

Приложение
к протоколу заседания комиссии
Министерства антимонопольного
регулирования и торговли Республики
Беларусь по установлению факта
наличия (отсутствия) нарушения
антимонопольного законодательства
от 03.09.2021 № 41

РЕШЕНИЕ № 358/36-2021

3 сентября 2021 г.
14 часов 30 минут

г. Минск

Министерство антимонопольного регулирования и торговли Республики Беларусь (далее – МАРТ) по результатам рассмотрения комиссией МАРТ по установлению факта наличия (отсутствия) нарушения антимонопольного законодательства, действующей на оснований полномочий, представленных приказом Министерства антимонопольного регулирования и торговли Республики Беларусь от 14 декабря 2016 г. № 133 «О создании комиссии по установлению факта наличия (отсутствия) нарушения антимонопольного законодательства», заявления индивидуального предпринимателя Донцова Артема Александровича (далее – ИП Донцов А.А., Заявитель) от 5 мая 2020 г. № 97 о нарушении антимонопольного законодательства открытым акционерным обществом «Мозырьпромстрой» (далее – ОАО «Мозырьпромстрой»)

УСТАНОВИЛО:

в своем обращении Заявитель указывал, что ОАО «Мозырьпромстрой» была объявлена процедура закупки в строительстве: переговоры по выбору поставщика на поставку газового котла по объекту строительства «Многоквартирный жилой дом № 71 в г. Ельск». Приглашение размещено на сайте информационного республиканского унитарного предприятия «Национальный центр маркетинга и конъюнктуры цен» www.icetrade.by № 2020-800914.

В конкурсную документацию (глава II «Условия проведения переговоров») включено условие о допуске юридических и физических лиц к участию в процедуре закупки, по мнению Заявителя, противоречащее нормам антимонопольного законодательства, выразившееся в ограничении конкуренции, а именно: (пункты 2.2 и 3.1 документации) к процедуре закупки допускаются только производители

либо их официальные торговые представители (сбытовые организации), причем документом, подтверждающим статус официального торгового представителя (сбытовые организации), может быть только дилерский договор.

По мнению ИП Донцова А.А., Положением о порядке организации и проведения процедур закупок товаров (работ, услуг) при строительстве объектов, утвержденным постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 31 января 2014 г. № 88 (далее – положение № 88), регулирующим закупки при строительстве, не установлено, что участниками могут выступать лишь производители либо официальные торговые представители производителя (сбытовой организации).

ИП Донцов А.А. полагает, что включение в конкурсную документацию данного требования к участникам, а также требование о том, что конкурсное предложение должно содержать дилерский договор являются неправомерными, равно как и отклонение участника по данному основанию.

На основании изложенного, руководствуясь нормами Закона Республики Беларусь от 12 декабря 2013 г. № 94-3 «О противодействии монополистической деятельности и развитии конкуренции» (далее – Закон № 94-3) ИП Донцов А.А. просит:

1. принять к рассмотрению настоящее заявление и провести проверку с целью установления факта наличия (отсутствия) нарушения ОАО «Мозырьпромстрой» антимонопольных требований к закупкам товаров;

2. при наличии факта нарушения антимонопольного законодательства признать недействительными проведенные переговоры и обязать ОАО «Мозырьпромстрой» провести повторные переговоры по данному предмету заказа.

В ходе антимонопольного расследования МАРТ установило следующее.

10.04.2020 ОАО «Мозырьпромстрой» была объявлена процедура закупки в строительстве: переговоры с проведением процедуры снижения цены без предварительного квалификационного отбора участников по выбору поставщика на поставку газового котла по объекту строительства «Многоквартирный жилой дом № 71 в г. Ельск». Приглашение размещено на сайте информационного республиканского унитарного предприятия «Национальный центр маркетинга и конъюнктуры цен» www.icetrade.by № 2020-800914.

ОАО «Мозырьпромстрой» было разработано и утверждено положение о конкурсной комиссии.

07.06.2019 ОАО «Мозырьпромстрой» был утвержден приказ № 199 «О проведении закупок в обществе».

