

РЕШЕНИЕ № 23-17к

Резолютивная часть решения оглашена 03 февраля 2014 г.

В полном объеме решение изготовлено 07 февраля 2014 г.

г. Воронеж

Комиссия Воронежского УФАС России по рассмотрению дел о нарушении антимонопольного законодательства Российской Федерации в составе:

председатель Комиссии <...> ,

члены Комиссии: <...> ,

рассмотрев дело № 23 -17к о нарушении открытым акционерным обществом «Концерн «Созвездие» (394018, г. Воронеж, ул. Плехановская, д. 14, ИНН 3666127502, далее – ОАО «Концерн «Созвездие») части 1 статьи 17 ФЗ «О защите конкуренции» № 135-ФЗ от 26.07.2006 г. (далее - Закон о защите конкуренции),

в присутствии представителя ответчика – ОАО «Концерн «Созвездие» по доверенности от 15.01.2014г. № 19-016 <...>, представителя заявителя - Общества с ограниченной ответственностью «Центр Промышленного Оборудования» (ООО «ЦПО») по доверенности от 15.01.2014г. № 2 <...>, **установила:**

31.12.2013г. в Воронежское УФАС России поступила жалоба от ООО «ЦПО» (далее - Заявитель) на действия ОАО «Концерн «Созвездие» (далее — Заказчик) при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку листогибочного пресса № 30.1-9/12-87к (извещение № 31300776290) (далее - аукцион).

17.01.2014 г. жалоба Заявителя была рассмотрена в соответствии с Порядком рассмотрения жалоб на действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг, утвержденного приказом ФАС России от 18.01.2013г. № 17/13, статьей 18.1 Федерального закона от 26.06.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» комиссией Управления Федеральной антимонопольной службы по Воронежской области по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.06.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Федерального закона от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

По итогам рассмотрения комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Воронежской области по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.06.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Федерального закона от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» решила оставить жалобу ООО «ЦПО» на действия заказчика - ОАО «Концерн «Созвездие» при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку листогибочного пресса № 30.1-9/12-87к (извещение № 31300776290) без рассмотрения в связи с отсутствием у комиссии полномочий по рассмотрению заявлений, материалов, указывающих на признаки нарушения антимонопольного законодательства в соответствии с Административным регламентом Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по возбуждению и рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства Российской Федерации, утвержденным приказом ФАС России от 25.05.2012г. № 339 и передать материалы по указанной жалобе соответствующим должностным лицам для принятия соответствующих мер антимонопольного реагирования в соответствии с указанным выше административным регламентом.

22.01.2014 г. приказом Воронежского УФАС России № 17 было возбуждено дело № 23-17к по признакам нарушения части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции в отношении ОАО «Концерн «Созвездие» и создана комиссия по рассмотрению дела № 23-17к о нарушении антимонопольного законодательства (далее -

Комиссия).

По мнению Заявителя были нарушены его права и законные интересы в связи с включением в документацию об Аукционе требования к участникам о размере выручки от продажи Товаров продукции, работ, услуг за 2012 год должен составлять более 1 миллиарда рублей. При этом необходимо предоставить копию отчета о прибылях и убытках (форма № 2) за 2012г. с отметкой налогового органа.

Представители Заказчика считают доводы, изложенные в жалобе, необоснованными и поясняют, что закупаемое оборудование приобретается в рамках федеральной целевой программы и будет использоваться для выполнения государственного оборонного заказа, поэтому данное требование установлено для обеспечения повышения надежности потенциальных поставщиков и защиты от недобросовестных поставщиков.

Изучив представленные документы и информацию, выслушав доводы сторон, Комиссия пришла к следующим выводам.

Определением о назначении дела № 23-17к о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению от 22.01.2014г. дело назначено к рассмотрению на 27.01.2014г.

В ходе рассмотрения дела Комиссией был объявлен перерыв в рассмотрении дела № 23-17к до 10 часов 30 минут 03 февраля 2014 года.

23.12.2013 года заказчиком на официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о размещении заказов в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» по адресу www.zakupki.gov.ru (далее — официальный сайт) размещены извещение о проведении аукциона, документация об аукционе, проект договора.

Начальная (максимальная) цена договора 7 718 084 рублей.

Согласно части 1 статьи 3 223-ФЗ от 18.07.2011, при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами:

- 1) информационная открытость закупки;
- 2) равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки;
- 3) целевое и экономически эффективное расходование денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика;
- 4) отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

Требования, предъявляемые к участникам размещения заказа, установлены разделом I, II документации об аукционе.

Так согласно подпункту 6 пункта 7 раздела I «Информационная карта открытого аукциона в электронной форме», участники размещения заказа должны соответствовать в том числе требованию: «Размер выручки от продажи товаров, продукции, работ, услуг 2012г. (без НДС) составляет более 1 миллиарда рублей. Необходимо предоставить копию отчета о прибылях и убытках (форма №2) за 2012г. с отметкой налогового органа».

Следовательно, участие в аукционе могут принять только лица, имеющие выручку от продажи товаров, продукции, работ, услуг за 2012 год в размере более 1 миллиарда рублей, что значительно превышает размер начальной (максимальной) цены контракта по аукциону, который составляет 7 718 084 рублей.

