

РЕШЕНИЕ

по делу №02-06/16А о нарушении антимонопольного законодательства

г. Якутск

резюлютивная часть оглашена «26» февраля 2016 года

изготовлено в полном объеме «09» марта 2016 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) по рассмотрению дела в составе:

Ярыгиной О.А. – заместителя руководителя, начальника отдела антимонопольного контроля Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия), председателя Комиссии;

Емельяновой Л.В. – заместителя начальника отдела антимонопольного контроля Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия), члена Комиссии;

Лаврентьева И.А. – главного специалиста-эксперта отдела антимонопольного контроля Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия), члена Комиссии.

При участии:

От ответчика:

Акционерная компания «АЛРОСА» (Публичное акционерное общество) – не явились, надлежащим образом уведомлены;

От заявителя:

Совместное Белорусско-Российского предприятие «Технотон» - ЗАО – не явились,

надлежащим образом уведомлены.

рассмотрев дело №02-06/16А возбужденное в отношении АК «АЛРОСА» (ПАО) по признакам нарушения части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ "О защите конкуренции»

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) поступило заявление Совместного Белорусско-Российского предприятия «Технотон» - ЗАО, адрес: 223060, Республика Беларусь, Минская область, Минский район, Новодворский с/с, район д. Большое Стиклево, 40/2-59, офис 114 (далее по тексту – заявитель, СП «Технотон»), на действия АК «АЛРОСА» (ПАО), адрес: 678174, Республика Саха (Якутия), г. Мирный, ул. Ленина, д 6 (далее по тексту – Заказчик), которое указывают на признаки нарушения части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции».

СП «Технотон» в заявлении указывает на следующее:

22 декабря 2015 года АК «АЛРОСА» (ПАО) на официальном сайте zakupki.gov.ru было опубликовано извещение №31503127147 о проведении закрытой неконкурентной закупочной процедуры на поставку расходомеров топлива Eurosens путем запроса коммерческого предложения с указанием поставщика.

1) Согласно Документации о закупке Заказчик проводит закрытый неконкурентный запрос коммерческого предложения на право заключения договора на поставку расходомеров топлива Eurosens.

Заказчик проводит неконкурентную закупку в рамках ст. 12 Положения о закупках АК «АЛРОСА» (ПАО), однако способом запроса коммерческих предложений, который в свою очередь в силу ст. 8 Положения о закупках АК «АЛРОСА» (ПАО) может применяться только в конкурентной закупке.

Данные действия Заказчика нарушают порядок, установленный ст. 8, 9, 12 Положения о закупках АК «АЛРОСА» (ПАО).

2) Согласно Документации о закупке – редакция 2 Заказчик проводит закрытую закупку на поставку расходомеров топлива исключительного бренда Eurosens с указанием конкретного поставщика. Кроме того, в соответствии с п. 4.2 Документации о закупке возможность поставки «аналогичной»/«эквивалентной» продукции не допускается.

Расходомеры топлива не являются продукцией, которая в силу уровня сложности, специального характера или особенностей конъюнктуры рынка может быть закуплена только у ограниченного круга поставщиков.

В конкурсной документации отсутствует информация, по какой причине Заказчик намерен закупить расходомеры топлива исключительного бренда Eurosens, несмотря на наличие аналогичной продукции.

Таким образом, не указав на возможность поставки эквивалентного товара,

обладающего необходимыми характеристиками, помимо бренда Eurosens, Заказчик ограничивает количество участников закупочной процедуры единственным поставщиком, тем самым ставя в привилегированное положение поставщика расходомеров топлива бренда Eurosens – ООО «Оборудование контроля топлива» при отсутствии к тому законных оснований.

АК «АЛРОСА» (ПАО) представила письменный отзыв по доводам заявителя.

Комиссия по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства, выслушав доводы лиц, участвующих в деле, рассмотрев представленные документы, доказательства, приходит к следующим выводам.

Статьей 17 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» установлены антимонопольные требования к торгам, запросу котировок цен на товары, запросу предложений.

В соответствии с частью 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:

- 1) координация организаторами торгов, запроса котировок, запроса предложений или заказчиками деятельности их участников;
- 2) 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;
- 3) нарушение порядка определения победителя или победителей торгов, запроса котировок, запроса предложений;
- 4) участие организаторов торгов, запроса котировок, запроса предложений или заказчиков и (или) работников организаторов или работников заказчиков в торгах, запросе котировок, запросе предложений.

22 декабря 2015 года на официальном интернет-сайте Российской Федерации в сети Интернет для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг: www.zakupki.gov.ru было размещено извещение №31503127147 о проведении неконкурентной закупки на поставку расходомеров топлива Eurosens. Закупка осуществляется у субъектов малого и среднего предпринимательства.

Дата и время окончания подачи заявок – 18.01.2016 в 17:30.

Дата и время рассмотрения заявок – 31.03.2016 в 17:30.

Дата и время подведения итогов – 29.04.2016 в 17:30.

