РЕШЕНИЕ

по делу № 058/01/17-609/2019

г. Пенза

Резолютивная часть решения оглашена «28» января 2020 г.

В полном объеме решение изготовлено «11» февраля 2020 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Пензенской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия, Комиссия Управления) в составе:

- П... – председателя Комиссии, заместителя руководителя Пензенского УФАС России;
- К... – члена Комиссии, главного специалиста-эксперта отдела антимонопольного контроля и рекламы,
- Х... – члена Комиссии, главного специалиста-эксперта отдела контроля закупок,

при участии

заявителя – генерального директора Общества с ограниченной ответственностью «Первая Абразивная Компания» (ИНН 1659103730, ОГРН 1101690035622, ул. Амирхана Еники, д. 17б, кв. 7б, г. Казань, Республика Татарстан, 420097) В... (выписка из ЕГРЮЛ);

ответчика – представителей Акционерного Общества «Радиозавод» (ИНН 5835049799, ОГРН 1045802500336 ул. Байдукова, д. 1, г. Пенза, Пензенская область, 440039) А... (доверенность № 88 от 16.10.2019), К... (доверенность № 89 от 16.10.2019), Г... (доверенность № 90 от 16.10.2019), И... (доверенность № 91 от 16.10.2019);

рассмотрев дело № 058/01/17-609/2019 в отношении Акционерного Общества «Радиозавод» по признакам нарушения части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» при проведении запроса котировок в электронной форме на право заключения договора поставки и монтаж компрессорной станции с системой воздухоочистки (извещение № 31908015680 от 21.06.2019, размещено на сайте <http://zakupki.gov.ru/>),

УСТАНОВИЛА:

В Пензенское УФАС России поступило обращение ООО «Первая Абразивная Компания» на действия организатора торгов - Акционерного Общества «Радиозавод» (далее – АО «Радиозавод») (ИНН 5835049799, ОГРН 1045802500336 ул. Байдукова, д. 1, г. Пенза, Пензенская область, 440039) при проведении запроса котировок в электронной форме на право заключения договора поставки и монтаж компрессорной станции с системой воздухоочистки (извещение № 31908015680 от 21.06.2019, размещено на сайте <http://zakupki.gov.ru/>), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства.

По результатам рассмотрения данной информации в действиях АО «Радиозавод» усмотрены признаки нарушения части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) при проведении запроса котировок в электронной форме на право заключения договора поставки и монтаж компрессорной станции с системой воздухоочистки (извещение № 31908015680 от 21.06.2019, размещено на сайте <http://zakupki.gov.ru/>).

На основании изложенного в соответствии с частью 1 статьи 23 и частью 12 статьи 44 Закона о защите конкуренции Пензенским УФАС России издан приказ от 16.09.2019 № 178 о возбуждении дела и создании комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в отношении акционерного общества «Радиозавод» по признакам нарушения части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» при проведении запроса котировок в электронной форме на право заключения договора поставки и монтаж компрессорной станции с системой воздухоочистки (извещение № 31908015680 от 21.06.2019, размещено на сайте <http://zakupki.gov.ru/>).

Определением от 27.09.2019 рассмотрение дела № 058/01/17-609/2019 назначено на 21.10.2019.

На рассмотрении дела 21.10.2019 представители АО «Радиозавод» поддержали доводы, ранее изложенные в письменных пояснениях от 14.10.2019 (вх. № 3300), указав, что участник закупки – ООО «Первая Абразивная Компания» по результатам проведения постквалификации отстранен от участия в аукционе, поскольку Обществом не представлены документы, запрошенные в Уведомлении о проведении постквалификации № 45/320 от 05.07.2019, а именно технические условия и технические паспорта на предлагаемое к поставке оборудование.

Генеральный директор ООО «Первая Абразивная Компания» В... не согласился с доводами представителей АО «Радиозавод», указав, что предлагаемое оборудование полностью соответствует Техническому

заданию Документации о закупке.

Кроме того, ООО «Первая Абразивная Компания» - официальный дистрибьютер данного оборудования, его производителем не является, при этом, возможность предоставления технических паспортов на предлагаемое оборудование отсутствовала.