Предмет закупки: выбор поставщика на поставку газового котла по объекту строительства: «Многоквартирный жилой дом № 71 в г. Ельск» в количестве - 45 штук, цена заказа - 43 000 BYN.

ОАО «Мозырьпромстрой» была разработана и утверждена конкурсная документация по выбору поставщика на поставку газового котла по объекту строительства «Многоквартирный жилой дом № 71 в г. Ельск» (далее – конкурсная документация).

Подпунктом 2.2 пункта 2 конкурсной документации (Информация о допуске юридических и физических лиц к участию в процедуре закупки) предусмотрено: если претендентом предлагаются к поставке товары, не производимые им, то необходимо представить документы, подтверждающие статус официального торгового представителя производителя (сбытовой организации). Таким документом может быть договор либо соглашение с производителем. Иные представленные документы (такие как дилерское свидетельство, письмо завода изготовителя и т.д.) не будут являться основанием, подтверждающим статус официального торгового представителя производителя.

В подпункте 3.1 пункта 3 конкурсной документации (Требования к составу конкурсного предложения) указано, что конкурсное предложение должно содержать сведения, подтверждающие, что участник является производителем товара или официальным торговым представителем производителя (дилерский договор).

Предложения на поставку газового котла по объекту строительства «Многоквартирный жилой дом № 71 в г. Ельск» поступили от ИП Донцова А.А., ООО «МозырьТеплоТорг», ООО «РН-ПРОФИ».

При вскрытии документов участников конкурсной комиссией ОАО «Мозырьпромстрой» рассмотрены следующие предложения:

ИП Донцова А.А. с котлами торговой марки «Arderia», с ценой предложения – 42 997 руб. 50 копеек; с предоплатой – 100%; сроком поставки продукции – 5 дней от даты предоплаты, условиями поставки – за счет и транспортом поставщика; гарантией – 5 лет и сроком действия предложения – 90 календарных дней (с условиями, указанными в подпункте 2.2 пункта 2 и в подпункте 3.1 пункта 3 конкурсной документации ИП Донцов А.А. согласен);

ООО «МозырьТеплоТорг» с котлами производства ИЗАО «ФерролиБел», с ценой предложения – 48 749 руб. 4 копейки; с оплатой – в течение 12 календарных дней с момента поставки товара; сроком поставки продукции – 1 день с момента заключения договора; условиями поставки – за счет поставщика; гарантией качества товара: котел отопительный – 5 лет, сигнализатор – 1,5 года; сроком эксплуатации – 10 лет и сроком действия предложения – 90 календарных дней (с условиями, указанными в подпункте 2.2 пункта 2 и в подпункте 3.1

пункта 3 конкурсной документации, ООО «МозырьТеплоТорг» согласно);
 ООО «РН-ПРОФИ» с котлами производства ИЗАО «ФерролиБел», с ценой предложения – 56 388 руб. 42 копейки; с предоплатой – 100%; сроком поставки продукции – 5 дней от даты предоплаты, условиями поставки – за счет поставщика; гарантией качества товара – 2 года; сроком действия предложения – 90 календарных дней; преференциальная поправка – 15% (продукция собственного производства) (с условиями, указанными в подпункте 2.2 пункта 2 и в подпункте 3.1 пункта 3 конкурсной документации, ООО «РН-ПРОФИ» согласно).

Конкурсной комиссией ОАО «Мозырьпромстрой» были отклонены предложения всех участников.

1. Предложение участника ИП Донцова А.А. было отклонено по следующему основанию: подпункт 3.1 пункта 3 конкурсной документации содержит условие о необходимости предоставления участником переговоров сведений, подтверждающих, что участник является производителем товара или официальным торговым представителем производителя (дилерский договор). ИП Донцовым А.А. такой договор представлен не был.