В соответствии с п. 1.2. Документации о закупке на закрытый неконкурентный запрос коммерческого предложения на право заключения договора на поставку

расходомеров топлива Eurosens (далее – Документация о закупке) формой закупки является закрытый неконкурентный запрос коммерческого предложения.

В соответствии с п. 4.2. Документации о закупке возможность поставки «аналогичной»/«эквивалентной» продукции не допускается.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 г. №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» 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 данной статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Федеральным законом №223-ФЗ установлено, что закупочная деятельность заказчика регламентируется Положением о закупках. Положение о закупках определяет единый порядок, условия и процедуру закупки товаров, работ (услуг) для нужд и за счет средств АК «АЛРОСА» (ОАО). В соответствии с Положением АК «АЛРОСА» (ОАО) процедурная регламентация закупок вводится в целях обеспечения целевого и эффективного расходования денежных средств Компании, а также получения экономически обоснованных затрат.

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.

На официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о заказах www.zakupki.gov.ru было размещено Положение о закупках АК «АЛРОСА» (ОАО) (далее по тексту – Положение о закупках), утвержденное Наблюдательным советом АК «АЛРОСА» (ОАО) (протокол №А01/227-ПР-НС от 24.03.2015), которое определяет порядок выбора поставщиков (подрядчиков, исполнителей), условия и порядок осуществления закупок товаров, работ, услуг для собственных нужд.

Целями Компании при проведении закупочных процедур является выбор надежного поставщика, способного обеспечить поставку закупаемой продукции на наилучших для Компании условиях.

Данная процедура запроса коммерческого предложения производится в соответствии с Положением о закупках АК «АЛРОСА» (ОАО).

В соответствии с определением об отложении рассмотрения дела № 02-06/16А от 15 февраля 2016 года АК «АЛРОСА» (ОАО) представило обоснование требования на исключительный бренд Eurosens при закупке на поставку расходомеров топлива и обоснование отсутствия возможности поставки «аналогичной»/«эквивалентной» продукции. АК «АЛРОСА» (ОАО) пояснило следующее:

Для реализации программы АК «АЛРОСА» (ОАО) по внедрению инструментального учета расхода топлива с использованием проточных расходомеров было проведено всестороннее сравнение качественных характеристик, изготавливаемых и

предлагаемых к поставке расходомеров топлива и сопутствующего оборудования различных изготовителей, в том числе и зарубежных

В 2014-2015 годах закупа проводилась как открытая. На конкурентной основе был выбран изготовитель оборудования Eurosens ЗАО «Мехатроника», Республика Беларусь. Специалистами указанного изготовителя впоследствии было проведено обучение работников подразделений АК «АЛРОСА» (ПАО) по устройству, принципу работы, монтажу, особенностям эксплуатации поставленных расходомеров.

В целях унификации оборудования, в 2016 году закупка опубликована как неконкурентная, закрытая с целью закупки приборов производства ЗАО «Мехатроника», дилером которого на территории РФ является ООО «Оборудование контроля топлива».

В случае приобретения аналогов расходомеров топлива производства другого завода потребуются дополнительная доработка программного обеспечения и бортовых комплектов каждого автомобиля для внедрения их в общую Систему мониторинга «ТРЕК», что повлечет дополнительные затраты.

Таким образом, в случае перехода на оборудование иного производителя АК «АЛРОСА» (ПАО) имеет все объективные риски по дополнительным затратам.

В связи с изменением производственной программы, 11 февраля 2016 года АК «АЛРОСА» (ПАО) было принято решение об отказе от проведения закупочной процедуры в ЕИС на поставку расходомеров топлива Eurosens и признании закупки несостоявшейся.

В соответствии с выпиской из протокола Заседания Тендерной комиссии УМТС АК «АЛРОСА» (ПАО) по централизованным закупкам №18.6 от 11.02.2016 закупка признана несостоявшейся.

В соответствии с п. 1 ч. 17.2 ст. 17 Положения о закупках организатор закупки вправе отказаться от проведения любой процедуры закупок (кроме конкурса и аукциона) после ее объявления в любое время, если иное прямо не указано в документации о закупке.

В соответствии с п. 2.4.1 Документации о закупке Закупочный орган вправе отказаться от проведения закупочной процедуры в любое время, вплоть до заключения договора, не неся никакой ответственности перед участниками запроса коммерческих предложений.

Так как на момент признания закупки несостоявшейся не была проведена процедура рассмотрения заявок на участие в запросе предложений, действия заказчика не привели к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Таким образом, действия АК «АЛРОСА» (ПАО) при проведении закрытой неконкурентной закупочной процедуры на поставку расходомеров топлива Eurosens путем запроса коммерческого предложения с указанием поставщика, не привели к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, и в целом не содержат состава нарушения ч. 1 ст. 17 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции».

Комиссия, 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",

РЕШИЛА:

Прекратить рассмотрение дела №02-06/16А, возбужденное в отношении АК «АЛРОСА» (ПАО), в связи с отсутствием нарушения части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции" в рассматриваемых комиссией действиях.

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в арбитражный суд.

Председатель Комиссии:

О.А. Ярыгина

Члены Комиссии:

Л.В. Емельянова

И.А. Лаврентьев