ПАО «ТГК-2»

150003, г. Ярославль,
ул. Пятницкая, д. 6

e-mail: energy@tgc-2.ru

ООО «Прайм»

107150, г. Москва, ул. Бойцовая, д.17,

корп. 3, оф. 25

e-mail: kna@1-prime.ru

Заключение

об обстоятельствах дела № 076/01/17-990/2021 о нарушении

антимонопольного законодательства

08.12.2021 г. Ярославль

Комиссия Ярославского УФАС России в составе:

председатель Комиссии — заместитель руководителя управления
Гудкевич Е.В.,

члены Комиссии: врио начальника отдела контроля органов власти и рекламы Шарутина С.А., ведущий специалист-эксперт отдела контроля органов власти и рекламы Давыдова А.М.,

рассмотрев дело № 076/01/17-926/2021о нарушении ПАО «ТГК-2»
(ИНН 7606053324, ОГРН 1057601091151, 150003, г. Ярославль, ул. Пятницкая, д. 6) части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившемся в установлении в закупочной документации на право заключения договора поставки копировально-множительной техники для нужд
ПАО «ТГК-2» (извещение № 32110574304) требования о представлении участником закупки в составе заявки документов от производителя предлагаемого к поставке товара, подтверждающих наличие у участника полномочий на поставку данного товара и возможности исполнения предоставляемых производителем гарантийных обязательств, что

привело к ограничению доступа к участию в закупке,

в присутствии от ПАО «ТГК-2» - <...> (по доверенности),

в отсутствие на заседании Комиссии представителя ООО «Прайм», о месте и времени рассмотрения дела уведомленного надлежащим образом,

руководствуясь статьей 48.1 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

у с т а н о в и л а:

В соответствии со статьей 48.1 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закона о защите конкуренции) перед окончанием рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства при установлении в действиях (бездействии) ответчика по делу нарушения антимонопольного законодательства комиссия принимает заключение об обстоятельствах дела.

Заключение об обстоятельствах дела оформляется в виде отдельного документа, подписывается председателем и членами комиссии и должно содержать:

1) фактические и иные обстоятельства дела, установленные комиссией, в том числе обстоятельства, установленные в ходе проведенного антимонопольным органом анализа состояния конкуренции, и обстоятельства, установленные в ходе проведения проверок соблюдения требований антимонопольного законодательства;

2) доказательства, на которых основаны выводы комиссии об обстоятельствах дела, мотивы, по которым комиссия отвергла те или иные доказательства, приняла или отклонила приведенные в обоснование своих требований и возражений доводы лиц, участвующих в деле.

<u>В ходе рассмотрения дела установлены следующие обстоятельства.</u>

20.08.2021 на официальном сайте zakupki.gov.ru ПАО «ТГК-2» размещено извещение № 32110574304 и документация о проведении запроса предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора поставки копировально-множительной техники для нужд ПАО «ТГК-2».

Согласно пункту 5.4 Технического задания, являющегося Приложением № 1 к закупочной документации, поставщик должен предоставить соответствующее подтверждение возможности исполнения гарантии, установленной производителем (один из вариантов):

- информационное письмо от производителя, или иной документ, подтверждающий, что участник может обеспечить обслуживание товара в рамках требуемого гарантийного срока;

- информационное письмо от сервисного центра, авторизованного производителем, или иной документ, подтверждающий, что участник может обеспечить обслуживание товара в рамках требуемого гарантийного срока.

Пунктом 6.1 Технического задания установлено, что к рассмотрению принимаются заявки от

официальных поставщиков, с подтверждением своих полномочий от производителя оборудования (предоставить подтверждающие документы по форме производителя).

Из содержания ответа заказчика на запрос разъяснений, размещенного на официальном сайте zakupki.gov.ru 01.09.2021, также следует, что указанные документы должны быть представлены участником закупки в составе заявки.

В соответствии с подпунктом «а» пункта 4.9.6 закупочной документации по результатам рассмотрения вторых частей заявок закупочная комиссия отклоняет заявки, в том числе в связи с несоответствием заявки по составу, содержанию и правильности оформления требованиям документации о закупке по существу.

