XXXXXXXXXXXXXX

X

XXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXX

XXXXXXXXXXXXXXXXXX

XXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXX

X

XXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXX

X

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о прекращении производства по делу

об административном правонарушении № 4-14.9-130/00-06-18

«01» марта 2018 г. г. Москва

Я, XXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXX, рассмотрев материалы дела об административном правонарушении по делу № 4-14.9-130/00-06-18 в отношении XXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXX (на момент правонарушения являлся заместителем генерального директора АО «Одинцовская теплосеть»), в отсутствии XXXXXXXXXXXXXX, надлежащим образом уведомленного о времени и месте рассмотрения дела № 4-14.9-130/00-06-18,

УСТАНОВИЛ:

Приказом Федеральной антимонопольной службы от 02.06.2018 № 744/17 возбуждено дело о нарушении антимонопольного законодательства № 1-17-72/00-06-17 (далее — Дело № 1-17-72/00-06-17) в отношении АО «Одинцовская теплосеть» (далее - Общество) по признакам нарушения части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции и создана Комиссия по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия ФАС России).

Основанием для возбуждения дела о нарушении антимонопольного законодательства послужило заявление ООО «ТЕПЛОПЕКС» от 01.12.2016 № 178075/16 (далее - Заявление) о нарушении Обществом антимонопольного законодательства при проведении запроса котировок (закупка № 31502567217, № 31603613271) неармированных полимерных труб PE-RT тип II SDR 11.

В соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее — Закон о закупках) Обществом 14.07.2015 и 28.04.2016 на официальном сайте https://zakupki.gov.ru было размещено извещение о проведении запроса предложений № 31502567217, № 31603613271 на поставку товаров (трубы из полимерных материалов) для нужд Общества, в результате чего Обществом была проведена закупка неармированных полимерных труб PE-RT тип II SDR 11. Начальная (максимальная) цена контракта составила 2 712 548,39 рублей и 20 476 013, 60 рублей соответственно, единственным участником в закупке являлось ООО «Пертрубация», при этом снижение начальной (максимальной) цены контракта составило 0,44% и 0,05% соответственно.

В соответствии с техническим заданием на размещение заказа путём проведения запроса коммерческих предложений на право заключения договора на поставку товаров, закупаемые трубы PE-RT тип II должны соответствовать ГОСТ Р 52134-2003 и ТУ 2248-012-54432486-2013 (ООО «Техстрой»).

Кроме того, в соответствии с техническим заданием от участника закупки требовалось наличие заключения от независимой лаборатории, подтверждающего тестирование трубы при 110ºС не менее 16 000 часов (1,8 года) и с кольцевым напряжением не менее 2,3 МПа.

Указанное требование, по своей сути, является подтверждением соответствия товара определенным техническим характеристикам при его эксплуатации, то есть качества продукции.

Вместе с тем, требование о соответствии товара указанным нормативно-техническим документам (ГОСТ Р 52134-2003, ТУ 2248-012-54432486-2013) уже определяет характеристики товара при его эксплуатации.

Также, в соответствии с разделом 7 ГОСТ Р 52134-2003 «Трубы напорные из термопластов и соединительные детали к ним для систем водоснабжения и отопления. Общие технические условия», приемо-сдаточные испытания осуществляются при приемке партий изделий службой качества предприятия-изготовителя. Таким образом, происходит подтверждение соответствия товара установленным требованиям.

На основании информации, полученной в ходе рассмотрения дела, Комиссия ФАС России провела анализ соответствия технического задания аукционной документации ГОСТ Р 52134-2003, согласно которому срок службы трубы, не допускает применение труб PE-RT тип II SDR 11 при режимах эксплуатации с максимальной рабочей температурой 95°С и давлением 1 МПа, установленных в техническом задании.

При режимах эксплуатации, не указанных в пункте 5.2.1 ГОСТ Р 52134-2003, заказчик обязан требовать от участника закупки расчет

срока эксплуатации требуемой продукции, выполненный на основании пункта А2 приложения «А» к ГОСТ Р 52134-2003.

Таким образом, параметры тестирования трубы, указанные в требовании соответствующего заключения от независимой лаборатории, противоречат требованиям соответствия трубы ГОСТ Р 52134-2003.

