

РЕШЕНИЕ

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

Председателя <...> – заместитель руководителя Челябинского УФАС
Комиссии: России;
<...> - начальник отдела антимонопольного контроля
Члены Челябинского УФАС России;
Комиссии: <...> — специалист-эксперт отдела антимонопольного
контроля Челябинского УФАС России,

рассмотрев дело № 3.17-04/15 по признакам нарушения АО «Златоустовский Машиностроительный завод» (далее - АО «Златмаш») части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее - Челябинское УФАС России) поступило заявление АО «Уральский научно-исследовательский химический институт с опытным заводом» от 22.05.2015 № 7710 на действия (бездействия) АО «Златмаш», выразившиеся в непроведении конкурентной процедуры при проведении закупки «Проведение опытно-промышленных испытаний по применению комбинированного дезинфектора «Диксид хлора и хлор» НФС ц.19» (№ 31401758813), а закупке у единственного поставщика услуг.

В ходе рассмотрения заявления установлено следующее.

Закупка: «Проведение опытно-промышленных испытаний по применению комбинированного дезинфектора «Диксид хлора и хлор» НФС ц.19» (№ 31401758813) проводилась в соответствии с Положением о закупке товаров, работ, услуг ОАО «Златмаш» (далее – Положение о закупке), утвержденным решением Совета директоров ОАО «Златмаш» от 13.05.2014 № 7-2014.

Начальная (максимальная) цена договора – 500 000,00 рублей, в том числе НДС.

Дата опубликования извещения о проведении закупки – 02.12.2014.

Способ размещения закупки — закупка у единственного поставщика.

Информация о проведении открытого запроса цен размещена на сайте

02.12.2014 на сайте www.zakupki.gov.ru ОАО «Златмаш» разместило извещение от 01.12.2014 № 728 о проведении закупки из единственного источника на право заключения договора на проведение опытно-промышленных испытаний по применению конкретной установки (патент на полезную модель № 148611) - комбинированного дезинфектора «Диксид хлора и хлор», получаемого на установках типа «ДХ-100», НФС ц.19. Согласно протоколу заседания закупочной комиссии по прямой закупке от 02.12.2014, ОАО «Златмаш» решено заключить договор на «Проведение опытно-промышленных испытаний по применению комбинированного дезинфектора «Диксид хлора и хлор», получаемого на установках типа «ДХ-100», НФС ц.19» (№ 31401758813) с ООО «Новые технологии» на основании подпункта 20 пункта 13.2 Положения о закупке.

19.11.2014 между ОАО «Златмаш» и ООО «Новые технологии» заключен договор № 20-Э на выполнение опытно-промышленных испытаний по применению комбинированного дезинфектора «Диксид хлора и хлор», получаемого на установках типа «ДХ-100», в технологии очистки и обеззараживания питьевой воды, на насосно-фильтровальной станции АО «Златмаш».

На заседании Комиссии представитель АО «Уральский научно-исследовательский химический институт с опытным заводом» поддержал доводы указанные в заявлении от 22.05.2015 вх. № 7710 и в дополнениях от 05.06.2015 к заявлению и указал, что ОАО «Златмаш» допущено нарушение положений Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее — Закон о закупках), поскольку закупка (извещение № 31401542279) проведена не в соответствии с Положением о закупке.

В подпункте 20 пункта 13.2 Положения о закупке указано, что закупка из единственного источника осуществляется в случае, если возникла потребность в закупке товара в случаях, когда право интеллектуальной собственности в отношении закупаемого товара принадлежит определенному поставщику, при условии, что требуемый товар запатентован и может быть приобретен только у данного поставщика.

Предметом закупки согласно Извещению о закупке № 31401758813 и договору от 19.1.2014 № 20-Э является проведение опытно-промышленных испытаний, тогда как пп. 20 п. 13.2 Положения о закупке предусматривает закупку запатентованного товара, а не услуг.

АО «УНИХИМ с ОЗ» обладает правом интеллектуальной собственности на полезную модель «Установка для получения диоксида хлора», которое удостоверено полученным патентом РФ № 45378 с датой приоритета от 20.10.2004. Срок действия договора патента — до 20.12.2017. АО «УНИХИМ с ОЗ» является единственным патентообладателем на полезную модель, а также обладает знанием и опытом в области технологии и оборудования для реализации процесса водоочистки и обеззараживания диоксидом хлора на установках типа «ДХ-100».