Справочно:

ИП Донцовым А.А. не заключался дилерский договор с обществом с ограниченной ответственностью «Ардерия» производителем газового оборудования). По мнению ИП Донцова А.А. отсутствует необходимость в заключении такого договора, так как право на реализацию газовых настенных котлов марки «ARDERIA» ИП Донцову А.А. предоставлено правообладателем торговой марки «ARDERIA» и полноправным представителем производителя обществом с ограниченной ответственностью «Инженерный центр «Апрель» (далее – ООО «Инженерный центр «Апрель»)). Для осуществления гарантийного и послегарантийного обслуживания и ремонта, поставляемых на территорию Республики Беларусь газовых отопительных водогрейных котлов торговой марки «ARDERIA», производителем заключен договор о сотрудничестве с ГПО «Белтонгаз» от 08.05.2018 г. № 4. Также ЧСУП «Ардерия Сервис» уполномочено осуществлять вышеуказанные функции, для чего заключило договор о сотрудничестве с РГТУП «Гомельоблгаз» от 03.12.2018 г. № 41.

2. Предложение участника ООО «РН-ПРОФИ» было отклонено по следующим основаниям:

подпункт 3.1 пункта 3 конкурсной документации содержит условие о необходимости предоставления участником переговоров сведений, подтверждающих, что участник является производителем товара или официальным торговым представителем производителя (дилерский договор);

подпункт 7.2 пункта 7 конкурсной документации (Расчет и выражение цены конкурсного предложения (порядок формирования суммы договора) относительно каждого лота в отдельности) содержит

условия о том, что в качестве стартовой цены для расчета и выражения цены предложения участника принята сметная стоимость закупки – 43 000 белорусских рублей (стоимость оборудования с учетом НДС и доставки). Таким образом, ООО «РН-ПРОФИ» дилерский договор не представило, а также цена предложения составила – 56 388 руб. 42 копейки (наибольшая).

3. Предложение ООО «МозырьТеплоТорг» отклонено по причине превышения сметной стоимости, а также в связи с не предоставлением дилерского договора.

ОАО «Мозырьпромстрой» в адрес ООО «МозырьТеплоТорг» было направлено информационное письмо о снижении стоимости предложения по закупке газового котла на объект строительства «Многоквартирный жилой дом № 71 в г. Ельск».

В ответе на данное письмо ООО «МозырьТеплоТорг» предложило рассмотреть стоимость конкурсного предложения в первоначальном варианте. Условия и сроки поставки также оставило неизменными.

Справочно:

ООО «МозырьТеплоТорг» дилерский договор с ИЗАО «ФерролиБел» (производителем газовых котлов) на поставку газового оборудования предоставлен не был. Был предоставлен договор поставки от 09.01.2020 № 20/26, а также информационное письмо от 10.04.2020 № 20/18 о том, что ООО «МозырьТеплоТорг» является официальным дилером Ferrolі на территории Республики Беларусь (Гомельская область) и имеет право на реализацию продукции ТМ Ferrolі.

ИП Донцовым А.А. в адрес комиссии ОАО «Мозырьпромстрой» было направлено возражение по поводу отклонения его предложения.

В своем возражении ИП Донцов А.А. ссылаясь на то, что пунктом 68 положения № 88 определены требования к содержанию конкурсной документации в части предмета заказа и участников переговоров. Никаких требований о дилерском договоре данный пункт не предусматривает.

В ответе на возражение ОАО «Мозырьпромстрой» сослалось на абзац десятый пункта 68 положения № 88, в котором указано, что при проведении переговоров организатором должна быть разработана, утверждена и представлена участникам документация для переговоров, содержащая в том числе требования к наличию в случаях, установленных законодательством, декларации о соответствии или сертификата соответствия товаров (работ, услуг), иные требования, устанавливаемые организатором переговоров с учетом особенностей предмета заказа. Также на основании:

подпункта 2.2 пункта 2 конкурсной документации по предмету было выставлено условие о необходимости подтверждения статуса официального торгового представителя (сбытовой организации). Таким документом может быть договор либо соглашение с производителем.

Иные представленные документы (такие как дилерское свидетельство, письмо завода изготовителя и т.д.) не будут являться основанием, подтверждающим статус официального производителя;

подпункта 3.1 пункта 3 конкурсной документации (Требования к составу конкурсного предложения) о том, что участник является производителем товара или официальным торговым представителем производителя (дилерский договор). Такие требования были установлены заказчиком с целью недопущения необоснованного и недобросовестного посредничества в ОАО «Мозырьпромстрой» и минимизации рисков по устранению недостатков товара в рамках гарантийных обязательств.

