

РЕШЕНИЕ

по делу № 06/А-17-2018

Резолютивная часть решения оглашена «24» мая 2018 г. г. Кемерово В
полном объеме решение изготовлено «07» июня 2018 г.

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

Председателя комиссии:

<...>

Членов комиссии <...>;

<...>;

<...>,

при ведении протокола заседания Комиссии с использованием аудиозаписи

при участии:

- <...> – директора муниципального бюджетного учреждения «Управление единого заказчика транспортных услуг» г. Кемерово (Приказ заместителя Главы города Кемерово о назначении от <...> № <...>);

- <...> - представителя муниципального бюджетного учреждения «Управление единого заказчика транспортных услуг» г. Кемерово (доверенность от <...> № <...>);

- <...> - представителя муниципального бюджетного учреждения «Управление единого заказчика транспортных услуг» г. Кемерово (доверенность от <...> № <...>),

рассмотрев дело № 06/А-17-2018, возбужденное по признакам нарушения муниципальным бюджетным учреждением «Управление единого заказчика транспортных услуг» г. Кемерово (650065, г. Кемерово, пр. Комсомольский, д. 5; ИНН 4205173989) (далее – МБУ «УЕЗТУ», Заказчик, Ответчик) части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

По результатам рассмотрения заявления общества с ограниченной ответственностью «Наш город» (далее – ООО «Наш город», Заявитель) на действия заказчика – МБУ «УЕЗТУ» при организации и проведении запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на поставку бесконтактных неперсонифицированных микропроцессорных пластиковых карт, извещение о проведении которого было опубликовано 11.12.2017 г. на официальном сайте Российской Федерации в сети Интернет для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг по адресу: <http://zakupki.gov.ru> (далее – Официальный сайт) под № 31705859210 (далее – Закупка), 28.02.2018 г. приказом Кемеровского УФАС России № 26 было возбуждено дело № 06/А-17-2018, по признакам нарушения МБУ «УЕЗТУ» части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции, выразившегося во включении в Документацию дополнительных квалификационных требований, в виде авторизации участника закупки, как Партнера компании NXP Semiconductors и предоставления Заказчику копий действующих сертификатов соответствия на поставляемые карты от одного из сертифицированных партнеров компании – производителя, а также в нарушении порядка определения победителя запроса котировок на поставку бесконтактных неперсонифицированных микропроцессорных пластиковых карт.

Определением от 15.03.2018 г. (исх. № 05/2358) рассмотрение дела № 06/А-17-2018 о нарушении антимонопольного законодательства было назначено на 11 апреля 2018 года на 14 часов 00 минут по адресу: г. Кемерово, ул. Ноградская, 5.

Копии вышеназванного определения были направлены в адреса участников данного дела заказными письмами.

Надлежащее уведомление лиц участвующих в рассмотрении дела о назначении времени и места рассмотрения дела № 06/А-17-2018, подтверждается материалами дела.

11.04.2018 г. в назначенное время на рассмотрение дела № 06/А-17-2018 о нарушении антимонопольного законодательства представитель ООО «Наш город» не явился, ходатайство о рассмотрении дела в отсутствие представителя ООО «Наш город» не направил.

На рассмотрении дела № 06/А-17-2018 о нарушении антимонопольного законодательства 11.04.2018 г. представители МБУ «УЕЗТУ» вменяемое нарушение не признали, представили дополнительные документы и сведения по делу, которые были приобщены к материалам данного дела. Также, представители МБУ «УЕЗТУ» пояснили, что Заказчик имеет право осуществлять отбор товара любого необходимого ему уровня качества и безопасности. Наличие действующего сертификата соответствия на поставляемые карты от одного из сертифицированных партнеров компании – производителя NXP Semiconductors, подтверждает ответственность поставщика за качество и безопасность товара. Поставщик вправе осуществлять добровольную сертификацию поставляемого товара.

В ходе рассмотрения дела № 06/А-17-2018 о нарушении антимонопольного законодательства 11.04.2018 г. Комиссией было установлено, что имеющихся доказательств недостаточно для полного и всестороннего рассмотрения данного дела.

Определением от 12.04.2018 г. (исх. № 05/3409) об отложении рассмотрения дела № 06/А-17-2018 рассмотрение данного дела о нарушении антимонопольного законодательства было отложено и назначено к рассмотрению на 24.05.2018 г. на 14 часов 00 минут.

Копии определений были направлены в адреса участников данного дела заказными письмами.

Надлежащее уведомление МБУ «УЕЗТУ» и ООО «Наш город» об отложении рассмотрения дела № 06/А-17-2018, подтверждается материалами дела.

24.05.2018 г. в назначенное время на рассмотрение дела № 06/А-17-2018 о нарушении антимонопольного законодательства представитель ООО «Наш город» не явился, ходатайство о рассмотрении дела в отсутствие представителя ООО «Наш город» не направило.

Надлежащее уведомление лиц участвующих в рассмотрении дела о назначении времени и места рассмотрения дела № 06/А-17-2018, подтверждается материалами дела.

На рассмотрении дела № 06/А-17-2018 о нарушении антимонопольного законодательства 24.05.2018 г. представители МБУ «УЕЗТУ», участвующие в деле, пояснений и дополнительных доказательств Комиссии не представили, поддержали доводы изложенные ранее.

По результатам заседания Комиссии, состоявшейся 24.05.2018 г., была оглашена резолютивная часть решения по делу № 06/А-17-2018.

Изучив материалы дела № 06/А-17-2018, заслушав пояснения лиц, участвующих в деле, Комиссия установила следующее:

При проведении закупочной деятельности ответчик руководствуется Положением о закупке товаров, работ, услуг МБУ «УЕЗТУ», утвержденным УТС и ООС Администрации г. Кемерово, распоряжение № 03-05-05/98 от 30.12.2016 г. (далее – Положение о закупках), которое разработано в соответствии с требованиями Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках).

Закупочная документация о проведении запроса котировок в электронной форме на предмет договора «Поставка бесконтактных неперсонифицированных микропроцессорных пластиковых карт» разработана в соответствии с Положением о закупках и утверждена директором МБУ «УЕЗТУ» 11.12.2017 г. (далее – Документация).

11.12.2017 г. заказчиком - МБУ «УЕЗТУ» на Официальном сайте было размещено извещение № 31705859210 о проведении запроса котировок в электронной форме о заключении договора на поставку бесконтактных неперсонифицированных микропроцессорных пластиковых карт.

Согласно извещению начальная (максимальная) цена договора составляла 795 000, 00 руб.

В соответствии с протоколом от 19.12.2017 г. № 31705859210-01 рассмотрения и

оценки котировочных заявок на участие в закупке, на момент окончания срока подачи заявок в данном аукционе (18.12.2017 до 05:00 московское время) было подано 2 заявки.

Как следует из вышеуказанного протокола, закупочная комиссия приняла решение допустить к участию в запросе котировок две заявки, а именно: заявку № 677974 ЗАО «Техносервис» с ценовым предложением 750 000,00 руб. с порядковым номером 1 и заявку № 678457 ООО «Интеллектуальные системы управления бизнесом» с ценовым предложением 765 000,00 руб. с порядковым номером 2.

Согласно протоколу от 19.12.2017 г. № 31705859210-02 о результатах проведения запроса котировок в электронной форме, по результатам рассмотрения заявок Закупочной комиссией принято следующее решение: заключить договор с ЗАО «Техносервис». Цена заключаемого договора 750 000,00 руб. с учетом НДС.

В соответствии с частью 1 статьи 17 Закона 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, а также заключение соглашений между организаторами торгов и (или) заказчиками с участниками этих торгов, если такие соглашения имеют своей целью либо приводят или могут привести к ограничению конкуренции и (или) созданию преимущественных условий для каких-либо участников, если иное не предусмотрено законодательством Российской Федерации;

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.

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».

В соответствии с частью 2 статьи 2 Закона о закупках 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.

Частью 10 статьи 4 Закона о закупках определено, что в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе, требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям.