Вместе с тем, Комиссия ФАС России Определением об отложении рассмотрения дела от 08.09.2017 № ЦА/62378/17 определила направить соответствующий запрос экспертного мнения с целью проверки обоснованности включения в конкурсную документацию закупок № 31502567217, № 31603613271 требования о наличии заключения от независимой лаборатории, подтверждающего тестирование труб при 110ºС не менее 16 000 часов (1,8 года) и с кольцевым напряжением не менее 2,3 МПа.

Во исполнении указанного поручения ФАС России обратилась в НО «Союз переработчиков пластмасс» о представлении кандидатуры эксперта для проведения анализа по данному вопросу. На указанное обращение НО «Союз переработчиков пластмасс» рекомендовало обратиться ФАС России в ОАО «МИПП НПО «ПЛАСТИК» к эксперту по сертификации Алмаевой Л.С., являющейся компетентным специалистом в данном вопросе.

В соответствии с экспертным заключением ОАО «МИИПП-НПО «ПЛАСТИК» от 02.11.2017 № 168040/17 по обоснованности требований к участникам указанного тендера, паспорта на сырье и протоколы испытаний позволяют экспертам органов по сертификации оформлять соответствующие сертификаты, которые подтверждают качество труб и гарантирует стабильность их производства. При этом требование, содержащееся в тендерной документации об обязательном наличии заключения от независимой лаборатории, подтверждающей тестирование труб при 110ºС не менее 16 000 часов (1,8 года) и с кольцевым напряжением не менее 2,3 МПа, произведенных из аттестованных марок PE-RT (при наличии сертификата соответствия ГОСТ Р 52134-2003), является избыточным.

С учетом того, что срок подачи заявок от участников ограничен 7 и 22 днями (дата начала подачи заявок по закупке № 31502567217 — 14.07.2015, дата окончания подачи заявок — 20.07.2015; дата начала подачи заявок по закупке № 31603613271 — 28.04.2016, дата окончания подачи заявок — 19.05.2016), а время тестирования труб 1,8 года, требование о наличии соответствующего заключения независимой лаборатории не возможно выполнить в срок подачи заявок.

При этом необходимо отметить, что в соответствии с проведенным анализом рынка, а также в ответ на соответствующий запрос ФАС России о возможности производства труб, потенциально в закупках могли участвовать такие производители и дилеры как: ООО «Группа ПОЛИМЕРТЕПЛО», группа компаний «СМИТ», ООО «ИЗОЛА», АО «Завод полимерных труб». Указанные поставщики труб в ответ на запрос ФАС России от 16.11.2017 № ЦА/79629/17 сообщили об отсутствии требуемого заключения от независимой лаборатории.

Таким образом, отечественные производители труб, которые не имели на момент объявления конкурса соответствующего заключения независимой лаборатории, не могли принять участие в указанном аукционе ввиду включения указанного требования в закупочную документацию, что привело к сокращению количества участников по закупкам № 31502567217, № 31603613271 и способствовало участию в процедурах единственного участника — ООО «Пертрубация» и тем самым ограничило конкуренцию.

В соответствии с частью 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции, при проведении торгов запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

При этом, исходя из формулировки положений статьи 17 Закона о защите конкуренции, под ограничением конкуренции, для целей применения указанной статьи, понимается ограничение соперничества хозяйствующих субъектов при проведении торгов, в том числе в результате сокращения количества участников.

В соответствии с позицией Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, изложенной в Постановлении от 29.01.2013 № 11604/12 по делу № А40-123181/11-120-1054, задачей законодательства о размещении заказа является не столько обеспечение максимального числа участников, сколько выявление в результате торгов лица, исполнение контракта которым в наибольшей степени будет отвечать целям эффективного использования источников финансирования и потребностям в товарах, работах, услугах, необходимых для осуществления функций и полномочий Российской Федерации, государственных заказчиков (в том числе, для реализации федеральных целевых программ).