Частью 1 статьи 8 Конституции РФ установлено, что в Российской Федерации гарантируются единство экономического пространства, свободное перемещение товаров, услуг и финансовых средств, поддержка конкуренции, свобода

экономической деятельности.

Согласно ч. 1 ст. 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;
- 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.

Под конкуренцией в силу п. 7 ст. 4 Закона о защите конкуренции понимается соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке.

Следовательно, в рассматриваемом случае для обеспечения соперничества хозяйствующих субъектов, и соблюдения требований ч. 1 ст. 17 Закона о защите конкуренции, ОАО «Концерн «Созвездие» надлежало обеспечить равные условия доступа к участию в аукционе всем, заинтересованным в заключение договора на поставку листогибочного прессы участников закупки.

Кроме того, Заявителем предоставлены в материалы дела документы, свидетельствующие о том, что Заявитель неоднократно поставлял аналогичное оборудование, а именно: государственный контракт № 048-10 от 22.09.2010г. на поставку координатного лазерного комплекса с ЧПУ с комплектом дополнительного оборудования, который заключен между ОАО «Концерн «Созвездие» и ООО «ЦПО». Общая цена контракта — 16 405 000 рублей, а также государственный контракт № 25-ж-42 от 22.12.2011г., заключенный между ОАО «Тамбовский завод «Октябрь» и ООО «ЦПО». Общая цена контракта - 15 800 000 рублей.

При этом, по мнению Воронежского УФАС России, установление такого самостоятельного условия допуска к участию в аукционе, как: «Размер выручки от продажи товаров, продукции, работ, услуг 2012г. (без НДС) должен составлять более 1 миллиарда рублей. Необходимо предоставить копию отчета о прибылях и убытках (форма №2) за 2012г. с отметкой налогового органа», не предусмотрено действующим законодательством, не свидетельствует о большом профессионализме лица на рынке поставки оборудования, не позволяет оценить возможность поставки участниками закупки оборудования, равного по объему максимальной цене контракта.

Следует отметить, что перечень запретов, установленный статьей 17 Закона о защите конкуренции, не является исчерпывающим. Кроме того, согласно данной статье запрещаются не только действия, которые приводят к ограничению конкуренции, но и те действия, которые могут привести к ограничению конкуренции.

Следовательно, при установлении возможности ограничения конкуренции

отсутствует необходимость устанавливать конкретных хозяйствующих субъектов, которым предоставляются определенные преимущества. В данном случае необходимо определять хозяйствующих субъектов, которые получат определенные преимущества, путем определения свойств, присущих указанным субъектам.

К таким свойствам может быть отнесено наличие у отдельных хозяйствующих субъектов финансовых ресурсов, значительно превышающих размер максимальной цены контракта.

Учитывая изложенное, Комиссия Воронежского УФАС России приходит к выводу о наличии в действиях ОАО «Концерн «Созвездие» нарушения части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции, выразившегося в создании отдельным хозяйствующим субъектам преимущественного условия участия в открытом аукционе в электронной форме на право заключения договора на поставку листогибочного пресса № 30.1-9/12-87к (извещение № 31300776290), путем установления в документации об аукционе требования: «Размер выручки от продажи товаров, продукции, работ, услуг 2012г. (без НДС) составляет более 1 миллиарда рублей. Необходимо предоставить копию отчета о прибылях и убытках (форма №2) за 2012г. с отметкой налогового органа» (п.п. 6 п.7 раздела I «Информационная карта открытого аукциона в электронной форме»), что приводит или может привести к ограничению, устранению, недопущению конкуренции на рынке измерительного оборудования.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, статьями 49, 50 Закона о защите конкуренции, Комиссия **решила:**

1. Признать факт нарушения открытым акционерным обществом «Концерн «Созвездие» (394018, г. Воронеж, ул. Плехановская, д. 14, ИНН 3666127502) части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции, выразившегося в создании отдельным хозяйствующим субъектам преимущественного условия участия в открытом аукционе в электронной форме на право заключения договора на поставку листогибочного пресса № 30.1-9/12-87к (извещение № 31300776290), путем утверждения в документации об открытом аукционе в электронной форме требования: «Размер выручки от продажи товаров, продукции, работ, услуг 2012г. (без НДС) составляет более 1 миллиарда рублей. Необходимо предоставить копию отчета о прибылях и убытках (форма №2) за 2012г. с отметкой налогового органа» (п.п. 6 п.7 раздела I «Информационная карта открытого аукциона в электронной форме»), что приводит или может привести к ограничению, устранению, недопущению конкуренции на рынке поставки оборудования.

2. Выдать ОАО «Концерн «Созвездие» (394018, г. Воронеж, ул. Плехановская, д. 14, ИНН 3666127502) предписание об устранении факта нарушения части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции, путем аннулирования открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку листогибочного пресса № 30.1-9/12-87к (извещение № 31300776290).

В соответствии со статьей 52 Закона о защите конкуренции настоящее решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в порядке, предусмотренном ст. 198 АПК РФ.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии