

РЕШЕНИЕ № 022/01/17-34/2020

Резолютивная часть решения оглашена 30.06.2020 года

В полном объеме решение изготовлено «03» июля 2020 года г. Барнаул

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии:

С. <....>. - заместитель руководителя управления,

Члены Комиссии:

В. <....>. - начальник отдела антимонопольного контроля и естественных монополий;

Б. <....>. - главный специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля и естественных монополий,

Г. <....>. - ведущий специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля и естественных монополий,

рассмотрев дело № 022/01/17-34/2020 по признакам нарушения АО «Бийская типография «Катунь» (далее - ответчик) части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в необоснованном ограничении конкуренции путем непредставления участнику запроса котировок № 31908460024 - ООО «Терем» (далее - общество) провести тестирование предлагаемой продукции на оборудовании покупателя,

УСТАНОВИЛА:

В управление Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю (далее - Алтайское краевое УФАС России) поступило обращение ООО «Терем» (вх. № 1915291 от 18.11.2019) по вопросу нарушения антимонопольного законодательства АО «Бийская типография «Катунь» при проведении запроса котировок № 31908460024, повлекшего ограничение конкуренции.

На основании имеющихся в Алтайском краевом УФАС России документов и материалов установлено, что 30.10.2019 на официальном сайте в сети Интернет (www.zakupki.gov.ru) АО «Бийская типография «Катунь» размещено извещение № 31908460024 о проведении запроса котировок в электронной форме на поставку термальных позитивных пластин Abezeta Galaxy (или эквивалент), начальная (максимальная) цена договора - 26 100 (доллар США) с НДС. Закупка регламентирована нормами Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Пунктом 3.5 извещения заказчиком установлены требования к качеству и техническим характеристикам товара, в частности, установлены требования к технологическому процессу на оборудовании Fujifilm LUXEL T-9500 MII-SA CE, используемом заказчиком, а также параметры работы проявочного процессора

(скорость прохождения пластин через проявитель, температура проявителя). Участнику надлежало также представить наличие положительного заключения испытаний предлагаемых пластин на оборудовании покупателя.

Срок предоставления документации: с 30.10.2019 до 07.11.2019.

Из протокола от 07.11.2019 запроса котировок рассмотрения заявок №1204275 (лот 1) следует, что на участие поступило 3 заявки. Заявку ООО «Терем» комиссия признала несоответствующей требованиям пункта 3.5 Извещения в связи с отсутствием положительного заключения испытаний предлагаемых пластин на оборудовании покупателя.

В период закупки заказчиком, несмотря на требования закупочной документации, не предоставлена возможность провести испытания предлагаемых пластин участнику - ООО «Терем». В обоснование отказа ООО «Терем» в проведении тестирования в период закупки (с 30.10.2019 по 07.11.2019) АО «Бийская типография «Катунь» (вх. № 1917199 от 24.12.2019 и 1917446 от 30.12.2019) пояснило, что организация данного процесса не укладывалась в сроки проведения закупки.

В связи с отказом провести испытания на оборудовании покупателя в период проведения закупки, ООО «Терем» в составе заявке представлено положительное заключение испытания предлагаемых пластин Kaizen, проведенное ООО «Август Борг» ранее (17.08.2019). Согласно указанному заключению тестирование проведено на оборудовании Fujifilm LUXEL T-9500 CTP MII.

Модификация же оборудования заказчика (Fujifilm LUXEL T-9500 CTP MII-SA CE) отличается от модификации оборудования ООО «Август Борг», что является существенным для АО «Бийская типография «Катунь» и послужило основанием для отклонения заявки ООО «Терем».

Заявка участника закупки - ООО «Легион-Сервис» также признана несоответствующей требованиям пункта 3.5 документации в связи с отсутствием положительного заключения испытаний предлагаемых пластин на оборудовании покупателя. При этом, сведений об обращении общества к заказчику о предоставлении возможности тестирования продукции в антимонопольный орган не представлено.

Победителю запроса котировок - ООО «МАКЦЕНТР.РЕГИОНЫ» возможность тестирования пластин представлена заказчиком - АО «Бийская типография «Катунь» 11.10.2019, то есть до объявления закупки, что подтверждено соответствующим актом.