ООО «Новые технологии» не является единственным обладателем патента на установку для получения диоксида хлора и хлора, поскольку ООО «АО «УНИХИМ с

ОЗ» также обладает рядом патентов: 1) аппарат для осуществления способа получения раствора диоксида хлора и хлора в воде (патент от 31.05.2011 № 2503614); 2) установка для производства водного раствора диоксида хлора и хлора (патент от 31.05.2011 № 110083); 3) установка для получения водного раствора диоксида хлора и хлора (патент от 25.02.2014 № 145898); 4) способ и реактор получения раствора диоксида хлора (патент от 08.02.2001 № 2188791); 5) установка для получения диоксида хлора (патент от 20.12.2004 № 45378).

Кроме того, между АО «УНИХИМ с ОЗ» и ООО «Новые технологии» заключен договор передачи неисключительной лицензии на использование патента РФ № 45378. ООО «Новые технологии» использует патент АО «УНИХИМ с ОЗ» для реализации процесса водоочистки и обеззараживания диоксидом хлора на установках типа «ДХ-100», не являясь при этом патентообладателем и обладателем полного комплекса прав интеллектуальной собственности согласно статьи 1226 ГК РФ.

Кроме того, представитель заявителя указал, что закупочной комиссией АО «Златмаш» нарушен срок опубликования документации на официальном сайте www.zakupki.gov.ru, поскольку договор № 20-Э заключен с ООО «Новые технологии» 19.11.2014, а размещен на сайте 02.12.2015. Дополнительное соглашение к договору от 19.11.2014 № 20-Э на продление срока работ подписано 16.03.2015, а размещено на сайте 31.03.2015.

На заседании Комиссии представители АО «Златмаш» возражали против доводов заявителя, по следующим основаниям.

АО «Златмаш» является поставщиком питьевой воды в район машиностроительного завода г. Златоуста. С целью очистки и дезинфекции питьевой воды АО «Златмаш» регулярно проводит мероприятия по совершенствованию технологий водоподготовки.

В ОАО «Златмаш» поступило коммерческое предложение от ООО «Новые технологии», из которого следовало, что ООО «Новые технологии» готово оказать комплекс работ по внедрению технологии очистки и дезинфекции питьевой воды, оборотных и сточных вод, включающих в себя разработку проектной документации, шеф-монтаж и наладку оборудования. В коммерческом предложении указывалось, что ООО «Новые технологии» имеют в наличии запатентованный реактор для получения дезинфектанта «Диоксид хлора и хлор», а также высококвалифицированных специалистов для производства соответствующих работ, необходимую научно-производственную базу, опыт работы.

В плане закупок на 2014 год рассматриваемая закупка была указана (позиция № 730 в плане закупок).

Изучив коммерческое предложение ООО «Новые технологии», ОАО «Златмаш» принято решение о заключении договора с ООО «Новые технологии» в соответствии с требованиями действующего законодательства и локальными нормативными актами ОАО «Златмаш».

В связи с тем, что вместе с коммерческим предложением ООО «Новые технологии» представлен патент № 148611, подтверждающий право интеллектуальной собственности в отношении товара, используемого при выполнении работ по разработке проектной документации, ОАО «Златмаш» принято решение на основании подпункта 20 пункта 13.2 Положения о закупке о заключении договора из единственного источника.

ОАО «Златмаш» также сообщило, что необходимость использования установки типа «ДХ-100» при получении «Диоксида хлора и хлора», производителем которой являлось ООО «Новые технологии», удовлетворяет всем требованиям обеззараживания воды, что подтверждается патентом на полезную модель № 148611 на установку для получения диоксид хлора и хлора. Оборудование для получения дезинфектанта «Диоксида хлора и хлор» установка типа «ДХ-100» изготавливается по ТУ и имеет все необходимые разрешительные документы. Данная установка типа «ДХ-100» отвечает всем необходимым требованиям предъявляемым к процессу очистки питьевой воды в соответствии с СанПин 2.1.4.1074-01 «Питьевая вода. Гигиенические требования к качеству воды централизованных систем питьевого водоснабжения. Контроль качества».

АО «Златмаш» указало, что сроки размещения договора № 20-Э и дополнительного соглашения к указанному договору на сайте www.zakupki.gov.ru не нарушены.

ООО «Новые технологии» в письменных пояснениях от 12.08.2015 вх. № 12223 и на заседании Комиссии пояснило, что 01.12.2014 конкурсной комиссией АО «Златмаш» был подписан протокол № 728 и принято решение произвести закупку на «Проведение опытно-промышленных испытаний по применению комбинированного дезинфектанта «Диоксид хлора и хлор», получаемого на установках типа «ДХ-100» в технологии очистки и обеззараживания питьевой воды на насосно-фильтровой станции АО «Златмаш», цех № 19 у единственного источника ООО «Новые Технологии» согласно подпункту 20, 35 пункта 13.2 раздела 13 «Закупка из единственного источника» Положения о закупке товаров, работ, услуг АО «Златмаш».