Необходимо отметить, что Арбитражные суды при оценке эффективности государственных и муниципальных закупок, в том числе, используют статистические данные приведенные в ежегодном докладе «О системе закупок Российской Федерации» подготовленный Национальным исследовательским университетом «Высшая школа экономики» (далее – Доклад) (Постановление Девятого Арбитражного апелляционного суда г. Москвы № 09АП-47413/2016 по делу № А40-6355/16).

Исходя из целей, определенных в статье 1 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее — Закон о закупках) (эффективное использование денежных средств, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений), логика и принципы, заложенные в постановлениях Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации и Девятого Арбитражного апелляционного суда г. Москвы могут быть распространены и на закупки, осуществляющиеся в рамках Закона о закупках.

В соответствии с Докладом одним из показателей, используемых в целях оценки эффективности законодательства, регулирующего закупки для государственных и муниципальных нужд, является размер снижения начальной (максимальной) цены контракта в результате проведения конкурентных процедур.

Анализ правоприменительной практики на основании данных, представленных Росстатом в Докладе, позволил сделать, следующий вывод.

Размер снижения начальной (максимальной) цены контракта по результатам электронного аукциона в среднем составляет 7,98% по государственным закупкам и 9,67% по муниципальным закупкам.

Таким образом, сравнивая размер снижения начальной (максимальной) цены контракта, представленный в Докладе, с процентом снижения начальной (максимальной) цены контракта на рассматриваемых закупках № 31502567217, № 31603613271, можно прийти к заключению, что данный размер снижения может свидетельствовать о неэффективности закупки в результате ограничения конкуренции.

По результатам рассмотрения Дела № 1-17-72/00-06-17 Комиссия ФАС России приняла решение (исх. от 27.12.2017 № ЦА/92317/17) признать в действиях АО «Одинцовская теплосеть» нарушение части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции, выразившееся в недопущении, ограничении или устранении конкуренции при проведении запроса предложений по закупке № 31603613271.

Закупочную документацию № 10-04/2016 ОК по проведению открытого конкурса на право заключения договора, на поставку полиэтиленовых труб не изолированных и фитингов для нужд АО «Одинцовская теплосеть» по закупке № 31603613271 утверждена

заместителем генерального директора, председателем закупочной комиссии АО «Одинцовская теплосеть» Корниенко Л.А.

Заместителем генерального директора, председателем закупочной комиссии АО «Одинцовская теплосеть», в период проведения открытого конкурса по закупке № 31603613271 с 28.04.2016 по 19.05.2016 являлся XXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXX

Однако, XXXXXXXXXXXXX при совершении правонарушения не осуществлял функции должностного лица органа исполнительной власти Российской Федерации, органа местного самоуправления, государственного внебюджетного фонда, а также организации, участвующей в предоставлении государственных или муниципальных услуг.

Таким образом, в действиях XXXXXXXXXXXXX отсутствует состав административного правонарушения по части 1 статьи 14.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее — КоАП).

Согласно части 1 статьи 28.9 КоАП, при наличии хотя бы одного из обстоятельств, перечисленных в статье 24.5 КоАП, орган, должностное лицо, в производстве которых находится дело об административном правонарушении, выносят постановление о прекращении производства по делу об административном правонарушении с соблюдением требований, предусмотренных статьей 29.10 КоАП.

Согласно пункту 2 части 1 статьи 24.5 КоАП, производство по делу об административном правонарушении не может быть начато, а начатое производство подлежит прекращению при отсутствии состава административного правонарушения.

На основании изложенного, руководствуясь частью 1 статьи 2.1, пунктом 2 части 1 статьи 24.5, частью 1 статьи 28.9, пунктом 1 части 1.1 статьи 29.9, статьей 29.10 КоАП,

ПОСТАНОВИЛ:

Производство по делу об административном правонарушении № 4-14.9-130/00-06-18, возбужденному в отношении XXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXX, прекратить в связи с отсутствием состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 1 статьи 14.9 КоАП.

В соответствии с пунктом 3 части 1 и частью 3 статьи 30.1 КоАП, а также частью 1 статьи 30.3 КоАП и статьей 23.1 КоАП постановление по делу об административном правонарушении, вынесенное должностным лицом, может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в суд в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно пункту 1 статьи 31.1 КоАП постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного для обжалования постановления по делу об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано.

XXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXX