

РЕШЕНИЕ № 16-17к

Резолютивная часть решения оглашена 03 февраля 2014 г.

В полном объеме решение изготовлено 10 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 № 16-17к 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. <...>, представителя заявителей – ООО «Связь Разработка», ООО «ТелекомСвязьСтрой», ООО «ПТК «Связь Инжиниринг»» по доверенности от 17.01.2014г. <...>, **установила:**

13.01.2014г. в Воронежское УФАС России поступили заявления от ООО «Связь Разработка», ООО «ТелекомСвязьСтрой», ООО «ПТК «Связь Инжиниринг»» (далее - Заявители) на действия ОАО «Концерн «Созвездие» при проведении последним открытого аукциона в электронной форме на право заключить договор на поставку комплектов измерительного оборудования с реестровым номером № 30.1-9/12-64, извещение № 31300768071 (далее - аукцион).

17.01.2014г. Воронежским УФАС России было возбуждено дело № 16-17к по признакам нарушения части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции в отношении ОАО «Концерн «Созвездие» в части установления в документации об открытом аукционе в электронной форме требования к участникам размещения заказа о размере выручки от продажи товаров, продукции, работ, услуг за 2012г. (без НДС) более 1 миллиарда рублей. При этом необходимо предоставить копию отчета о прибылях и убытках (форма № 2) за 2012г. с отметкой налогового органа.

По мнению Заявителей, ОАО «Концерном «Созвездие», при проведении аукциона в п. 7 информационной карты документации об аукционе установлены неправомерные требования к претендентам (участникам) аукциона о размере выручки от продажи товаров, продукции, работ, услуг за 2012г. (без НДС), которая должна составлять более 1 миллиарда рублей. При этом необходимо предоставить копию отчета о прибылях и убытках (форма № 2) за 2012г., что по мнению Заявителей полностью исключает возможность участия в аукционе субъектов малого предпринимательства, к которым они в свою очередь и относятся.

Представитель ОАО «Концерн «Созвездие» считает, что данное требование не является нарушением антимонопольного законодательства, так как установлено в силу надежности выбора поставщика для выполнения государственного оборонного заказа, в рамках которого приобретает закупаемое оборудование. Изучив представленные документы и информацию, выслушав доводы сторон, Комиссия пришла к следующему выводу.

Определением от 17.01.2014 г. дело назначено к рассмотрению на 21.01.2014 г. на 09 часов 00 минут (мск).

В связи с необходимостью получения дополнительных доказательств о проведении ОАО «Концерн «Созвездие» закупочных процедур в 2012 и 2013 годах на поставку комплектов измерительного оборудования, для выполнения государственного оборонного заказа, а также соответствующей документации, протоколов, рассмотрение дела было отложено до 10 часов 30 минут (мск) 03.02.2014.

На официальном сайте www.zakupki.gov.ru ОАО «Концерн «Созвездие»

опубликовано извещение (№ 31300768071) о проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключить договор на поставку комплектов измерительного оборудования с реестровым номером № 30.1-9/12-64.

Начальная (максимальная) цена договора составляет 94 770 000 (девятьсот четыре миллиона семьсот семьдесят тысяч) рублей 00 коп.

Требования, предъявляемые к участникам размещения заказа, установлены разделом I, II открытого аукциона в электронной форме.

Так согласно п.7 раздела I «Информационная карта открытого аукциона в электронной форме», участники размещения заказа должны соответствовать 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».

Соответственно, участие в торгах могли принять только лица, имеющие выручку за 2012 год в размере более 1 миллиарда 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.

В соответствии с частью 2 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ (ред. от 28.12.2013) «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - 223-ФЗ от 18.07.2011), 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.

Положение о закупочной деятельности ОАО «Концерн «Созвездие», утверждено решением Совета директоров ОАО «Концерн «Созвездие», протоколом от 21.02.2013г. № 8/7. Вступило в действие с 01.03.2013г., приказ № 954.

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.

В соответствии с п. 7 ст. 4 Закона о защите конкуренции, под конкуренцией 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.

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.

Вместе с тем, требование к участникам размещения заказа: «Размер выручки от продажи товаров, продукции, работ, услуг 2012г. (без НДС) составляет более 1 миллиарда рублей 2012 год», установленное ОАО «Концерн «Созвездие» значительно превышает размер начальной (максимальной) цены контракта, который составляет 94 770 000 (девятьсот четыре миллиона семьсот семьдесят тысяч) рублей 00 коп.

На запрос Воронежского УФАС России «ПТК «Связь Инжиниринг»» предоставило копии договоров и государственных контрактов, заключенных по результатам торгов на поставку оборудования, относящегося к группе оборудования, необходимого ОАО «Концерн «Созвездие».

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 торгах всем, заинтересованным в заключение договора на поставку комплектов измерительного оборудования лицам, и, в последствии путем качественной оценки деятельности указанных организаций на рынке измерительного оборудования определить победителя соответствующих торгов.

Помимо этого, Комиссией Воронежского УФАС России изучена закупочная документация об открытом аукционе в электронной форме и запросе цен на поставку измерительного оборудования, размещение которых осуществлялось ОАО «Концерн «Созвездие» в 2013 году в рамках федеральной целевой программы для выполнения государственного оборонного заказа и установлено, что в документах отсутствует требование о размере выручки участника размещения заказа. В ряде закупочных процедур на поставку измерительного оборудования смогли принять участие от одного до семи претендентов.

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) составляет 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 именно измерительного оборудования, не позволяет оценить возможность поставки участниками размещения заказа товара, 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 получают 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 заключить договор на поставку комплектов измерительного оборудования с реестровым номером № 30.1-9/12-64, извещение № 31300768071, путем утверждения 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.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 заключить договор на поставку комплектов измерительного оборудования с реестровым номером № 30.1-9/12-64, извещение № 31300768071, 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.7 раздела I «Информационная карта открытого аукциона в электронной форме»), что приводит или может привести к ограничению, устранению, недопущению конкуренции на рынке измерительного 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 заключить договор на поставку комплектов измерительного оборудования с реестровым номером № 30.1-9/12-64, извещение № 31300768071.

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