Таким образом, по результату проведения закупки 18.11.2019 АО «Бийская типография «Катунь» заключен договор на поставку позитивных термальных пластин с ООО «МАКЦЕНТР.РЕГИОНЫ».

Вышеуказанные обстоятельства, по мнению заявителя, ограничили право общества на равноправное и конкурентное участие в закупке, а также возможную победу, поскольку предложенное ООО «Терем» ценовое предложение ниже НМЦК и предложения победителя, чем нарушили права общества в сфере предпринимательской деятельности, и послужили основанием для обращения в антимонопольный орган.

Непредставление возможности ООО «Терем» в период проведения закупки провести тестирование предлагаемой продукции на оборудовании - АО «Бийская типография «Катунь», привело к созданию преимущественных условий и последующей победе ООО «МАКЦЕНТР.РЕГИОНЫ», а также к ограничению конкуренции заявителя, что свидетельствует о признаках нарушения части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» и является основанием для возбуждения настоящего дела.

В заседании Комиссии по рассмотрению дела заявителем поддержана позиция, изложенная в обращении. С целью дополнительного обоснования требований ООО «Терем» представлены (вх. № 203908 от 30.03.2020) доказательства, подтверждающие обращение общества 30.10.2020 в адрес ответчика по электронной почте (**b@t-katun.ru, d***@t-katun.ru) по вопросу проведения тестирования пластин на оборудовании АО «Бийская типография «Катунь»; детализация звонков, составленная ООО «Мегаком-ИТ», подтверждающая телефонные переговоры, состоявшиеся 29.10.2019 и 30.10.2019 между ООО «Терем» и заместителем директора по коммерческим вопросам АО «Бийская типография «Катунь» - П. <....>.

АО «Бийская типография «Катунь» в письменных пояснениях (вх. № 201822 от 17.02.2020, 203197 от 16.03.2020, 205137 от 20.04.2020) факт обращения ООО «Терем» 30.10.2019 по электронной почте по вопросу проведения тестирования предлагаемых пластин подтвердило, однако указало на невозможность обеспечения данного процесса в период проведения закупки. Из пояснений следует, что для проведения тестирования отсутствовало время в производственном плане типографии (в подтверждение загруженности производственного процесса в рассматриваемый период представлен график прохождения заказов и вывода форм), а также указано на необходимость настройки технологического процесса с обязательным участием сервисного инженера (из г. Новосибирска), поскольку оборудование находится на гарантийном обслуживании (представлена копия договора б/н от 25.06.2019 о приобретении устройства для изготовления термальных пластин форм Fujifilm LUXEL T-9500 CTR MII-SA CE), что исключило возможность оперативного разрешения ситуации в период проведения закупки.

Учитывая изложенные обстоятельства, заслушав представителей сторон, Комиссия Алтайского краевого УФАС России по рассмотрению настоящего дела пришла к следующим выводам.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» при проведении торгов, запроса котировок цен на товары (далее - запрос котировок), запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе: создание участнику торгов, запроса котировок, запроса предложений или нескольким участникам торгов, запроса котировок, запроса предложений преимущественных условий участия в торгах, запросе котировок, запросе предложений, в том числе путем доступа к информации, если иное не установлено федеральным законом.

Согласно части 5 статьи 17 Закона о защите конкуренции положения части 1 настоящей статьи распространяются, в том числе на все закупки товаров, работ, услуг, осуществляемые в соответствии с Федеральным законом от 18 июля 2011

года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках).

Таким образом, АО «Бийская типография «Катунь» в качестве заказчика обязано соблюдать принципы равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, при проведении закупочных процедур обществу запрещено осуществлять действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

В соответствии с частью 1 и 2 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принятыми правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее - положение о закупке). 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 соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки. Аналогичный принцип закупочной деятельности заказчика предусмотрен и Положением заказчика о закупках.

В закупочной документации заказчик обязан указать требования к качеству, техническим характеристикам товара, к их безопасности, к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, к размерам, упаковке, отгрузке товара и иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара потребностям заказчика.

В пункте 3.5 извещения о проведении запроса котировок в электронной форме среди требований к качеству поставляемого товара указано на обязательность проведения тестирования исключительно на оборудовании покупателя, а не на аналогичном. Таким образом, исходя из данного требования к продукции, заказчик обязан был обеспечить возможность каждому участнику провести тестирование предлагаемой продукции в период проведения закупки. Непредоставление такой возможности определенному участнику(ам), вопреки требованиям закупочной документации свидетельствует о нарушении принципа равноправия, справедливости, наличии дискриминации по отношению к участникам закупки и ограничивает конкуренцию.