Согласно части 1 статьи 9 Положения о закупках к участникам закупки заказчик вправе предъявить следующие дополнительные квалификационные требования в зависимости от предмета закупки:

- наличие финансовых, материальных средств (ресурсов), необходимых для надлежащего и своевременного выполнения условий договора;
- положительная деловая репутация, наличие опыта осуществления поставок (выполнения работ, оказания услуг);
- иные требования (при необходимости).

На основании части 2 статьи 9 Положения о закупках при установлении требований, указанных в части 1 статьи 9 настоящего Положения, заказчик обязан определить порядок подтверждения соответствия участника закупки установленному требованию, который должен быть прописан в Документации о закупке.

Абзацем 2 пункта 10 Документации определено, что в случае несоответствия заявки участника требованиям, установленным в пунктах 8 и 9 Документации о проведении процедуры запроса котировок в электронной форме, закупочная комиссия принимает решение о несоответствии заявки требованиям Документации и отклоняет такие заявки.

В пункте 9 Документации Заказчика указан состав заявки на участие в запросе котировок в электронной форме, в том числе, в подпункте 6 документы, установленные в пункте 13 Документации о проведении запроса котировок в электронной форме.

В подпункте 5 пункта 13 Документации Заказчик установил следующее дополнительное квалификационное требование: участник закупки должен подтвердить свою авторизацию, как Партнера компании NXP Semiconductors на территории России. Поставщик в момент заключения договора должен предоставить Заказчику копии действующих сертификатов соответствия на поставляемые карты от одного из сертифицированных партнеров компании – производителя NXP Semiconductors.

На основании сведений МБУ «УЕЗТУ», представленных в Кемеровское УФАС России (письмо от 28.12.2017 исх. № 1440) выявлено, что Заказчик в Документации и Техническом задании установил требование о предоставлении поставщиком подтверждения о своей авторизации, как Партнера компании NXP Semiconductors в целях обеспечения полной совместимости с работой приложений «ЕТК-онлайн» транспортной системы «Электронный проездной» в г. Кемерово, а также целях гарантирования уникальности идентификационных номеров смарт-карт Mifare, получаемых из уникального диапазона номеров, выданных компанией –

производителем чипов NXP Semiconductors своему партнеру при авторизации.

По мнению МБУ «УЕЗТУ» (письмо от 24.01.2018 исх. № 66), поскольку производитель NXP Semiconductors работает только с авторизованными партнерами, которым предоставляет диапазон уникальных серийных номеров чипов, то Заказчик установил требование к поставщику пластиковых карт о предоставлении подтверждения своей авторизации, как партнера компании NXP Semiconductors, и как гарантию того, что чипы в поставляемых пластиковых картах имеют уникальный идентификатор. Кроме того, Заказчик считает, что качество приобретаемого товара путем проведения данной закупки может быть подтверждено только действующими сертификатами соответствия на поставляемые карты от одного из сертифицированных партнеров компании – производителя NXP Semiconductors.

На основании данных ООО «Эн-Экс-Пи Семикондакторс Москва» (письмо от 05.02.2018 г. вх. № 663), представленных в Кемеровское УФАС России было установлено, что партнером компании – производителя NXP Semiconductors может являться юридическое лицо, которое не было замечено в нарушении прав интеллектуальной собственности компании NXP Semiconductors и которое занимается активным продвижением продукции данной компании на рынке. Для защиты прав интеллектуальной собственности, компанией NXP Semiconductors проводится процесс авторизации партнеров. Авторизованный партнер имеет возможность, в случае официального запроса от любой организации, получить официальное подтверждение, что данный партнер на территории РФ не поставляет продукцию, нарушающую права интеллектуальной собственности компании NXP Semiconductors.

Партнеры компании NXP Semiconductors имеют право по распространению продукции NXP Semiconductors, по свободным рыночным ценам.

Анализ информации, предоставленной в Кемеровское УФАС России ООО «Эн-Экс-Пи Семикондакторс Москва» позволил выявить, что в настоящее время хозяйствующие субъекты, производители пластиковых карт, не закупают бесконтактные микропроцессорные чипы, а приобретают листовые инлеи представляющие собой листы пластика, в которые уже встроены чипы с антеннами, необходимыми для производства бесконтактных карт. Соответственно, чипы такими компаниями не закупаются, а инлеи производители пластиковых карт могут приобрести у любых независимых производителей инлеев.

