РЕШЕНИЕ

по результатам рассмотрения жалобы № 02-74/18.1-16

г. Якутск резолютивная часть оглашена «14» апреля 2016 г.

изготовлено в полном объеме «19» апреля 2016 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры проведения торгов и порядка заключения договоров в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона «О защите конкуренции», в составе:

Ю.А. Игнатьев – заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия), председатель Комиссии;

А.Б. Ринчинова – главный государственный инспектор отдела антимонопольного контроля Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия), член Комиссии;

И.А. Лаврентьев – главный специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля

Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия), член Комиссии.

При участии:

От заявителя ООО «Ресурс» – представитель не явился, надлежащим образом уведомлен;

От ответчика АК «АЛРОСА» (ПАО) – представитель не явился, надлежащим образом уведомлен.

Рассмотрев жалобу ООО «Ресурс» на действия заказчика Акционерная компания «АЛРОСА» (ПАО) при организации и проведении открытого запроса коммерческих предложений в электронной форме на поставку высокоточного преобразователя давления

У С Т А Н О В И Л А:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) 28 марта 2016 года поступила жалоба ООО «Ресурс» (адрес: 199155, г. Санкт-Петербург, ул. Кораблестроителей, д. 40, к. 1, оф. 2) на действия заказчика АК «АЛРОСА» (ПАО) (адрес: 678170, РС (Я), г. Мирный, ул. Ленина, д. 6) (далее – Заказчик) при организации и открытого запроса коммерческих предложений в электронной форме на поставку высокоточного преобразователя давления датчик нескольких параметров с цифровым интерфейсом 36 Xi W (CTD) (извещение № 31603410684 на портале zakupki.gov.ru).

Заявитель в жалобе указывает на следующее:

В закупочной документации открытого запроса коммерческих предложений на «Поставку высокоточного преобразователя давления датчик нескольких параметров с цифровым интерфейсом 36 Xi W (CTD)» в разделе IV. Требование к поставляемому товару в пункте 4.2 указано - Возможность поставки «аналогичной»/«эквивалентной» продукции: не допускается. Кроме того в п. 3.2 «Перечень документов, предоставляемых участниками закупки, для подтверждения их соответствия установленным требованиям настоящей документации о закупке» указано, что поставщик должен предоставить - оригинал документа, подтверждающего статус дилера, дистрибьютора или его копию, заверенную производителем продукции; Единственный официальный дистрибьютор прописанного оборудования марки KELLER – компания ООО «Измерение и Контроль» она же «Измеркон», что можно увидеть в перечне дистрибьюторов Российской федерации на официальном сайте KELLER (http://www.keller-druck.com/home_e/paadr_e/russia_e.asp) В совокупности данных требований получается, что может участвовать только данная компания. Так же непонятно почему не рассматривается аналогичное оборудование других производителей.

В соответствии со ст. 3 п. 1.2 223-ФЗ «при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами - равноправие, справедливость,

отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки» В данном случае мы считаем, что полностью и не обоснованно ограничена возможность конкуренции.

Таким образом, Заявитель считает, что изложенные выше доводы нарушают его права и законные интересы.

АК «АЛРОСА» (ПАО) представило письменный отзыв на жалобу ООО «Ресурс».

Комиссия по рассмотрению дела, выслушав лиц, участвующих в деле, изучив имеющиеся доказательства и материалы дела, приходит к следующим выводам.

Согласно части 1 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной комиссии или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов либо в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Федеральным законом от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках), за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

В части 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции указано, что действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

Пункт 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках устанавливает, что Участник закупки вправе обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном антимонопольным органом, действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг в случаях, в том числе, неразмещения в единой информационной системе положения о закупке, изменений, вносимых в указанное положение, информации о закупке, подлежащей в соответствии с настоящим Федеральным законом размещению в единой информационной системе, или нарушения сроков такого размещения.

Законом о закупках установлено, что закупочная деятельность заказчика регламентируется Положением 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.

На официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о заказах www.zakupki.gov.ru было размещено Положение о закупках АК «АЛРОСА» (ПАО) (далее – Положение о закупках), утвержденное Наблюдательным советом АК «АЛРОСА» (ПАО) (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.

Данный запрос коммерческих предложений в электронной форме на поставку высокоточного преобразователя давления датчик нескольких параметров с цифровым интерфейсом 36 Xi W (CTD) проводился в соответствии с Положением о закупках АК «АЛРОСА» (ПАО) и Законом о закупках.