Определением от 21.10.2019 рассмотрение дела № 058/01/17-609/2019 отложено и назначено на 12.11.2019.

На рассмотрении дела 12.11.2019 представители АО «Радиозавод» пояснили, что для повторного подтверждения соответствия требуемым параметрам предлагаемого оборудования закупочной комиссией принято решение о проведении процедуры постквалификации в отношении ООО «Первая Абразивная Компания», поскольку Обществом предложен эквивалент закупаемого оборудования.

При этом, процедура постквалификации в отношении участника закупки, занявшего второе место, не проводилась ввиду отсутствия обязанности закупочной комиссии в принятии данного решения.

На рассмотрении дела 12.11.2019 генеральным директором ООО «Первая Абразивная Компания» представлена письменная позиция по рассматриваемому делу, согласно которой В... возразил против указанной в определении Комиссии Управления от 21.10.2019 информации относительно данных им пояснений по поводу невозможности предоставления технических паспортов.

В... указано, что технические условия и паспорта на предлагаемое оборудование 09.07.2019 направлены в адрес АО «Радиозавод» посредством электронной почты. При этом, у АО «Радиозавод» отсутствовали основания для запроса технических условий и паспортов, поскольку Извещение не содержит требований о предоставлении данных документов при проведении постквалификации.

Кроме того, В... представлены сертификат соответствия и сертификат дилера, выданный ООО ГК «Берг», являющимся производителем предлагаемого оборудования.

Также В... заявлено ходатайство о предоставлении расшифровки аудиопотокола заседания Комиссии от 21.10.2019.

Комиссия Управления, рассмотрев заявленное ходатайство, приняла решение в удовлетворении отказать.

Определением от 12.11.2019 рассмотрение дела № 058/01/17-609/2019 отложено и назначено на 09.12.2019.

На рассмотрении дела 09.12.2019 представителем АО «Радиозавод» К...

заявлено ходатайство об истребовании у ООО «Первая Абразивная Компания» паспорта компрессора, представленного для обозрения Комиссии Управления в ходе заседания 12.11.2019 и приобщении его к материалам дела.

Генеральный директор ООО «Первая Абразивная Компания» В... возражал против удовлетворения заявленного ходатайства.

Комиссия Управления, рассмотрев заявленное ходатайство представителя АО «Радиозавод», приняла решение его удовлетворить.

Кроме того, на заседании Комиссии Управления генеральным директором ООО «Первая Абразивная Компания» В... представлена письменная позиция по рассматриваемому делу.

Определением от 09.12.2019 рассмотрение дела № 058/01/17-609/2019 отложено и назначено на 18.12.2019.

18.12.2019 в Пензенское УФАС России поступило ходатайство ООО «Первая Абразивная Компания» о рассмотрении дела в отсутствие представителей.

На заседании Комиссии 18.12.2019 представители АО «Радиозавод» поддержали ранее изложенную позицию по рассматриваемому делу.

Также председатель Комиссии огласил заключение об обстоятельствах дела.

Определением от 18.12.2019 рассмотрение дела № 058/01/17-609/2019 отложено и назначено на 28.01.2020.

Изучив материалы дела, представленные документы и информацию, выслушав объяснения лиц, участвующих в деле, Комиссия Управления установила следующее.

Закупка АО «Радиозавод» проводилась в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" (далее - Закон о закупках).

В соответствии с частью 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 указанной статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Согласно части 2 указанной статьи 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.

АО «Радиозавод» руководствуется Единым Положением о закупке Государственной корпорации «Ростех», утвержденным Наблюдательным советом Государственной корпорации «Ростех» (протокол № 2 от 18.03.2015) (далее – Положение о закупках).

21.06.2019 заказчиком – АО «Радиозавод» на официальном сайте Российской Федерации www.zakupki.gov.ru было опубликовано извещение № 31908015680, а также документация о проведении запроса котировок в электронной форме на право заключения договора поставки и монтаж компрессорной станции с системой воздухоочистки.

Начальная (максимальная) цена контракта составляет 990 702,50 руб.

Дата начала срока подачи заявок – 21.06.2019.

Дата и время окончания подачи заявок (по местному времени) – 01.07.2019 в 10.00.

