

Приложение
к протоколу заседания комиссии
Министерства антимонопольного
регулирования и торговли
Республики Беларусь по
установлению факта наличия
(отсутствия) нарушения
антимонопольного законодательства
24.09.2020 № 104

РЕШЕНИЕ № 300/47-2020

24.09.2020 14:30

г.Минск

Министерство антимонопольного регулирования и торговли (далее – МАРТ) по результатам рассмотрения комиссией МАРТ по установлению факта наличия (отсутствия) нарушения антимонопольного законодательства, действующей на основании полномочий, предоставленных приказом Министерства антимонопольного регулирования и торговли от 14 декабря 2016 г. № 133 «О создании комиссии по установлению факта наличия (отсутствия) нарушения антимонопольного законодательства», в соответствии с Законом Республики Беларусь от 12 декабря 2013 г. № 94-З «О противодействии монополистической деятельности и развитии конкуренции» (далее – Закон) заявления совместного белорусско-российского закрытого акционерного общества «ЛИПЛАСТ-СПб» (далее – СЗАО «ЛИПЛАСТ-СПб», Заявитель) от 4 октября 2019 г. № 02-01/133 о нарушении антимонопольного законодательства обществом с ограниченной ответственностью «БИТ Электро» (далее соответственно – ООО «БИТ Электро», общество; заявление о нарушении),

УСТАНОВИЛО:

СЗАО «ЛИПЛАСТ-СПб» является производителем деталей к автотракторной технике, энергетики и телекоммуникации, железнодорожного транспорта и специализируется на выпуске деталей, узлов и комплектующих из стеклопластика, листовых полимерных материалов, пенополиуретана, SMC-материалов. Продукция Заявителя представлена на территории Республики Беларусь и за рубежом.

Также на рынке Республики Беларусь представлена продукция «корпуса пластиковые, усиленные стекловолокном», производимые ООО «БИТ Электро».

На протяжении длительного времени Заявитель и ООО «БИТ Электро» участвуют в процедурах закупок, где предметом закупки является «Корпус из пластика для ВШУ».

По мнению Заявителя, со стороны ООО «БИТ Электро» прослеживаются действия, направленные на приобретение преимуществ в предпринимательской деятельности, выраженные в участии в процедурах закупок с предложением товара, отличного от заявленного, имея возможность поставки соответствующего заявленным требованиям технической документации, что является недобросовестной конкуренцией и нарушением Закона.

При участии в процедурах закупок на территории Республики Беларусь ООО «БИТ Электро» представляет сертификат продукции собственного производства на товар, зарегистрированный под кодом ТН ВЭД 8537 «Пульты, панели, консоли, столы, распределительные щиты и основания для электрической аппаратуры прочие, оборудованные двумя и более устройствами товарной позиции 8535 или 8536...». По мнению Заявителя, предметом закупки является товар, классифицируемый под кодом ТН ВЭД 8538 «Пульты, панели, консоли, столы, распределительные щиты и основания прочие для изделий товарной позиции 8537, но не укомплектованные соответствующей аппаратурой», т.е. ящик пустой и, несмотря на требования технического задания, а именно, поставки ящика пустого, ООО «БИТ Электро» предлагает поставку ящика, укомплектованного 2-мя и более приборами – клеммами.

Клемма представляет собой зажим в пластиковом корпусе. Стоимость такого устройства составляет 0,92 рубля.

С учетом наличия сертификата продукции собственного производства на ящик, укомплектованный двумя и более приборами, и, представляя его к коммерческому предложению, ООО «БИТ Электро» пользуется преференциями, предусмотренными постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 15 марта 2012 г. № 229 «О совершенствовании отношений в области закупок товаров (работ, услуг) за счет собственных средств».

Однако ООО «БИТ Электро» имеет возможность поставки товара в полном соответствии с документацией к закупке и чертежам, то есть без клемм. Но в данном случае, общество не сможет предъявить сертификат продукции собственного производства.

Представление ООО «БИТ Электро» сертификата продукции собственного производства в рамках процедуры закупки, является действием при осуществлении предпринимательской деятельности, направленным на приобретение преимуществ в предпринимательской деятельности, а именно победы в процедуре закупки, что является

нарушением одного из принципов осуществления закупок – развитие добросовестной конкуренции.