Заявитель полагает, что установление заказчиком требования о представлении участником закупки в составе заявки документов, подтверждающих наличие у него партнерских отношений с заводов-изготовителем предлагаемого к поставке товара, является избыточным и нарушает закрепленные в пункте 2 части 1 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее — Закон о закупках) принципы равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Частью 1 статьи 17 Федеральный закон от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции) установлен запрет на совершение при проведении торгов действий, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Пунктом 3 части 1 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен принцип целевого и экономически эффективного расходования денежных средств заказчика на приобретение товаров, работ, услуг и реализации мер, направленных на сокращение издержек заказчика.

Как следует из письменных пояснений ПАО «ТГК-2» (вх. № 9157 от 09.09.2021, вх. № 11099 от 03.11.2021), поставка закупаемых обществом устройств печати возможна только при участии авторизованных партнеров HP, так как инсталляция устройств требует участия авторизованного сервисного специалиста, и поставщик, не соответствующий установленным пунктом 6.1 Технического задания требованиям, не сможет исполнить свои обязательства по поставке МФУ, в связи с чем потребности ПАО «ТГК-2» не будут удовлетворены надлежащим образом. Данный довод заказчика основан на представленном в материалы дела письме ООО «ЭйчПи Инк»
(исх. № INF/1074/2021 от 08.09.2021), согласно которому приобретение и поставка закупаемых ПАО «ТГК-2» устройств печати может быть осуществлена только авторизованными партнерами HP. Исполнить предусмотренные закупочной документацией гарантийные обязательства, по мнению заказчика, также может исключительно поставщик, являющийся авторизованным партнером изготовителя закупаемой техники.

Требование представления участником закупки в составе заявки документов, подтверждающих его право на поставку товара, является излишним и не способно минимизировать риск неисполнения договора, а также не является надлежащей гарантией исполнения обязательства по поставке товара и гарантийных обязательств, поскольку, подавая заявку на участие в закупке, хозяйствующий субъект уже обязуется, в случае признания его победителем закупки, поставить закупаемый товар в соответствии с изложенными в закупочной документации требованиями заказчика.

Кроме того, обжалуемое требование заказчика является критерием допуска к участию в закупке, что, в совокупности с отсутствием законодательно закрепленной обязанности производителя предлагаемого участником закупки к поставке товара предоставить участнику закупки документы, поименованные в пунктах 5.4, 6.1 Технического задания, ставит возможность хозяйствующего субъекта участвовать в закупке в прямую зависимость от волеизъявления указанного третьего лица и приводит к необоснованному ограничению

конкуренции.

В соответствии с Минимальными техническими требованиями к поставляемой продукции, установленным заказчиком в Техническом задании, участник закупки вправе предложить к поставке удовлетворяющую потребностям заказчика технику с товарным знаком «HP» либо эквивалент. Таким образом, содержащиеся в письме ООО «ЭйчПи Инк» сведения не исключают возможность поставки требуемого заказчику товара иного производителя лицом, не состоящим с ним в партнерских отношениях. Более того, участник закупки вправе заключить партнерское соглашение с производителем печатных устройств уже после признания его победителем закупки.

В соответствии с протоколом рассмотрения первых частей заявок от 15.09.2021 на участие в закупке поступила одна заявка, ООО «Прайм» в силу установления в закупочной документации обжалуемого требования, заявку не подало, что также косвенно свидетельствует о наличии признаков ограничения конкуренции.

Вместе с тем, рынок поставки копировально-множительной техники на территории Ярославской области является высоко конкурентным, поскольку помимо ООО «Прайм» на данном рынке осуществляют деятельность ООО «Мастер-РМ», ООО «Саммит», ООО «АЙТИ-Сфера», ООО «Интерлазер», ООО «ИТ-Стандарт» и иные хозяйствующие субъекты.

Вывод о неправомерности установления в закупочной документации требования о подтверждении участниками закупки наличия у них на момент подачи заявки партнерских отношений с производителем предлагаемого к поставке товара путем представления в составе заявки документов, получение которых зависит от волеизъявления третьих лиц, находит свое подтверждение в сложившейся судебной практике (например, пункт 6 Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», утвержденного Президиумом Верховного Суда Российской Федерации 16.05.2018, Постановление Девятого арбитражного апелляционного суда от 11.07.2017 № 09АП-27998/2017 по делу № А40-26449/17).

На основании изложенного Комиссия приходит к выводу о том, что рассматриваемые действия ПАО «ТГК-2» нарушают запрет, предусмотренный частью 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Председатель Комиссии Е.В. Гудкевич

Члены Комиссии С.А. Шарутина

А.М. Давыдова