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

14 марта 2016 года на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок zakupki.gov.ru размещено извещение №31603410684 и опубликована документация о закупке открытого конкурентного запроса коммерческих предложений в электронной форме на право заключения договора на приобретение высокоточного преобразователя давления датчик нескольких параметров с цифровым интерфейсом 36 Xi W (CTD) (далее – Документация о закупке). Заказчиком является АК «АЛРОСА» (ПАО).

Пунктом 9 и пунктом 12 части 10 статьи 4 Закона о закупках следует, 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, а также критерии оценки и сопоставления заявок на участие в закупке.

В соответствии с п. 9 ст. 18.4 Положения о закупках участник закупки должен соответствовать требованиям, установленным в документации о закупке. Таким образом, с учетом п. 9 ч. 10 ст. 4 Закона о закупках, Положением о закупках предусмотрено право заказчика устанавливать требования к участникам закупки. В данном случае документацией о закупке установлены дополнительные требования к участникам закупки.

Пунктом 3.2 Документации о закупке установлен перечень документов, предоставляемых участниками закупки, для подтверждения их соответствия установленным требованиям настоящей документации о закупке. Участник закупки должен представить оригинал документа, подтверждающего статус дилера, дистрибьютора или его копию, заверенную производителем продукции.

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

Техническим заданием Документации о закупке установлены технические характеристики для высокоточного преобразователя давления датчик нескольких параметров с цифровым интерфейсом 36 Xi W (CTD), являющегося предметом

закупки. Указанные характеристики соответствуют датчикам гидростатического давления, производимым компанией KELLER AG.

В соответствии с п. 6 Приложения №4 Положения о закупках АК «АЛРОСА» (ПАО) – в закупочной документации могут содержаться указания на товарные знаки, знаки обслуживания, фирменные наименования, патенты, полезные модели, промышленные образцы, наименование места происхождения товара или наименование производителя с указанием слов «или аналог» («или эквивалент»), за исключением случаев несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми Компанией.

Слова «или аналог» («или эквивалент») не указываются:

6.1.1 при закупке запасных частей или расходных материалов для оборудования, находящегося на гарантии, и если использование именно таких запасных частей или расходных материалов предусмотрено условиями гарантии, конструкторской документацией, технической эксплуатационной документацией;

6.1.2 по решению заказывающего подразделения, в случае если закупаемые товары будут использоваться только во взаимодействии с товарами, уже используемыми заказывающим подразделением, и при этом уже используемые товары несовместимы с товарами других товарных знаков;

6.1.3 в случаях стандартизации (унификации) закупаемых в Компании товаров, работ, услуг;

6.1.4 при закупке проектного оборудования на основании проектных решений, утвержденных в установленном Компании порядке.

6.2. В случае если слова «или аналог» («или эквивалент») не указываются, заказывающее подразделение Компании передает Внутреннему заказчику обоснование такого решения и мотивированные причины несовместимости, одновременно с заявкой на проведение закупки в соответствии с подпунктом 22.1. статьи 22 Положения. В этом случае Внутренний заказчик в документации о закупке указывает сведения о том, что в данной закупочной процедуре предложения с аналогами товаров не рассматриваются.

Функциональные требования и техническая политика не утверждены в качестве отдельных локальных документов АК «АЛРОСА» (ПАО). Мнение о необходимости установления в техническом задании или в иных составных частях документации о закупке тех или иных функциональных требований или требований технической политики в отношении предмета закупки формируется при подготовке документации о закупке исходя специфики предмета закупки, исходя из имеющегося оборудования и применяемых технологических процессов, в которыми должен быть совместим предмет закупки, исходя из других соображений, которое будет соответствовать определенным функциональным требованиям и требования технической политики.

Указание конкретного производителя соответствует принципам целевого и эффективного расходования денежных средств Компании, а также получения экономически обоснованных затрат и основано на разумном использовании

специальных приемов для целенаправленного усиления действия рыночных законов (абз. 2 п. 1 Положения о закупках АК «АЛРОСА» (ПАО)).

Частью 6 ст. 3 Закона о закупках установлено, что не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора требования и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке.

Закон о закупках не содержит прямого запрета на указание в документации о закупке на товарные знаки, знаки обслуживания, фирменные наименования, патенты, полезные модели, промышленные образцы, наименование места происхождения товара или наименование производителя.

Следовательно, действия заказчика, установившего в документации требование, что поставки «аналогичной»/«эквивалентной» продукции не допускается, не противоречат ч. 10 ст. 4 Закона о закупках, из которой следует, что потребности заказчика являются определяющим фактором при установлении им соответствующих требований.