Так, с учетом получения преференциальной поправки в размере 15 процентов к цене товара ООО «БИТ Электро» имеет возможность при участии в процедуре закупки предложить наименьшую цену, что приводит к неконкурентоспособности товара Заявителя, и, как следствие – неполучению последним выручки от реализации товара, что противоречит принципам добросовестности и разумности при участии в процедурах закупок.

Руководствуясь статьями 14, 24, 31, 38 Закона, Заявитель просит провести проверку и установить факт наличия (отсутствия) нарушения антимонопольного законодательства со стороны ООО «БИТ Электро».

ООО «БИТ Электро» указано, что производство «корпусов, пластиковых усиленных стекловолокном» организовало совместно с компанией «INCOBEX» (Польша) в 2017 году. Общество получило сертификат продукции собственного производства и в последствии подтверждало его каждый год.

СЗАО «ЛИПЛАСТ-СПб» на рынке работает с 2001 года и на протяжении 16 лет не имело конкурентов, фактически являясь монополистом, могло формировать отпускные цены с любой долей прибыли, что в свою очередь, плохо отражалось на расходовании бюджетных денежных средств (основные клиенты потребляющие данный товар – государственные предприятия). Первоначально ООО «БИТ Электро» сталкивалось с тем, что в конкурсной документации явным образом указывалась заводская маркировка корпусов СЗАО «ЛИПЛАСТ-СПб». Когда общество вышло на рынок корпусов пластиковых, усиленных стекловолокном, то составило конкуренцию Заявителю, что привело к снижению закупочных цен на данные корпуса и существенной экономии бюджетных средств. При этом со стороны СЗАО «ЛИПЛАСТ-СПб» начались многочисленные жалобы во всевозможные инстанции как в отношении общества, так и в отношении покупателей товара ООО «БИТ Электро». При признании общества победителем в той или иной процедуре закупки СЗАО «ЛИПЛАСТ-СПб», используя либо формальные, либо надуманные предлоги, требовало отменить решение конкурсной комиссии при этом «запугивая» клиентов тем, что будет жаловаться в вышестоящие или иные контролирующие органы. Многие покупатели, чтобы не иметь проблем, отменяли процедуру закупки и проводили ее по-новому, при этом СЗАО «ЛИПЛАСТ-СПб», зная (по результатам первого процедуры закупки) минимальную цену ООО «БИТ Электро», предлагало меньшую цену и выбиралось победителем.

СЗАО «ЛИПЛАСТ-СПб» обращалось с иском в отношении РУП «Могилевэнерго» о необоснованном признании победителем процедуры закупки ООО «БИТ Электро». Экономическим судом Могилёвской области, а также Верховным Судом Республики Беларусь претензии СЗАО «ЛИПЛАСТ-СПб» признаны необоснованными.

При принятии решения об установлении факта наличия (отсутствия) нарушения антимонопольного законодательства необходимо учесть следующие обстоятельства, установленные в ходе рассмотрения заявления о нарушении.

Действия ООО «БИТ Электро» по участию в процедурах закупок с предложением товара собственного производства, подтвержденного сертификатом продукции собственного производства, подлежат рассмотрению на предмет установления совокупности признаков недобросовестной конкуренции, запрет на которую устанавливается статьей 31 Закона.

Согласно абзацу десятому статьи 1 Закона под недобросовестной конкуренцией понимаются направленные на приобретение преимуществ (выгод) в предпринимательской деятельности действия хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов, которые противоречат указанному Закону, иным законодательным актам и актам антимонопольного законодательства или требованиям добросовестности и разумности и могут причинить или причинили убытки другим конкурентам либо могут нанести или нанесли вред их деловой репутации.

СЗАО «ЛИПЛАСТ-СПб» является производителем прочих пластмассовых изделий, в том числе корпусов различных типов: ШР, ЩР, ЩУР и др. (код ТН ВЭД 8538 10 000 0), ООО «БИТ Электро» – производителем электрораспределительной и регулирующей аппаратуры, в том числе шкафов пластиковых, усиленных стекловолокном (STN ВУ, DIN ВУ, SSTN ВУ), для распределительных шкафов и шкафов учета (код ТН ВЭД 8537 10 990 0), и корпусов пластиковых, усиленных стекловолокном (STN ВУ, DIN ВУ, SSTN ВУ), для распределительных шкафов и шкафов учета (код ТН ВЭД 8538 10 000 0).