При проведении данной закупки предполагалось использование оборудования, которое запатентовано и произведено ООО «Новые технологии», которое в свою очередь представило АО «Златмаш» патенты на полезную модель: № 132790, приоритет от 11.12.2012 «Реактор для получения раствора диоксида хлора и хлора»; № 148611 «Установка для получения диоксида хлора и хлора», приоритет от 24.04.2014.

Оборудование для получения дезинфектора «Диоксид хлора и хлор» - установка типа «ДХ-100» производства ООО «Новые технологии» изготавливается по зарегистрированным в Росстандарте ТУ 4859-001-86204982-2012 и имеет все необходимые разрешительные документы, в том числе Декларацию соответствия ТР ТС 010/211 «О безопасности машин и оборудования» и Сертификат соответствия РОСС.RU АВ86Н01749Т № 0867116.

Информация, изложенная в жалобе АО «УНИХИМ с ОЗ» в части того, что ООО «Новые Технологии» лишь используют патент данной организации не соответствует действительности, данные обстоятельства подтверждены вышеперечисленными

патентами, а также решением Суда по интеллектуальным правам РФ.

С учетом изложенного, между ООО «Новые технологии» и АО «Златмаш» 19.11.2014 был заключен договор № 20-Э на «Проведение опытно-промышленных испытаний по применению комбинированного дезинфектанта «Диоксид хлора и хлор», получаемого на установках типа «ДХ-100».

На 17.06.2015 договор № 20-Э, заключенный между ООО «Новые Технологии» и АО «Златмаш» полностью исполнен.

Изучив материалы дела, заслушав доводы и пояснения сторон, Комиссия пришла к следующим выводам.

В закупочной деятельности ОАО «Златмаш» руководствуется Положением о закупке.

Положения Закона о закупках определяют основные способы закупок, которыми являются аукцион и конкурс. При этом часть 3 статьи 3 Закона о закупках содержит возможность заказчику определить иной способ закупки, который необходимо предусмотреть в Положении о закупке.

Порядок проведения закупки из единственного источника определен в разделе 13 Положения о закупке, утвержденного ОАО «Златмаш».

В подпункте 20 пункта 13.2 Положения о закупке указано, что закупка из единственного источника осуществляется в случае, если возникла потребность в закупке товара в случаях, когда право интеллектуальной собственности в отношении закупаемого товара принадлежит определенному поставщику, при условии, что требуемый товар запатентован и может быть приобретен только у данного поставщика.

Изучив материалы заявления ОАО «Златмаш» от 01.12.2014 № 728 и проект договора установлено, что предметом закупки (извещение № 31401758813) является **проведение опытно-промышленных испытания по объекту АО «Златмаш», а именно:** «Проведение опытно-промышленных испытаний по применению комбинированного дезинфектора «Диоксид хлора и хлор», получаемого на установках типа «ДХ-100» в технологии очистки и обеззараживания питьевой воды на насосно-фильтровальной станции АО «Златмаш», цех № 19», тогда как подпункт 20 пункта 13.2 Положения о закупке предусматривает закупку запатентованного товара, а не услуг/работ.

Комиссия отмечает, что закупка конкретного товара не запрещена Законом о закупках.

Кроме того, в статье 1345 ГК РФ указано, что патентными правами являются интеллектуальные права на изобретения, полезные модели и промышленные образцы, следовательно услуги по проведению опытно-промышленных испытаний по применению комбинированного дезинфектора не могут быть запатентованы каким-либо лицом.

Закупка ОАО «Златмаш» услуг по **проведению опытно-промышленных испытаний**

не может быть расценена как закупка, предусмотренная подпунктом 20 пункта 13.2 Положения о закупке.

Согласно части 2 статьи 2 Закона 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 статье 2 Закона о закупках указано, что при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также Положением о закупке.

В части 1 статьи 3 Закона о закупках указаны принципы, которыми должен руководствоваться заказчик:

- 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.

Таким образом, действия ОАО «Златмаш», выразившиеся в проведении закупки у единственного поставщика услуг при «Проведении опытно-промышленных испытаний по применению комбинированного дезинфектора «Диксид хлора и хлор» НФС ц.19» (№ 31401758813), не в соответствии с Положением о закупке, являются нарушением части 1 статьи 2 и части 1 статьи 3 Закона о закупках.

Согласно части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной комиссии или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов либо в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223 «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

В соответствии с пунктом 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции обжалование

действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии в антимонопольный орган в порядке, установленном настоящей статьей, допускается не позднее десяти дней со дня подведения итогов торгов либо в случае, если предусмотрено размещение результатов торгов на сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», со дня такого размещения, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Федеральным законом.