В соответствии с проведенным анализом состояния конкуренции на товарном рынке при проведении закупки № 31908460024, антимонопольным органом установлено, что все участники данной закупки: ООО «Терем», ООО «Макцентр.Регионы» и ООО «Легион-Сервис» являлись между собой конкурентами на право заключения договора.

Вместе с тем, рассматриваемая закупка проведена АО «Бийская типография «Катунь» без намерения обеспечить надлежащую конкуренцию среди

потенциальных участников. Заказчиком еще до объявления запроса котировок в электронной форме (№ 31908460024) у двух хозяйствующих субъектов: ООО «МАКЦЕНТР.РЕГИОНЫ» (победитель) и ООО «Випсибировь» были запрошены и заблаговременно выбраны из предложенного ассортимента пластины для проведения тестирования, о чем указано АО «Бийская типография «Катунь» в представленных в письменных пояснениях (вх. № 1917446 от 30.12.2019).

Таким образом, заказчиком были обеспечены преимущественные условия для участия в рассматриваемой закупке вышеперечисленным хозяйствующим субъектам, так как закупочная документация была подготовлена таким образом (с указанием конкретных параметров испытаний продукции), что иной хозяйствующий субъект - потенциальный участник, во-первых, не будет иметь заключения о заранее проведенном тестировании продукции на оборудовании заказчика, а во-вторых, не будет иметь возможности провести тестирование в период закупки ввиду короткого срока ее проведения.

Комиссией по рассмотрению дела также дана оценка представленным АО «Бийская типография «Катунь» доказательствам невозможности проведения тестирования пластин ООО «Терем» в период проведения закупки (с 30.10.2019 по 07.11.2019). Из содержания условий договора купли-продажи от 25.06.2019, заключенного между АО «Бийская типография «Катунь» и ООО «ЯМ Интернешнл (Сибирь)», продавец обязан передать оборудование, осуществить доставку, установку, провести инструктаж специалистов покупателя и предоставить гарантийное обслуживание сроком на 12 месяцев.

В разделе 6 договора определены условия гарантийного обслуживания, согласно которым продавец осуществляет обслуживание и ремонт оборудования, устраняет дефекты, неисправности, осуществляет консультацию покупателя по вопросам эксплуатации, приобретения покупателем запасных частей. При этом, в указанном договоре отсутствуют условия, согласно которым покупатель обязан вызывать для настройки технологического процесса (текущей работы) специалиста сервисного центра. Доказательств того, что оборудование в период проведения закупки было неисправно и возникла необходимость оказания сервисных или иных гарантийных работ ответчиком не представлено. Напротив, АО «Бийская типография «Катунь» представлен производственный план и журнал, свидетельствующие о том, что в период проведения закупки оборудование работало в штатном режиме и необходимость участия сервисного специалиста отсутствовала.

26.05.2020 Комиссией Алтайского краевого УФАС России подготовлено заключение об обстоятельствах дела, в котором изложены установленные в ходе рассмотрения дела обстоятельства. Ко дню заседания Комиссии, назначенного на 30.06.2020 в антимонопольный орган какие-либо возражения и (или) письменные пояснения от участников дела относительно обстоятельств, изложенных в заключении об обстоятельствах дела от 26.05.2020 не поступили.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства,

РЕШИЛА:

1. Признать действия АО «Бийская типография «Катунь», выразившиеся в необоснованном ограничении конкуренции путем необеспечения возможности участнику запроса котировок № 31908460024 – ООО «Терем» провести тестирование предлагаемой продукции на оборудовании покупателя, нарушающими пункт 2 части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

2. Предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства АО «Бийская типография «Катунь» не выдавать в связи с заключением договора с ООО «Макцентр.Регионы».

Председатель Комиссии С<....>

Члены Комиссии <....>

<....>

<....>

Решение Комиссии может быть обжаловано в Арбитражный суд в течение 3 месяцев со дня принятия решения. Также решение Комиссии может быть обжаловано в коллегиальный орган федерального антимонопольного органа.