Следует отметить, что при использовании оригинальных продуктов NXP Semiconductors, любой покупатель инлеев, и в дальнейшем производитель пластиковых карт, на базе бесконтактных микропроцессорных чипов компании NXP Semiconductors, получает продукты с уникальным серийным номером чипа, в рамках стандарта ISO1443A.

Согласно статье 20 Федерального закона от 27.12.2002 № 184-ФЗ «О техническом регулировании» (далее – Закон о техническом регулировании):

1. Подтверждение соответствия на территории Российской Федерации может носить добровольный или обязательный характер.
2. Добровольное подтверждение соответствия осуществляется в форме добровольной сертификации.

3. Обязательное подтверждение соответствия осуществляется в формах:

- принятия декларации о соответствии (далее - декларирование соответствия);
- обязательной сертификации.

4. Порядок применения форм обязательного подтверждения соответствия устанавливается настоящим Федеральным законом.

В соответствии с частью 3 статьи 46 Закона о техническом регулировании Правительством Российской Федерации до дня вступления в силу соответствующих технических регламентов утверждаются и ежегодно уточняются единый перечень продукции, подлежащей обязательной сертификации, и единый перечень продукции, подлежащей декларированию соответствия.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 01.12.2009 № 982 утверждены единый перечень продукции, подлежащей обязательной сертификации и единый перечень продукции, подтверждение соответствия которой осуществляется в форме принятия декларации о соответствии.

Анализ сведений о продукции, подлежащей обязательной сертификации и включенной в соответствующий единый перечень продукции, позволил определить, что рассматриваемый вид продукции, содержащейся в Техническом задании Документации, а именно, пластиковые карты, не входит в вышеназванный единый перечень продукции, подлежащей обязательной сертификации, т.е. не подлежат обязательной сертификации.

Подтверждение соответствия бесконтактных неперсонифицированных микропроцессорных пластиковых карт, с параметрами и свойствами, установленными Техническим заданием Заказчика, на территории Российской Федерации, носит добровольный характер, т.е. может осуществляться исключительно в форме добровольной сертификации.

Согласно части 1 статьи 21 Закона о техническом регулировании добровольное подтверждение соответствия осуществляется по инициативе заявителя на условиях договора между заявителем и органом по сертификации. Добровольное подтверждение соответствия может осуществляться для установления соответствия документам по стандартизации, системам добровольной сертификации, условиям договоров.

В процессе рассмотрения дела № 06/А-17-2018 Комиссия выявила, что 29.12.2017 г. между МБУ «УЕЗТУ» и ЗАО «Техносервис», признанного победителем запроса котировок в электронной форме (извещение № 31705859210) был заключен договор № 139558 на поставку бесконтактных неперсонифицированных микропроцессорных пластиковых карт Mifare со штрих-кодом с транспортным приложением «ЕТК-онлайн» для транспортной системы «Электронный проездной» в г. Кемерово.

Анализ сведений, представленных ООО «Эн-Экс-Пи Семикондакторс Москва» (письмо от 23.05.2018 г. вх. № 2483 э) в ходе рассмотрения дела, по дополнительному запросу Кемеровского УФАС России, позволил установить, что авторизация юридического лица на предмет наличия у неё статуса Mifare партнера компании NXP Semiconductors на территории России осуществляется путем предоставления на ежегодной основе авторизационного письма от

компании NXP Semiconductors. По информации ООО «Эн-Экс-Пи Семикондакторс Москва» по состоянию на 01.12.2017 г. в перечень официальных авторизованных Mifare партнеров компании NXP Semiconductors на территории России включено 7 компаний, в том числе: компания ЗАО «Техносервис», ИНН 5407013926, находящаяся по адресу: 630055, г. Новосибирск, ул. Шатурская, д. 2 и компания ООО «Смарт Системз», ИНН 7735539296, находящаяся по адресу: 124460, г. Москва, г. Зеленоград, корпус 1205, НП 1.

