

1. ООО «Камский кабель»

614030, г. Пермь, ул. Гайвинская,
д. 105

2. ГУП «Московский метрополитен»

129110, Москва, пр-кт Мира, д. 41,
к. 2

РЕШЕНИЕ

**по делу № 1-17-1359/77-16 о нарушении
АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА**

Резолютивная часть решения оглашена «01» сентября 2016 г.

В полном объеме решение изготовлено «09» сентября 2016 г. г. Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению дела №1-17-1359/77-16 о нарушении антимонопольного законодательства (далее — Комиссия)

рассмотрев дело 1-17-1359/77-16 возбужденное по признакам нарушения ГУП «Московский метрополитен» (120110 Москва пр.кт Мира д. 11 и 2) части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции) при проведении аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку кабельно-проводниковой продукции (реестровый №31603402112) (далее - Аукцион),

при участии в заседании:

от заказчика — ГУП «Московский метрополитен» (далее – Заказчик):

в отсутствие:

ООО «Камский Кабель» (уведомлено надлежащим образом),

УСТАНОВИЛА:

В Московское УФАС России поступила жалоба ООО «Камский Кабель» (вх. от 05.05.2016 №17188) на действия Заказчика при проведении Аукциона.

24.05.2016 комиссия Московского УФАС России рассмотрела указанную жалобу в соответствии со статьей 18.1 Закона о защите конкуренции и вынесла решение по делу № 1-00-825/77-16, согласно которому жалоба ООО «Камский Кабель» на действия Заказчика при проведении Аукциона признана обоснованной в части неправомерного отказа в допуске на основании непредоставления документа, подтверждающего безаварийную эксплуатацию кабеля на протяжении не менее 5 лет, в остальной части признана необоснованной.

Комиссией Московского УФАС России, рассматривавшей жалобу в соответствии со статьей 18.1 Закона о защите конкуренции было принято решение о передаче материалов дела в ответственное структурное подразделение Московского УФАС России для установления наличия либо отсутствия признаков нарушения антимонопольных требований к торгам, установленных статьей 17 Закона о защите конкуренции.

Приказом от 03.08.2016 №145 возбуждено дело № 1-17-1359/77-16 по признакам нарушения ГУП «Московский метрополитен» части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции, выразившегося в необоснованном установлении требования о предоставлении подтверждения от

потребителей о сроках безаварийной эксплуатации поставляемой продукции не менее 5 лет.

Комиссия, проведя документальный анализ представленных документов и сведений, установила следующее.

В соответствии с подпунктом 2 пункта 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные Положением о закупке, в том числе требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке.

Согласно пункту 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные Положением о закупке, в том числе, требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям.

В соответствии с подпунктом 28.2 пункта 28 Положения о закупках товаров, работ, услуг для нужд государственного унитарного предприятия города Москвы «Московский ордена Ленина и ордена трудового красного знамени метрополитен имени В.И. Ленина» аукционная документация должна содержать:

- требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в аукционе и инструкцию по ее заполнению;

- требования к описанию участниками закупки поставляемого товара, который является предметом аукциона, его функциональных характеристик (потребительских свойств), а также его количественных и качественных характеристик, требования к описанию участниками закупки выполняемых работ, оказываемых услуг, которые являются предметом аукциона, их объема и качественных характеристик;

- требования к участникам закупки, установленные в соответствии с настоящим Положением (и так далее).

Согласно пункту 17 Информационной карты Аукционной документации одним из требований, предъявляемых к участникам закупки является предоставление подтверждения от потребителей о сроках безаварийной эксплуатации поставляемой продукции не менее 5 лет (подтверждается письмами (декларацией) потребителей).

При этом понятие «потребитель» в контексте данного Аукциона в Аукционной документации не определено.

Московское УФАС России отмечает что, вопреки словам ГУП «Московский метрополитен» вышеуказанное требование установлено именно к поставляемой непосредственно участниками закупки кабельной продукции, так как необходимость предоставления подтверждения от потребителей о сроках безаварийной эксплуатации поставляемой продукции не менее 5 лет предусмотрена в разделе документации «Требования к участникам».

Вместе с тем, согласно пункту 17 Информационной карты потенциальный участник Аукциона, среди прочего, должен соответствовать следующим требованиям:

- наличие у Участника закупки опыта поставок кабельно-проводниковой продукции не менее 2-х лет. В подтверждение опыта поставок должны быть представлены копии договоров и копии актов сверки (или копии актов приема-передачи товаров (товарных накладных));

- если участник закупки является производителем продукции, то необходимо в составе заявки предоставить декларацию или иной документ, подтверждающий его статус.

