

1. АО «ГЛОБЭКСБАНК»
ул. Земляной Вал, д. 59, стр. 2, Москва, 109004
2. ООО «БТЕ»
3. ул. Верхняя Красносельская, д. 2/1, стр. 2, Москва, 107140
4. 3. ООО «Винкор Никсдорф»
5. ул. Краснопролетарская, д. 16, стр. 2, подъезд 5, Москва, 127473
- 6.
7. 4. ООО «Сбербанк-Сервис»
8. ул. Вавилова, д. 19, Москва, 117997
- 9.
10. 5. ООО «ТЕРИОН-М СЕРВИС»
11. ул. Дубнинская, а/я 63, Москва, 127591

РЕШЕНИЕ

по делу № 1-17-2548/77-17 о нарушении
антимонопольного законодательства

Резолютивная часть решения оглашена «18» мая 2018 г.

В полном объеме решение изготовлено «09» июля 2018 г. г. Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению дела № 1-17-2548/77-17 о нарушении антимонопольного законодательства (далее — Комиссия)

рассмотрев материалы дела № 1-17-2548/77-17, возбужденного по признакам нарушения АО «ГЛОБЭКСБАНК» (адрес: 109004, Москва, ул. Земляной Вал, д. 59, стр. 2) части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции), выразившегося в

необоснованном ограничении возможности участия в открытом конкурсе в электронной форме на право заключения договора на сервисное, постгарантийное обслуживание банкоматов (реестровый № 31705086135) (далее — Конкурс),

при участии в заседании:

УСТАНОВИЛА:

В Московское УФАС России поступило заявление ООО «БТЕ» (далее — Заявитель) на действия АО «ГЛОБЭКСБАНК» (далее — Заказчик) при проведении Конкурса, направленное ФАС России письмом от 21.08.2017 № РП/57358/17.

Приказом Московского УФАС России от 04.12.2017 № 383 возбуждено дело № 1-17-2548/77-17 по признакам нарушения АО «ГЛОБЭКСБАНК» части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции по причине необоснованного ограничения возможности участия в Конкурсе.

Согласно части 5.1 статьи 45 Закона о защите конкуренции, при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства антимонопольный орган проводит анализ состояния конкуренции в объеме, необходимом для принятия решения о наличии или об отсутствии нарушения антимонопольного законодательства.

По результатам указанного анализа установлено, что Заказчиком (АО «ГЛОБЭКСБАНК») осуществлялась закупка услуг по комплексному, послегарантийному, техническому обслуживанию и поддержанию в рабочем состоянии 86 банкоматов.

Временной интервал исследования определен с 04.05.2017 (дата размещения извещения о проведении Конкурса) по 26.06.2017 включительно (дата подведения итогов Конкурса).

В состав участвовавших в Конкурсе хозяйствующих субъектов входили: ООО «БТЕ» (ИНН: 7705557675); ООО «Винкор Никсдорф» (ИНН: 7707635872); ООО «Сбребанк-Сервис» (ИНН: 7736663049); ООО «ТЕРИОН-М СЕРВИС» (ИНН: 7717676268), которые в период проведения Конкурса являлись между собой конкурентами на право заключения договора с Заказчиком.

23.03.2018, перед окончанием рассмотрения дела № 1-17-2548/77-17 о нарушении антимонопольного законодательства, Комиссией было принято заключение об обстоятельствах дела. Указанное заключение было направлено сторонам 24.04.2018 (исх. № ИГ/19389/18).

На заключение об обстоятельствах дела № 1-17-2548/77-17 о нарушении антимонопольного законодательства АО «ГЛОБЭКСБАНК» были представлены письменные возражения. Одновременно Комиссия отмечает, что АО «ГЛОБЭКСБАНК» не было представлено каких-либо письменных возражений и пояснений, ранее неизвестных Комиссии.

Комиссия, проведя анализ представленных документов и сведений, установила следующее.

04.05.2017 в единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее – ЕИС) Заказчиком размещено извещение о проведении Конкурса.

Согласно извещению о проведении Конкурса дата окончания подачи заявок - 19.06.2017. Дата рассмотрения заявок и подведения итогов - 26.06.2017.

По мнению Заявителя, Заказчик пунктом 1.7.5.5 Конкурсной документации установил неправомерные требования к участникам Конкурса.