Дата рассмотрения заявок – 04.07.2019.

Дата подведения итогов – 04.07.2019.

Согласно Протоколу рассмотрения заявок № 2321 от 04.07.2019 на участие в запросе котировок подано 4 заявки, 2 из которых были не допущены до дальнейшего участия в закупке. По результатам проведенной ранжировки заявок заявка № 51821 (ООО «Первая Абразивная Компания») с ценовым предложением 649 999,92 руб. заняла первое место. В соответствии с пунктом 4.15 Извещения закупочной комиссией принято решение о проведении постквалификации в отношении ООО «Первая Абразивная Компания».

05.07.2019 заказчиком в адрес ООО «Первая Абразивная Компания» направлено уведомление (исх. № 45/320) о необходимости прохождения постквалификации и предоставлении копий технических условий и паспортов на поставляемое оборудование.

09.07.2019 ООО «Первая Абразивная Компания» для прохождения постквалификации были представлены следующие документы:

1. Руководство пользователя «Винтовые компрессора Berg».
2. Руководство пользователя «Рефрижераторные осушители Berg».
3. Сборочный чертеж на «Ресивер РВ 900-10».
4. Руководство по эксплуатации на «Сепараторы циклонные магистральные сжатого воздуха серии AS 29».
5. Руководство по эксплуатации на «Фильтры магистральные сжатого воздуха серии AF».
6. Руководство по эксплуатации «Конденсатоотводчик поплавкового типа FD».

Согласно Протоколу о подведении итогов № 2321/2 от 10.07.2019 закупочной

комиссией на основании пункта 4.15.7 Извещения принято решение об отклонении участника закупки с идентификационным номером № 51821 (ООО «Первая Абразивная Компания») по следующим причинам:

- не представлены документы, необходимые для прохождения постквалификации;
- исходя из представленных документов были выявлены следующие несоответствия:

по позиции 3 - несоответствие габаритных размеров (длина/диаметр/высота) 1100 x 800 x 2165 мм (требуемые: (длина/диаметр/высота) не более 880 x 812 x 2250 мм);

по позиции 5 - несоответствие габаритных размеров (длина x высота) 106 x 278 мм (требуемые: не менее (длина x высота) 109x513,5 мм);

по позиции 6 - несоответствие габаритных размеров (длина x высота) 106 x 278 мм (требуемые: не менее (длина x высота) - 109x513,5 мм);

по позиции 7 - несоответствие габаритных размеров (длина x высота) 106 x 278 мм (требуемые: не менее (длина x высота) 109x513,5 мм).

С учетом того, что требованиям Извещения соответствует только одна заявка, закупка признана несостоявшейся, закупочной комиссией принято решение заключить договор с участником закупки с идентификационным номером № 51600 (ценовое предложение – 980 000 руб.).

Согласно письменным пояснениям АО «Радиозавод» в Протоколе о подведении итогов № 2321/2 от 10.09.2019 в качестве основания для отклонения заявки ошибочно указано несоответствие габаритных размеров предлагаемого ООО «Первая Абразивная Компания» оборудования. При этом, по мнению АО «Радиозавод», ошибочное указание сведений о несоответствии габаритных размеров не повлияло на итоги закупки, поскольку заявка ООО «Первая Абразивная Компания» подлежала отклонению по причине непредставления запрашиваемой документации в рамках проводимой процедуры постквалификации.

В соответствии с пунктом 8.6.1 Положения о закупке постквалификация представляет собой процедуру дополнительной проверки участника закупки на достоверность ранее заявленных им параметров квалификации и условий исполнения договора, на достоверность ранее представленной информации и документов.

Пунктом 8.6.3 Положения о закупках установлено, что постквалификация проводится по решению закупочной комиссии в отношении участника закупки:

- занявшего первое место в ранжировке участников процедуры закупки по итогам осуществления оценки и сопоставления заявок;
- занявшего второе место в ранжировке участников процедуры закупки по итогам осуществления оценки и сопоставления заявок, если участник закупки, занявший первое место, не прошел постквалификацию либо отказался от прохождения постквалификации;

- занявшего третье место в ранжировке участников процедуры закупки по итогам осуществления оценки и сопоставления заявок, если участник закупки, занявший первое место, не прошел постквалификацию либо отказался от проведения постквалификации, и участник закупки, занявший второе место, не прошел постквалификацию либо отказался от прохождения постквалификации;

- признанного единственным участником закупки по итогам рассмотрения заявки.