ОАО «Мозырьпромстрой» обратило внимание на то, что организатор переговоров в ситуации, когда не проводится предквалификационный отбор участников, вправе установить в документации для переговоров и в дальнейшем потребовать от участников договор либо соглашение с производителем (по предмету заказа) в случае, если претендент предлагает к поставке товары, не производимые им.

Конкурсная комиссия ОАО «Мозырьпромстрой» решила отменить данную процедуру закупки и провести новую процедуру на закупку газового котла на объект строительства «Многоквартирный жилой дом № 71 в г. Ельск», которую разместили на электронной площадке ОАО «Белорусская универсальная товарная биржа» в секции «Закупка промышленных и потребительских товаров» № 44843 на конкурентных условиях, о чем были высланы приглашения об участии в торгах: ИП Донцову А.А., ООО «РН-ПРОФИ», ООО «МозырьТеплоТорг», ЗАО «Чистый берег» и ООО «Завод отопительного оборудования «Виктори».

Справочно:

Биржевые торги по данной процедуре закупки состоялись и с поставщиком оборудования (ЧТУП «Водная техника») был подписан договор купли-продажи от 15.05.2020 № 05-2/27786 с ценой предложения 28 890,00 рублей, что на 14 107,5 рублей дешевле, чем у ИП Донцова А.А.

Одновременно Министерство архитектуры и строительства полагает, что в соответствии с абзацем десятым пункта 68 положения № 88 к иным требованиям, устанавливаемым организатором переговоров с учетом особенностей предмета заказа (закупка оборудования), могут быть отнесены требования по пожарной безопасности, ремонтпригодности и возможности обслуживания оборудования без привлечения дополнительных средств, сроки устранения неисправностей в гарантийный период и так далее. При этом требования, устанавливаемые организатором переговоров не должны ограничивать конкуренцию, при условии обеспечения поставки безопасного и надежного оборудования.

В целях подтверждения того, могут ли иные требования (наличие

дилерского договора либо соглашения), установленные организатором с учетом особенностей предмета закупки, ограничивать участие поставщиков товаров, не являющихся производителями либо официальными торговыми представителями, а также учитывая ответ Министерства архитектуры и строительства, были направлены запросы 7 организациям (как производителям, так и поставщикам) на предмет наличия дилерского договора либо соглашения: ЗАО «Чистый берег», ООО «Город котлов и отопления», ООО «Завод отопительного оборудования «Виктори», ООО «БелбойлерТрейд», ООО «ВинсЭвэнс», ООО «РН-Профи», ЧП «ШтормТрейд», которые осуществляют как производство газовых котлов, так и их реализацию. Указанные организации были отобраны в глобальной сети Интернет, а также предоставлены ОАО «Мозырьпромстрой».

ООО «Завод отопительного оборудования «Виктори» пояснило, что является производителем котлов и готовы заключить с субъектом хозяйствования договор поставки их продукции, а также дилерский договор и считает целесообразным производить закупки напрямую у производителя газового оборудования. Закупка у производителя или дилера защищает покупателя от возможных форс-мажорных обстоятельств, как правило, возникающих при запуске оборудования, а также при эксплуатации. Срок эксплуатации отопительных газовых котлов не менее 12 лет и, конечно, «случайные продавцы» никак не смогут гарантировать техническую поддержку заказчику, а это не только консультации, но и обеспечение обслуживания с оригинальными запасными частями. Лучше при проведении закупки опираться на производителя или, как минимум, на официального дилера с подтвержденными полномочиями в виде долгосрочного договора, в котором будут указаны его полномочия. В противном случае покупатель рискует остаться один на один с проблемами, особенно это касается сложного технического оборудования, тем более газопотребляющего (потенциально опасного), какими и являются газовые отопительные котлы.

ООО «РН-Профи» пояснило, что имеет возможность продажи газового котла с заявленными характеристиками и является официальным дистрибьютором компании ИЗАО «ФерролиБел» в Республике Беларусь. ООО «РН-Профи» не испытывало проблем при заключении договора поставки с производителем продукции. Коммерческая политика ИЗАО «ФерролиБел» ориентирована на продажи через дилеров (дистрибьюторов). Проведение гарантийных, постгарантийных ремонтов, сервисного обслуживания реализуется производителем на постоянной основе и самостоятельно, вне зависимости от наличия дилерских договоров либо соглашений.