Фактическое включение ЗАО «Техносервис» в перечень официальных авторизованных Mifare партнеров компании NXP Semiconductors на территории России, подтверждается заверенной копией авторизационного письма ООО «Эн-Экс-Пи Семикондакторс Москва» (от 01 декабря 2017 г. исх. № 011217_1).

На основании анализа представленной информации Комиссия установила, что на этапе подачи заявок дополнительное квалификационное требование, определенное в подпункте 5 пункта 13 Документации не являлось обязательным для участников закупки, но на этапе заключения контракта становилось обязательным условием для Поставщика.

Следовательно, сведения, содержащиеся в составе заявок ЗАО «Техносервис» и ООО «Интеллектуальные системы управления бизнесом», а именно: подтверждение поставщиком своей авторизации, как Партнера компании NXP Semiconductors на территории России, обоснованно представлены в декларативной форме. Предоставление каких-либо конкретных документов подтверждающих авторизацию участника закупки, МБУ «УЕЗТУ» на этапе подачи заявки не требовало.

Комиссия выявила, что при заключении договора с ЗАО «Техносервис» № 139558 от 29.12.2017 в исполнение подпункта 5 пункта 13 Документации, МБУ «УЕЗТУ» были представлены следующие документы:

- копия сертификата о расширенном партнерстве от компании NXP Semiconductors, выданного в адрес компании ISBC (ООО «Интеллектуальные системы управления бизнесом»), как партнеру с расширенной авторизацией дающей право сертифицировать продукцию NXP Semiconductors и авторизовать другие компании как партнеров компании NXP Semiconductors;

- копия сертификата соответствия на карты Mifare от ISBC (ООО «Интеллектуальные системы управления бизнесом»), выданного ООО «Смарт Системз»;

- копия письма ООО «Смарт Системз» а адрес ЗАО «Техносервис», подтверждающего готовность изготовить и поставить бесконтактные неперсонифицированные микропроцессорные пластиковые карты Mifare для исполнения заказа от МБУ «УЕЗТУ»;

- копия авторизационного письма компании NXP Semiconductors, подтверждающего авторизацию ЗАО «Техносервис» в качестве своего партнера.

Все вышеперечисленные документы, представленные ЗАО «Техносервис» МБУ

«УЕЗТУ» подтверждаются соответствующими заверенными копиями.

Согласно сведениям, предоставленным МБУ «УЕЗТУ» (письмо от 03.05.2018 исх. № 602) ООО «Смарт Системз» было авторизовано и сертифицировано ООО «Интеллектуальные системы управления бизнесом» в качестве партнера по продаже продукции Mifare компании NXP Semiconductors, также как и компания ЗАО «Техносервис», что подтверждается вышеназванным авторизационным письмом.

Продукция, поставляемая ЗАО «Техносервис» с участием своего авторизованного партнера ООО «Смарт Системз» в МБУ «УЕЗТУ» по договору № 139558 от 29.12.2017 г. является сертифицированной продукцией компании NXP Semiconductors.

Следовательно, требования Документации о предоставлении действующих сертификатов соответствия на поставляемые карты от одного из сертифицированных партнеров компании – производителя NXP Semiconductors ЗАО «Техносервис» были исполнены. ЗАО «Техносервис» в своей заявке на участие в данной закупке полностью подтвердил принятие всех требований МБУ «УЕЗТУ» указанных в Документации, а также подтвердил согласие исполнить договор на условиях предусмотренных извещением и Документацией Заказчика.

Таким образом, определение в качестве победителя запроса котировок на поставку бесконтактных неперсонифицированных микропроцессорных пластиковых карт Mifare для нужд МБУ «УЕЗТУ» компании ЗАО «Техносервис» является обоснованным.

На основании вышеизложенного руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» Комиссия,

РЕШИЛА:

Прекратить рассмотрение дела № 06/А-17-2018 в связи с отсутствием нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых Комиссией действиях (бездействии) МБУ «УЕЗТУ» (г. Кемерово).

Председатель Комиссии: <...>

Члены Комиссии: отпуск, Приказ № <...> от <...> <...>

<...>

<...>

В соответствии со ст. 52 Закона о защите конкуренции решение антимонопольного органа может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трёх месяцев со дня принятия решения.