В соответствии с пунктом 4.15.3 Извещения, постквалификация проводится по решению закупочной в отношении участника закупки:

- занявшего первое место в ранжировке участников закупки по итогам осуществления оценки и сопоставления заявок;

- занявшего второе место в ранжировке участников закупки по итогам осуществления оценки и сопоставления заявок, если участник закупки, занявший первое место, не прошел постквалификацию либо отказался от проведения постквалификации;

- признанного единственным участником закупки по итогам рассмотрения заявки.

Пунктом 8.6.6 Положения о закупках установлено, что в ходе проведения постквалификации организатор закупки имеет право:

- запрашивать предоставление участником закупки документов, установленных извещением, документацией о закупке, в целях подтверждения заявленных параметров квалификации и условиям исполнения договора;

- инспектировать производство участников закупки на предмет наличия заявленных ими характеристик и их соответствия установленным в извещении, документации о закупке параметрам квалификации и условиям исполнения договора;

- запрашивать у соответствующих органов государственной власти, у юридических и физических лиц, указанных в заявке и приложениях к ней, информацию о достоверности сведений, представленных в заявке.

Аналогичные положения предусмотрены в пункте 4.15 Извещения об осуществлении закупки.

Пунктом 8.6.7 Положения о закупках, а также пунктом 4.15.7 Извещения предусмотрено, что результатам проведения постквалификации закупочная комиссия вправе принять решение об отстранении участников закупки, не подтвердивших своего соответствия установленным в извещении, документации о закупке параметрам квалификации и условиям исполнения договора (не прошедших постквалификацию) или отказавшихся от прохождения постквалификации.

В рассматриваемом случае при проведении постквалификации в отношении участника ООО «Первая Абразивная Компания» были запрошены копии технических условий и паспортов на поставляемое оборудование.

Согласно представленным доказательствам, ООО «Первая Абразивная

Компания» не является производителем оборудования, а обладает сертификатом официального дилера ООО ГК «Берг», оборудование которого было предложено к поставке.

Между тем, технические условия и паспорта на оборудование отсутствуют в свободном доступе, что предполагает необходимость запроса данной информации у производителя оборудования.

В отсутствие обязанности производителя оборудования как-либо реагировать на соответствующие запросы участников закупки о предоставлении копии технических условий и паспортов, возможность участника пройти процедуру постквалификации в соответствии с указанными требованиями заказчика в целом зависит от волеизъявления третьих лиц - производителей, что ограничивает возможность участника закупки на прохождение постквалификации.

При этом ни извещением, ни документацией о закупке не установлена обязанность предоставления копий технических условий и паспортов как в составе заявки, так и при прохождении процедуры постквалификации.

Кроме того, документацией предусмотрена обязанность исполнителя представить технические условия и паспорта на оборудование на этапе его поставки.

Исходя из изложенного Комиссия Управления приходит к выводу о том, что у заказчика – АО «Радиозавод» отсутствовали правовые основания для запроса копий технических условий и паспортов у ООО «Первая Абразивная Компания» в рамках проводимой процедуры постквалификации.

Указанные действия заказчика нарушают пункт 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, приводят (могут привести) к ограничению конкуренции.

В соответствии с требованиями пункта 8.6.3 Положения о закупках постквалификация проводится по решению закупочной комиссии в отношении участника закупки, занявшего второе место в ранжировке участников процедуры закупки по итогам осуществления оценки и сопоставления заявок, если участник закупки, занявший первое место, не прошел постквалификацию либо отказался от прохождения постквалификации.

Процедура постквалификации в отношении второго участника (идентификационный номер <...> – АО ПО «Компрессорные машины»), допущенного к участию в закупке, не проводилась.

В результате чего данный участник был признан победителем без проведения процедуры постквалификации.