ИЗАО «ФерролиБел» заключает договоры поставки с организациями Республики Беларусь и Российской Федерации. Специальных дилерских и дистрибьюторских договоров не заключало. Договоры поставки не имеют отношения ни к сервисному, ни к гарантийному обслуживанию оборудования. Договоры на продажу оборудования включается пункт о гарантийных обязательствах. Даже если этот пункт отсутствует, в соответствии с Законом Республики Беларусь от 9 января 2002 г. № 90-3 «О защите прав потребителей» конечный потребитель продукции, произведенной ИЗАО «ФерролиБел», либо импортированной на территорию Республики Беларусь, имеет право на гарантийное обслуживание в соответствии с вышеназванным Законом. В каждую единицу оборудования ИЗАО «ФерролиБел» вкладывает гарантийный талон с указанием гарантийного срока. Кроме того, потребитель имеет право обратиться непосредственно к ИЗАО «ФерролиБел» для решения вопросов по гарантийному ремонту либо замене оборудования.

Со стороны ИЗАО «ФерролиБел» нет никаких ограничений для заключения договора поставки либо иного гражданско-правового договора.

ИЗАО «ФерролиБел» организовало гарантийный ремонт и сервисное обслуживание газового оборудования, как произведенного предприятием, так и импортированного, на всей территории Республики Беларусь. Для этого заключены договоры с организациями в различных областях Республики Беларусь на сервисное обслуживание оборудования. В договорах на сервисное обслуживание указаны стоимость и сроки выполнения гарантийного ремонта, порядок возмещения затрат по гарантийному ремонту и другие существенные условия. ИЗАО «ФерролиБел» как производитель или первый поставщик оборудования на территорию Республики Беларусь на основании договоров сервисного обслуживания берет на себя обязательства по возмещению затрат этими организациями по гарантийному ремонту и замене гарантийных деталей. Любая организация может заключить договор на сервисное обслуживание с ИЗАО «ФерролиБел». Для этого организация должна иметь в штате сотрудников, имеющих удостоверение, разрешающее работу с газоиспользующим оборудованием и прошедших обучение.

Четыре организации предоставили информацию о том, что у них нет в наличии котлов с данными характеристиками и поэтому предоставить информацию о заключенных дилерских договорах либо соглашениях не представляется возможным.

На основании изложенного, наличие либо отсутствие дилерского договора (соглашения) не является препятствием для участия в процедурах закупок, так как заключить дилерский договор с

производителем не составляет труда.

Научно-производственным предприятием «Белкотломаш» общества с ограниченной ответственностью (производителя газовых котлов) был предоставлен типовой дилерский договор, в котором указано, что дилер обязуется обеспечивать послепродажное обслуживание товара.

Гарантийный срок на указанную продукцию устанавливается заводом изготовителем в соответствии с Государственным стандартом Республики Беларусь № 20219-93 (далее – ГОСТ), а качество товара в соответствии с техническим регламентом таможенного союза № 0162011 (далее – ТРТС).

Справочно:

В случае если гарантийный срок на продукцию, на которую он не определен нормативно-технической документацией и техническими нормативными правовыми актами, законодательством или договором, устанавливается 12 месяцев, начиная с момента перехода к приобретателю права собственности на нее (пункт 7 постановления Совета Министров Республики Беларусь от 27 июня 2008 г. № 952 «О гарантийном сроке эксплуатации сложной техники и оборудования»).

В договоре поставки, содержащемся в конкурсной документации, указывается, что качество товара, продаваемого по настоящему договору должно соответствовать нормативно-технической документации Республики Беларусь и (или) изготовителя и удостоверяться паспортом качества (сертификатом качества), а также указывается гарантия на поставляемый товар.

Таким образом, если поставщик не является производителем или официальным торговым представителем (без дилерского договора), то гарантийный срок и качество товара должны соответствовать ГОСТу и ТРТС.

