

РЕШЕНИЕ

по делу № 1-17-72/00-06-17

о нарушении антимонопольного законодательства

«27» декабря 2017 г. г. Москва

Резолютивная часть решения оглашена «14» декабря 2017 года

В полном объеме решение изготовлено «27» декабря 2017 года

Комиссия ФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее — Комиссия) в составе:

<...>,

рассмотрев дело № 1-17-72/00-06-17 по признакам нарушения АО «Одинцовская теплосеть» (ИНН 5032199740, ОГРН 1085032325542, местонахождения: 143000, Московская обл., г. Одинцово, ул. Южная, д. 4) (далее - Общество) части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции), выразившихся во включении в закупочную документацию избыточных требований к закупаемым неармированным полимерным трубам PE-RT тип II SDR 11, что могло привести к ограничению конкуренции при проведении закупок № 31502567217, № 31603613271 (далее — Дело № 1-17-72/00-06-17), в присутствии на заседании:

<...> - <...> ООО «Теплопекс» (доверенность от 29.12.2016 № 3);

<....> - уполномоченный представитель ООО «Пертрубация» (доверенность от 26.07.2016 б/н);

<...> - <...> АО «Одинцовская теплосеть» (доверенность от 26.07.2017 б/н).

УСТАНОВИЛА:

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 110°C 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°C 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 110°C 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 <...>, являющейся компетентным специалистом в данном вопросе.

В соответствии с экспертным заключением ОАО «МИПП-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 110°C 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.

Данная позиция Комиссии ФАС России также изложена в заключении об обстоятельствах дела, направленного письмом от 01.12.2017 № ЦА/84201/17.

Возражения на заключение об обстоятельствах дела АО «Одинцовская теплосеть» Комиссии ФАС России не представило.

Учитывая изложенное, Комиссия ФАС России, пришла к заключению, что действия АО «Одинцовская теплосеть» привели к устранению конкуренции при закупках № 31502567217, № 31603613271 путем установления в закупочной документации избыточного требования о наличии соответствующего заключения от независимой лаборатории, что привело к нарушению части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

На основании изложенного, Комиссия ФАС России, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 49, статьей 50 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

1. Признать в действиях АО «Одинцовская теплосеть» нарушение части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции, выразившееся в ограничении конкуренции при проведении электронных закупок № 31502567217, № 31603613271.

Ответственность за данное правонарушение предусмотрена частью 1 статьи 14.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Предписание АО «Одинцовская теплосеть» о нарушении антимонопольного законодательства не выдавать.

Решение может быть обжаловано в течении трех месяцев со дня его принятия в арбитражном суде.