО «Новосибирский механический завод «Искра» (номер извещения: № RTG13011800006) конкретных марок перчаток химических стойких (ANSELL ЭКОНОХЕНДС, ANSELL НЕОТОП, ANSELL ХАЙКРОН), что могло привести к устранению потенциальных участников аукциона, поставляющих перчатки иных производителей, и создало преимущества тем хозяйствующим субъектам, которые производят и поставляют перчатки химические стойкие фирмы ANSELL.

2. Признать открытое акционерное общество «Новосибирский механический завод «Искра» (630900, г.Новосибирск, ул.Чекалина, 8) нарушившим пункт 2 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц». Нарушение выразилось в проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку перчаток химических стойких и нарукавников для нужд ОАО «Новосибирский механический завод «Искра» (номер извещения: № RTG13011800006) в отсутствие установленного порядка проведения такого аукциона в Положении о закупочной деятельности ОАО «НМЗ «Искра».

3. Обратиться в арбитражный суд с иском о признании недействительными торгов, проведённых в форме открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку перчаток химических стойких и нарукавников для нужд ОАО «Новосибирский механический завод «Искра» (номер извещения: № RTG13011800006), и признании недействительным договора поставки № 3017-96-2013 от 30.01.2013 г., заключенного между ОАО «Новосибирский механический завод «Искра» и ЗАО «Торговый Дом «Новосибирск-Восток-Сервис».

4. Признать, что основания для принятия иных мер по пресечению и (или) устранению последствий нарушения антимонопольного законодательства отсутствуют.

С. Г. Гаврилов

Председатель Комиссии

Е. В. Долженкова

Члены Комиссии

Ю. А. Михеева

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