Для позиций №№ 7, 8, 9, 10, 169, 170 пункта 1 Технического задания:

- наличие сертификата соответствия (обязательной сертификации) требованиям Технического регламента о требованиях пожарной безопасности (Федеральный закон от 22.07.2008 г. № 123-ФЗ с изм., № 117-ФЗ от 10.07.2012 г. и № 185-ФЗ от 02.07.2013 г.) ГОСТ 31565-2012 «Кабельные изделия. Требования пожарной безопасности» (подтверждается копией сертификата).

Для позиций 2, 3, 4, 5, 6, 7, 8, 9, 10, 11, 156, 157, 158, 169, 170 пункта 1 Технического задания:

- предоставление ТУ/выписки из технических условий завода-изготовителя с содержанием технических характеристик;

- предоставление подтверждения от потребителей о сроках безаварийной эксплуатации поставляемой продукции не менее 5 лет (подтверждается письмами (декларацией) потребителей).

В свою очередь ГОСТ 31565-2012 «Кабельные изделия. Требования пожарной безопасности» введен в действие Приказом Федерального агентства по техническому регулированию и метрологии от 22.11.2012 № 1007-ст. Согласно которому утверждено вводить в действие ГОСТ 31565-2012 «Кабельные изделия. Требования пожарной безопасности» с 1 января 2014 года для добровольного применения в Российской Федерации в качестве национального стандарта Российской Федерации.

Учитывая изложенное стандарты предусматривающие ГОСТ 31565-2012 «Кабельные изделия. Требования пожарной безопасности» распространяются на кабельные изделия производимые после введения в действие ГОСТ 31565-2012 «Кабельные изделия. Требования пожарной безопасности».

Совокупное толкование требований документации позволяет сделать вывод о том, что и участником Auctions установлено требование о предоставлении в составе заявки подтверждения от потребителей о сроках безаварийной эксплуатации поставляемой продукции (кабельной продукции аналогичной предмету лотного Auctions) не менее 5 лет которая в свою очередь должна соответствовать ГОСТу 31565-2012 «Кабельные изделия. Требования пожарной безопасности» введенному в действие с 1 января 2014 года, а также сертификата соответствия (обязательной сертификации) требованиям Технического регламента о требованиях пожарной безопасности ГОСТ 31565-2012 «Кабельные изделия. Требования пожарной безопасности», что в свою очередь, является противоречивым.

Кроме того участниками Auctions должны подтвердить опыт поставок кабельно-проводниковой продукцией не менее 2х лет т.е. подразумевается что организация участник может существовать на рынке 2 года но вместе с тем участником существующему на рынке менее 5 лет (т.е. от 2 до 5 лет) в принципе невозможно будет подтвердить безаварийность эксплуатации товара, поставляемого им, в течение 5 лет.

По мнению Московского УФАС России вышеуказанная информация указывает на скрытое требование о существовании организации-участника на рынке более 5 лет.

Также Заказчиком не было представлено обоснование установления требования подтверждения безаварийной эксплуатации товара именно в течение 5 лет.

Вместе с тем установление любых требований как и предмету закупки так и к её участникам должно иметь по своей объективной документальной подтвержденной необходимость. Обратное противоречило бы законодательно закрепленному принципу равенства участников гражданских правоотношений установленному частью 1 статьи 1 Гражданского кодекса Российской Федерации, а также законодательно установленному запрету на злоупотребление правом согласно части 1 статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации.

Реализация Заказчиком права на самостоятельное установление тех или иных требований к предмету закупки, а также к участникам закупки,

не должно нарушать запрет, установленный частью 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

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

Таким образом, в составе Аукционной документации включены взаимноисключающие и противоречащие требования которые приводят к нарушению антимонопольного законодательства, выразившемуся в ограничении потенциального количества участника закупки путем введения их в заблуждение.

В рамках заседания Комиссии представители ГУП «Московский метрополитен» с доводами заявления не согласились, представив пояснения в письменной форме в отношении обстоятельств, изложенных в заключении об объективности дела, согласно которым совокупное установление требований о предоставлении подтверждения от потребителей о сроках безаварийной эксплуатации поставляемой продукции не менее 5 лет о наличии сертификата соответствия требованиям Технического регламента о требованиях пожарной безопасности ГОСТ 31565-2012 «Кабельные изделия. Требования пожарной безопасности» (вступившего в силу лишь 2014 году) о наличии у участника закупки опыта поставок кабельно-проводниковой продукции не менее 2-х лет содержит признаки нарушения части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции в связи с возможным ограничением круга лиц, способных участвовать в Аукционе. По мнению ГУП «Московский метрополитен» Аукцион, проведенный им, является конкурентным, так как на участие в вышеуказанном Аукционе было подано 6 заявок на участие, вместе с тем, к участию было допущено 2 участника. Между тем, в соответствии с приказом Департамента транспорта от 03.09.2015 №61-02-346/5 и приказом ГУП «Московский метрополитен» от 11.09.2015 №966 определены дополнительные требования к участникам закупки, в том числе, требование о предоставлении подтверждения от потребителей продукции о сроках безаварийной эксплуатации поставляемой продукции.