Комиссия Управления принимает во внимание пояснения представителей АО «Радиозавод» относительно того, что у закупочной комиссии отсутствует обязанность по проведению процедуры постквалификации в отношении участника закупки, занявшего второе место в ранжировке, поскольку принятие решения о проведении постквалификации является правом закупочной комиссии, но не обязанностью.

Однако, Комиссия Управления отмечает, что положение о закупке и документация о закупке не определяет срок и порядок проведения такой постквалификации,

запроса и состава документов для подтверждения участника заявленными параметрами квалификации.

При этом, положения документации о закупке, ставящие, возможность проведения постквалификации в зависимости от волеизъявления закупочной комиссии, возможность запрашивать дополнительно информацию и осуществлять выездные проверки создает (может создать) дискриминационные условия для участников закупки и как следствие может привести к злоупотреблению правом закупочной комиссии по отношению к участникам закупки.

Согласно письменным пояснениям АО «Радиозавод», у закупочной комиссии имелись правовые основания для запроса копий технических условий и паспортов на предлагаемое к поставке оборудование в соответствии с пунктом 4.15.6 Извещения и пункта 30 Информационной карты документации о запросе котировок, которые регламентируют право Заказчика на проведение постквалификации, в ходе которой, предусмотрено право запрашивать предоставление участником закупки документов, установленных Извещением, в целях подтверждения заявленных параметров квалификации и условий исполнения договора.

Также, по мнению АО «Радиозавод», ООО «Первая Абразивная Компания» намеренно не представлены запрошенные копии технических условий и паспортов на поставляемое оборудование.

По вышеизложенным доводам АО «Радиозавод», Комиссия Управления обращает внимание на то, что Извещением не установлена обязанность участника запроса котировок по предоставлению копий технических условий и паспортов на предлагаемое к поставке оборудование в рамках проводимой процедуры постквалификации. Кроме того, Извещением не определен состав документов, необходимых для прохождения процедуры постквалификации.

При этом, АО «Радиозавод» не представлены доказательства, свидетельствующие о намеренном непредставлении ООО «Первая Абразивная Компания» запрашиваемых документов для подтверждения заявленных параметров.

В соответствии с Приказом Федеральной антимонопольной службы от 28.04.2010 № 220 «Об утверждении порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке» в рамках рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства проведен анализ состояния конкуренции на товарном рынке в объеме, необходимом для принятия решения.

Временным интервалом исследования определен 2019 год.

Предметом аукциона является право заключения договора поставки и монтаж компрессорной станции с системой воздухоочистки.

В состав участников аукциона входят два участника, заявки которых были допущены до участия в закупке – ООО «Первая Абразивная Компания», АО ПО «Компрессорные машины».

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

Действия АО «Радиозавод» по истребованию документов в рамках проведенной процедуры постквалификации в отношении ООО «Первая Абразивная компания», непредусмотренных Извещением об осуществлении закупки привели к ограничению прав указанного участника закупки, что привело (могло привести) к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

Учитывая изложенное, Комиссия пришла к выводу о наличии в рассматриваемых действиях АО «Радиозавод» нарушения части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Принимая во внимание, что на момент принятия решения по настоящему делу обязательства по контракту сторонами исполнены, Комиссией принято решение обязательное для исполнения предписание не выдавать.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, статьей 49 Закона о защите конкуренции, Комиссия по рассмотрению дел о нарушении антимонопольного законодательства

РЕШИЛА:

1. Признать действия АО «Радиозавод» (ИНН 5835049799, ОГРН 1045802500336 ул. Байдукова, д. 1, г. Пенза, Пензенская область, 440039), выразившиеся в истребовании у участника закупки документов в рамках проведения процедуры постквалификации, непредусмотренных Извещением об осуществлении закупки при проведении запроса котировок в электронной форме на право заключения договора поставки и монтаж компрессорной станции с системой воздухоочистки (извещение № 31908015680 от 21.06.2019, размещено на сайте <http://zakupki.gov.ru/>), которые привели (могли привести) к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, нарушением части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

2. Предписание по делу о нарушении антимонопольного законодательства не выдавать.

3. Материалы дела передать должностному лицу Пензенского УФАС России для решения вопроса о привлечении к административной ответственности виновных лиц.

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке течение трех месяцев со дня его принятия.