Согласно пункту 5 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции в случае, если заключение договора не осуществлено по результатам торгов, либо в случае признания торгов несостоявшимися обжалование действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии в антимонопольный орган в порядке, установленном настоящей статьей, допускается в течение трех месяцев со дня подведения итогов торгов либо в случае, если предусмотрено размещение результатов торгов на сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», со дня такого размещения.

Поскольку по результатам проведенной АО «Златмаш» закупки «Проведение опытно-промышленных испытаний по применению комбинированного дезинфектора «Диксид хлора и хлор» НФС ц.19» (№ 31401542279) договор заключен 19.11.2014, то АО «Уральский научно-исследовательский химический институт с опытным заводом» пропущен срок для подачи жалобы, в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Комиссия также отмечает, что за указанное правонарушение КоАП РФ не предусматривает административную ответственность.

Комиссией установлено, необходимость использования установки типа «ДХ-100» при получении «Диоксида хлора и хлора», производителем которой является ООО «Новые технологии», удовлетворяет всем требованиям обеззараживания воды, что подтверждается патентом на полезную модель № 148611 на установку для получения диоксид хлора и хлора. Оборудование для получения дезинфектанта «Диоксида хлора и хлор» установка типа «ДХ-100» изготавливается по ТУ и имеет все необходимые разрешительные документы. Данная установка типа «ДХ-100» отвечает всем необходимым требованиям предъявляемым к процессу очистки питьевой воды в соответствии с СанПин 2.1.4.1074-01 «Питьевая вода. Гигиенические требования к качеству воды централизованных систем питьевого водоснабжения. Контроль качества». Проведенные опытно-промышленные испытания по применению дезинфектанта «Диоксид хлора и хлор» в технологии обеззараживания и очистки воды на НФС АО «Златмаш» показали, что заявленные ООО «Новые технологии» параметры установки типа «ДХ-100» соответствуют действительности и полностью удовлетворяют требованиям предъявляемым к процессу очистки питьевой воды, что подтверждается проводимыми АО «Златмаш» испытаниями.

В связи с чем, АО «Златмаш» 02.12.2014 на сайте www.zakupki.gov.ru разместило извещение от 01.12.2014 № 728 о проведении закупки из единственного источника на право заключения договора на проведение опытно-промышленных испытаний по применению конкретной установки (патент на полезную модель № 148611) - комбинированного дезинфектора «Диксид хлора и хлор», получаемого на

установках типа «ДХ-100», НФС ц.19.

По результатам проведенной закупки 19.11.2014 между ОАО «Златмаш» и ООО «Новые технологии» заключен договор № 20-Э на выполнение опытно-промышленных испытаний по применению комбинированного дезинфектора «Диксид хлора и хлор», получаемого на установках типа «ДХ-100», в технологии очистки и обеззараживания питьевой воды, на насосно-фильтровальной станции АО «Златмаш».

Комиссией установлено, что предметом данной закупки является **проведение опытно-промышленных испытания по объекту АО «Златмаш», а именно:** «Проведение опытно-промышленных испытаний по применению комбинированного дезинфектора «Диксид хлора и хлор», получаемого на установках типа «ДХ-100» в технологии очистки и обеззараживания питьевой воды на насосно-фильтровальной станции АО «Златмаш», цех № 19».

Указанный предмет закупки является результатом интеллектуальной деятельности.

При проведении торгов, запроса котировок цен на товары, запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Таким образом, действия АО «Златмаш», выразившиеся в проведении закупки у единственного поставщика услуг при «Проведении опытно-промышленных испытаний по применению конкретной установки - комбинированного дезинфектора «Диксид хлора и хлор» НФС ц.19» не в соответствии с Положением о закупке, в рассматриваемом случае не являются нарушением части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции, поскольку АО «Златмаш» проводило закупку конкретной установки, с проведением опытно-промышленных испытаний, которые являются результатом интеллектуальной деятельности.

На основании изложенного, следует, что в действиях АО «Златмаш» отсутствует нарушение части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Комиссия отмечает, что АО «УНИХИМ с ОЗ» вправе обратиться в суд с заявлением о признании сделки недействительной.

руководствуясь статьей 23, частями 1-4 статьи 41, статьей 48 Комиссия

РЕШИЛА:

Производство по делу № 3.17-04/15 в отношении АО «Златмаш» по факту проведения закупки у единственного поставщика услуг по «Проведению опытно-промышленных испытаний по применению комбинированного дезинфектора «Диксид хлора и хлор» НФС ц.19» не в соответствии с Положением о закупке прекратить, в связи с отсутствием нарушения антимонопольного законодательства.