Согласно пункту 1.7.5.5 Конкурсной документации участник закупки должен соответствовать следующим требованиям, кроме прочего: иметь партнерский статус компании Wincor Nixdorf для проведения сервисного обслуживания банкоматов WincorNixdorf.

В соответствии с пунктом 21.3 Информационной карты в составе Заявки на участие в Конкурсе участник должен представить, в том числе: сертификат компании WincorNixdorf, подтверждающий наличие у Участника закупки партнерского статуса WincorNixdorf.

Согласно письменным пояснениям Заказчика, решение об установлении вышеуказанного требования к участникам Конкурса обусловлено данными, полученными Заказчиком в Информационном письме уполномоченного представителя Wincor Nixdorf на территории Российской Федерации ООО «Винкор Никсдорф» от 24.04.2017 № б/н, а именно:

«Авторизация (партнерский статус) Wincor Nixdorf включает в себя всю необходимую поддержку производителя для обеспечения сервисного сопровождения, в том числе:

Профессиональные услуги, связанные с сертификацией, подготовкой сервисных инженеров, предоставление сервисной документации. Каждый инженер проходит двухэтапную подготовку и сдает экзамен на подтверждение своей квалификации. После сдачи экзамена инженеру выдается индивидуальный диагностический «СгупТА» ключ с ограниченным сроком действия 90 дней, по прошествии которых инженер должен подтвердить квалификацию на интернет ресурсе компании Wincor Nixdorf;

Обеспечение средствами диагностики неисправностей оборудования. В целях повышения безопасности программного обеспечения и исключения мошеннических действий со стороны третьих лиц, новое программное обеспечение банкоматов Wincor Nixdorf не позволяет запускать диагностические программы без наличия «СгупТА» ключа.»

Из вышеуказанного следует, что организации, не имеющие партнерского статуса и доступа к программному обеспечению посредством ключа, не могут осуществлять сервисное обслуживание в соответствии с требованиями производителя указанных банкоматов.

При этом, согласно требованиям Конкурсной документации предметом является не сервисное обеспечение, а комплексное, послегарантийное, техническое

обслуживание и поддержание в рабочем состоянии банкоматов.

Таким образом, представитель Wincor Nixdorf рекомендует производить обслуживание банкоматов Wincor Nixdorf производителем и авторизованными им компаниями для поддержания качественной и продолжительной работы оборудования. Также из информационного письма следует, что только лица, имеющие партнерский статус, обладают подтвержденной производителем компетенцией (предполагающей, в том числе, специальное обучение) по сервисному обслуживанию и необходимым программным обеспечением для правильной диагностики оборудования.

В адрес представителя производителя банкоматов Wincor Nixdorf ООО «Винкор Никсдорф» был направлен запрос (исх. от 20.06.2017 № ИШ/30009/17) о порядке получения сертификата о наличии партнерского статуса компании Wincor Nixdorf, а именно:

- какие требования установлены для получения партнерского статуса компании Wincor Nixdorf;
- какие обязательства накладывает на организацию наличие партнерского статуса компании Wincor Nixdorf;
- в какие сроки можно получить указанный сертификат;
- какие компании на территории Российской Федерации обладают партнерским статусом компании Wincor Nixdorf.

В ответ на указанный запрос ООО «Винкор Никсдорф» (исх. от 28.06.2017 № 01-280617) был представлен ответ, согласно которому «партнерский статус» не формализован, не предполагает выдачу сертификата, срок получения партнерского статуса отсутствует. Вышеуказанная поддержка осуществляется в отношении компаний, с которыми заключены договоры на сервисное обслуживание оборудования. ООО «Винкор Никсдорф» не устанавливает закрытый перечень требований к компаниям, желающим стать партнером. Любая компания может быть рассмотрена в качестве потенциального партнера, если она осуществляет деятельность в области сервисного обслуживания банковского оборудования, соответствует требованиям благонадежности, имеет квалифицированных инженеров, способных работать с оборудованием Винкор Никсдорф. Не будучи формализованным, партнерский статус не предполагает каких-либо обязательств для партнеров. Права и обязанности сторон прописаны в соответствующих договорах оказания услуг между ООО «Винкор Никсдорф» и партнером.

Кроме того, согласно представленной информации, в настоящий момент договоры на сервисное обслуживание оборудования на территории Российской Федерации заключены с 32 компаниями.

Таким образом, согласно представленной информации, наличие партнерского статуса компании Wincor Nixdorf для проведения сервисного обслуживания банкоматов Wincor Nixdorf не носит формализованный характер, а также не предусматривает выдачу сертификата. То есть, для наличия партнерского статуса компании Wincor Nixdorf достаточно иметь заключенный договор на сервисное

обслуживание банкоматов Wincor Nixdorf.

Из изложенного следует, что Заказчиком предъявлено требование о представлении в составе заявки сертификата компании Wincor Nixdorf, подтверждающего наличие у участника закупки партнерского статуса, при условии отсутствия порядка выдачи данного документа.

Данный факт подтверждается также протоколом рассмотрения, оценки и сопоставления Заявок на участие в закупке, определения Претендента на подписание договора и подведения итогов Закупочной процедуры от 26.06.2017 № 17-131, согласно которому для участия в Конкурсе было подано 4 заявки, в том числе заявка Заявителя. При этом, все поданные заявки, в том числе заявка ООО «Винкор Никсдорф», которое по логике Заказчика выдает сертификаты компании WincorNixdorf, были отклонены Заказчиком по причине непредставления сертификата компании WincorNixdorf, Конкурс признан несостоявшимся.

В отсутствие обязанности ООО «Винкор Никсдорф» и компании WincorNixdorf, как-либо реагировать на обращения участников Конкурса на соответствующие запросы, возможность участия в Конкурсе всецело зависит от волеизъявления третьего лица - ООО «Винкор Никсдорф» и компании WincorNixdorf.

По сути, указанное требование - это понуждение участника заключать договоры с третьими лицами, т.е. обременение исполнением договорных обязательств перед третьими лицами в любом случае, независимо от победы в Конкурсе, что противоречит принципу свободы предпринимательской деятельности.

Необходимо подчеркнуть, что объективное обоснование установления указанного требования Заказчиком не приведено.

В заявленном перечне банкоматов, указанном в приложении № 1 к проекту договора Конкурсной документации кроме банкоматов WincorNixdorf есть 2 банкомата (строки №№ 29, 30) NCR 5887 и NCR 5877, разработка которых принадлежит другому Вендору NCR, а не WincorNixdorf.

Вместе с тем, не представляется возможным установить, каким образом наличие у участника партнерского статуса компании WincorNixdorf гарантирует качественное выполнение работ, в том числе по вышеуказанным банкоматам NCR 5887 и NCR 5877.

Спорное требование, вопреки доводам Заказчика, само по себе не может гарантировать качество выполнения работ в отношении всех заявленных банкоматов, но устанавливает соответствующий необоснованный барьер для участия в конкурентной процедуре.

Установление данного требования на этапе подачи заявок, а равно понуждение потенциальных участников к заключению соответствующих соглашений с третьими лицами задолго до заключения договора по итогам Конкурса в условиях неведения такого участника относительно судьбы собственной заявки, влечет для последнего безосновательные, излишние затраты, что является определенным препятствием к участию хозяйствующего субъекта в закупке

Совокупность вышеизложенных обстоятельств, в том числе отсутствие регламентированного порядка получения сертификата компании WincorNixdorf,

отклонение заявок всех участников Конкурса на основании непредставления в составе заявок указанного сертификата, свидетельствует о наличии в действиях Заказчика признаков нарушения части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Совокупность указанных обстоятельств позволяет сделать вывод о наличии в действиях Заказчика признаков нарушения части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

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

Комиссией рассмотрены все доводы ответчика (АО «ГЛОБЭКСБАНК»), однако они не свидетельствуют об отсутствии вменяемого нарушения, равно не подтверждают доводы и возражения, которые приводятся в обоснование позиции по спору.

Также, из материалов дела установлено, что АО «ГЛОБЭКСБАНК» после проведения процедуры Конкурса, в целях бесперебойной работы банкоматов, их профилактического обслуживания, был заключен договор № Б-943/2017 от 08.08.2017.

С учетом изложенного и руководствуясь статьей 23, статьей 39, статьей 40, статьей 48.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

Признать в действиях АО «ГЛОБЭКСБАНК» (адрес: 109004, Москва, ул. Земляной Вал, д. 59, стр. 2) нарушение части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции при проведении Конкурса.

Обязательное для исполнения предписание об устранении допущенных нарушений АО «ГЛОБЭКСБАНК» не выдавать, так как обществом после проведения Конкурса заключен договор.