Как следует из представленных документов АК «АЛРОСА» (ПАО), в июне 2014 года в Мирнинский ГРЭ был представлен тестовый датчик гидростатического давления (уровня) воды 36 W 22мм RS-485 с длиной погружного провода 120 метров производства компании KELLER AG. В августе 2014 года данный датчик был установлен в одну из наблюдательных скважин (№ 20н) на участке системы обратной заказчик (СОЗ) дренажных вод карьера «Мир». Эксплуатация тестового прибора на протяжении 20 месяцев дала положительный результат, в процессе опытной эксплуатации проведены тесты по работоспособности различных методов передачи данных, по результатам работ выявлено, что оборудование бесперебойно работает при передаче данных посредством FTP, SMS информирования. Учитывая положительную работы тестового датчика компании KELLER AG и имея отрицательный опыт работы с другими приборами, Заказчик решил в дальнейшем приобретать датчики компании KELLER AG.

Официальным авторизованным дистрибьютором компании KELLER AG на территории Российской Федерации является ООО «Измеркон» (сертификат компании KELLER AG). ООО «Измеркон» является единственной компанией, которой официально разрешается распространять оборудование KELLER AG на территории Российской Федерации, ООО «Измеркон» может развивать и тренировать внутреннюю сеть дилеров для установки, интеграции, обслуживания и гарантийного сервиса оборудования KELLER AG fur Druckmesstechnik на территории РФ.

В соответствии с письмом от ООО «Измеркон» (вх. №342ф от 13.04.2016) на сегодняшний день заключены дилерские соглашения со следующими организациями: ООО «Водный Горизонт», ЗАО «Теккноу», ООО «Сириус АТМ», ООО «Техно-Ком», ООО «Инжиниринговый центр ГФК». Дилерами ООО «Измеркон» по продукции под торговой маркой KELLER AG могут быть юридические лица:

- Поддерживающие необходимые остатки оборудования и запасных частей на собственных складах;
- Осуществляющие функции сервисного центра (прием по гарантии, ремонт,

обслуживание установленного оборудования, информационные услуги);
- Удовлетворяющие требованиям ООО «Измеркон» к объему закупок за период;
- Обладающие необходимым для полноценной поддержки пользователей оборудования KELLER AG производственными, информационными и квалифицированными кадровыми ресурсами;
- Прошедшие аттестацию в ООО «Измеркон».

АК «АЛРОСА» (ПАО) в отзыве пояснило, что указание на то, что поставка товара, являющегося предметом вышеуказанной закупки, должна осуществляться уполномоченным дилером или дистрибьютором, является для него принципиально важным и необходимым для качественного выполнения услуг в сфере своей профессиональной деятельности.

Таким образом, Комиссия Якутского УФАС России рассмотрев жалобу ООО «Ресурс» приходит к выводу, что заказчик АК "АЛРОСА" (ПАО) при организации и проведении открытого запроса коммерческих предложений в электронной форме на поставку высокоточного преобразователя давления датчик нескольких параметров с цифровым интерфейсом 36 Xi W (CTD) (извещение № 31603410684 на портале zakupki.gov.ru) установив требование о представлении оригинала документа, подтверждающего статус дилера, дистрибьютора или его копию, заверенную производителем продукции и установив невозможность поставки «аналогичной»/«эквивалентной» продукции не ограничил конкуренцию, и в целом не нарушил процедуру проведения торгов, порядок рассмотрения которых установлен ст.18.1 Федерального закона №135-ФЗ от 26.07.06 «О защите конкуренции».

Согласно пункту 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и в случае, если жалоба признана обоснованной, либо в случае установления иных не являющихся предметом обжалования нарушений (нарушений порядка организации и проведения торгов, заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 настоящего Федерального закона.

На основании вышеизложенного, и руководствуясь статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Якутского УФАС России по рассмотрению жалоб о нарушении процедуры проведения торгов и порядка заключения договоров,

Р Е Ш И Л А:

Признать жалобу ООО «Ресурс» (адрес: 199155, г. Санкт-Петербург, ул. Кораблестроителей, д. 40, к. 1, оф. 2) на действия заказчика АК «АЛРОСА» (ПАО) (адрес: 678170, РС (Я), г. Мирный, ул. Ленина, д. 6) (далее – Заказчик) при организации и открытого запроса коммерческих предложений в электронной

форме на поставку высокоточного преобразователя давления датчик нескольких параметров с цифровым интерфейсом 36 Xi W (CTD) (извещение № 31603410684 на портале zakupki.gov.ru) – необоснованной

Решение комиссии антимонопольного органа может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня принятия решения.

Председатель Комиссии: Ю.А. Игнатьев

Члены Комиссии: А.Б. Ринчинова

И.А. Лаврентьев