Также, представители ГУП «Московский метрополитен» отметили что существующий ГОСТ 31565-2012 «Кабельные изделия. Требования пожарной безопасности», указанный в Аукционной документации соответствует ГОСТу, утвержденному ранее.

Кроме того, представителями ГУП «Московский метрополитен» было представлено ходатайство о переносе срока рассмотрения дела №1-17-1359/77-16 с целью получения доказательств своей позиции от производителей кабельной продукции, ввиду того, что ГУП «Московский метрополитен» данным лицам был направлен запрос от 22.08.2016 №КСЗД-01-08-756/1, а также, представители ГУП «Московский метрополитен» отметили, что ТУ и ГОСТ, указанные в документации, в совокупности не противоречат друг другу, что может быть подтверждено в ходе сопоставления ТУ и ГОСТа.

Вместе с тем, вышеуказанные доводы, а также ходатайство о переносе срока рассмотрения дела, представителей ГУП «Московский метрополитен» подлежат отклонению со стороны Комиссии в связи со следующим.

Комиссия пришла к выводу о недоказанности со стороны Заказчика исполнимости одновременно требований о предоставлении подтверждения о сроках безаварийной эксплуатации, о наличии сертификата соответствия требованиям ГОСТ 31565-2012, о наличии опыта поставки на протяжении кабельно-проводниковой продукции не менее 2-х лет, ведущих к необоснованному ограничению конкуренции.

Кроме того, ГУП «Московский метрополитен» не было представлено сравнительной характеристики вышеуказанных ТУ 16.К180-035-2012 и ГОСТ 31565-2012, подтверждающей факт полного соответствия требуемых данными документами характеристик продукции, также как и

не представлен анализ ГОСТ 31565-2012 и ГОСТ, действующий ранее, в соответствии с которым изготовитель производил свою продукцию до вступления в силу ГОСТа 31565-2012 на предмет, как указывает ГУП «Московский метрополитен», идентичности вышеуказанных документов.

Более того, ГУП «Московский метрополитен» не раскрыл информацию о том, кому именно из производителей кабельной продукции был направлен запрос (от 22.08.2016 №КСЗД-01-08-756/1) с целью подтверждения отсутствия признаков антимонопольного законодательства при установлении требования о предоставлении подтверждения от потребителей о сроках безаварийной эксплуатации кабельной продукции не менее 5 лет, подтверждения отправки представителями ГУП «Московский метрополитен» также не представлено. Ввиду вышеизложенного, Комиссия решила оставить ходатайство о переносе рассмотрения дела №1-17-1359/77-16 без удовлетворения.

Также, на заседании было отмечено, что согласно протоколу рассмотрения заявок на участие в аукционе от 18.05.2016 №3]603402112/1 на участие в Аукционе подано 6 заявок, однако 4 заявки из 6 были не допущены к участию, в том числе, по причине отсутствия в составе заявок документов, подтверждающих наличие безаварийного опыта эксплуатации кабельной продукции не менее 5 лет.

Данное обстоятельство также косвенно свидетельствует о возможном ограничении потенциального количества участников закупки путем ввода в заблуждение в отношении установления противоречивых и скрытых требований в Аукционной документации, и невозможности выполнения заявок на участие в Аукционе в полном соответствии с требованиями Аукционной документации.

Ввиду вышеизложенного, Комиссия приходит к выводу о наличии в действиях ответчика нарушений требований части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции при проведении Аукциона.

Руководствуясь статьей 23, статьей 39, статьей 40, статьей 48.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать в действиях ГУП «Московский метрополитен» (129110. Москва пр.ит Мира д. 41 к. 2) нарушение части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции при проведении Аукциона.
2. Обязательное для исполнения предписание об устранении допущенных нарушений ГУП «Московский метрополитен» не выдвигать (129110. Москва пр.ит Мира д. 41 к. 2) так как по результатам проведения Аукциона заключен договор от 10.06.2016 №61474.