Обстоятельствами, установленными при рассмотрении заявления о нарушении, и имеющимися доказательствами не подтверждается наличие признаков нарушений антимонопольного законодательства, предусмотренных абзацами первым и пятым части первой пункта 1 статьи 24 Закона № 94-З, в действиях ОАО «Мозырьпромстрой», выразившихся во включении в конкурсную документацию требований к участникам, в части допуска к процедуре закупки только производителей либо их официальных торговых представителей (сбытовых организаций), а также требования о том, что конкурсное предложение должно содержать дилерский договор, с учетом того, что:

Министерство архитектуры и строительства полагает, что в соответствии с абзацем десятым пункта 68 постановления № 88 к иным требованиям, устанавливаемым организатором переговоров с учетом особенностей предмета заказа (закупка оборудования), могут быть отнесены требования по пожарной безопасности, ремонтпригодности и

возможности обслуживания оборудования без привлечения дополнительных средств, сроки устранения неисправностей в гарантийный период и так далее. При этом требования, устанавливаемые организатором переговоров не должны ограничивать конкуренцию, при условии обеспечения поставки безопасного и надежного оборудования. По результатам представленной информации, как от потенциальных поставщиков, так и от производителей указанных котлов, установлено, что включение такого критерия, как наличие дилерского договора, не является ограничением или устранением конкуренции, так как при продаже указанных котлов у поставщика имеется возможность заключить дилерский договор либо соглашение с производителем;

ООО «Завод отопительного оборудования «Виктори» пояснило, что оно является производителем котлов и готовы заключить с субъектом хозяйствования договор поставки их продукции, а также дилерский договор, и считает целесообразным производить закупки напрямую у производителя газового оборудования;

ООО «РН-Профи» пояснило, что имеет возможность продажи газового котла и является официальным дистрибьютором компании ИЗАО «ФерролиБел» в Республике Беларусь. ООО «РН-Профи» не испытывало проблем при заключении договора поставки с производителем продукции. Коммерческая политика ИЗАО «ФерролиБел» ориентирована на продажи через дилеров (дистрибьюторов);

ИЗАО «ФерролиБел» пояснило, что нет никаких ограничений для заключения договора поставки либо иного гражданско-правового договора. Таким образом, при продаже указанных котлов у поставщика имеется возможность заключить дилерский договор либо соглашение с производителем.

Справочно:

Конкурсная комиссия ОАО «Мозырьпромстрой» отменила данную процедуру закупки и провела новую процедуру закупки газового котла (размещена на электронной торговой площадке ОАО «Белорусская универсальная товарная биржа», секция «Закупка промышленных и потребительских товаров» № 44843) на конкурентных условиях, что не привело к ограничению или устранению конкуренции путем создания преимущественных условий для участников в процедуре закупки по выбору поставщика на поставку газового котла по объекту строительства «Многokвартирный жилой дом № 71 в г. Ельск», так как приглашение на участие в биржевых торгах было разослано всем участникам несостоявшейся процедуры.

По результатам рассмотрения обращения ИП Донцова А.А. о нарушении антимонопольного законодательства ОАО «Мозырьпромстрой», с учетом отраженных фактов и установленных

выше обстоятельств, руководствуясь абзацем пятым статьи 14 Закона, МАРТ

РЕШИЛО:

установить факт отсутствия нарушений антимонопольного законодательства, предусмотренных абзацами первым и пятым части первой пункта 1 статьи 24 Закона Республики Беларусь от 12 декабря 2013 г. № 94-З «О противодействии монополистической деятельности и развитии конкуренции», в действиях открытого акционерного общества «Мозырьпромстрой».

Признать отсутствие оснований для вынесения предписания и совершения антимонопольным органом иных действий, направленных на устранение и (или) предотвращение нарушения антимонопольного законодательства, в том числе оснований для направления материалов в правоохранительные органы, начала административного процесса, обращения с иском в суд, направления предложений в государственные органы о совершении действий, направленных на обеспечение и развитие конкуренции.

Настоящее решение может быть обжаловано в суд в течение тридцати календарных дней со дня его принятия.

Первый заместитель Министра,
председатель комиссии



И.В.Вежновец