Таким образом, Заявитель и ООО «БИТ Электро» являются производителями корпусов из пластика, осуществляют их поставку на товарный рынок Республики Беларусь и, соответственно, являются конкурентами.

В действиях ООО «БИТ Электро» материалами дела не подтверждена направленность на приобретение преимуществ в предпринимательской деятельности.

ООО «БИТ Электро», являясь производителем электрораспределительной и регулирующей аппаратуры, имеет сертификаты продукции собственного производства № 402.1/3047-1,

действителен с 20.07.2018 до 20.07.2019, № 524.1/3680-1, действителен с 23.08.2019 до 23.08.2020, выданные УП «Минское отделение Бел ТПП».

Участвуя в процедурах закупок, ООО «БИТ Электро» для подтверждения права на применение преференциальной поправки (в случае ее применения) предоставляет, равно как и Заявитель, документы, определенные порядком осуществления закупок за счет собственных средств (сертификат продукции собственного производства).

При проведении закупки «Корпуса из пластика для ВШУ» (приглашение № 2019-662015), заказчиком которой являлось РУП «Могилевэнерго» (закупка осуществляется филиалом «Энергоремонт» РУП «Могилевэнерго»), поступило два коммерческих предложения:

от общества с ограниченной ответственностью «БИТ Электро» Минская область, Минский район, аг. Колодищи ул. Минская 56, пом. 7 – коммерческое предложение № 190201/09 от 01.02.2019;

от совместного закрытого акционерного общества «ЛИПЛАСТ-СПб» Гродненская область, г. Лида, ул. Качана 54-Б – коммерческое предложение № 15-02/263 от 28.01.2019.

Согласно протоколу от 06.02.2019 № 1/СН комиссия филиала «Энергоремонт» РУП «Могилевэнерго» признала упрощенную процедуру закупки корпусов из пластика для ВШУ для филиала «Энергоремонт» РУП «Могилевэнерго» состоявшейся. Все предложения соответствовали требованиям упрощенной процедуры закупки.

Филиалом «Энергоремонт» РУП «Могилевэнерго» указано, что в данной закупке оба участника на предлагаемый к закупке товар представили сертификаты продукции собственного производства, выданные Белорусской торгово-промышленной палатой, в связи с чем преференциальная поправка не применялась.

Также установлено, что документация на закупку «Корпуса из пластика для ВШУ» оформлена в соответствии с требованиями Порядка организации и проведения закупок товаров (работ, услуг) за счет собственных средств РУП «Могилевэнерго», размещенного на официальном интернет-сайте www.icetrade.by 30.01.2019 (далее – Порядок), и содержала все необходимые технические требования к продукции кроме того, в пункте 17 отражено, что в случае предложения участниками аналога продукции, к коммерческому предложению участника должна быть приложена техническая информация на предложенную продукцию, что и было сделано ООО «БИТ Электро».

Справочно:

Пунктом 3.1 Порядка предусмотрено, что описание потребительских, технических и экономических показателей (характеристик) закупаемых товаров (работ, услуг), включая технические требования к закупаемым товарам, должно определяться

таким образом, чтобы исключить заведомый выбор товаров только у одного участника. Аналогичными товарами признаются товары, которые по основным характеристикам схожи с оцениваемыми товарами, выполняют те же функции, что и оцениваемые товары, и коммерчески взаимозаменяемы. При определении аналогичных товаров учитываются, в частности, их физические характеристики, качество и репутация на рынке, страна происхождения и производитель. При этом незначительные различия во внешнем виде, не влияющие на физические (технические) характеристики и качество, не учитываются.

Также в указанном пункте отмечено, что товары (работы, услуги) соответствуют техническим характеристикам закупаемых товаров либо обеспечивают более высокие показатели, то они не могут быть признаны не соответствующими требованиям.

СЗАО «ЛИПЛАСТ-СПб» обращалось с иском о признании недействительным решения комиссии заказчика – РУП «Могилевэнерго» по выбору ООО «БИТ Электро» победителем закупки № 2019-662015 в экономический суд Могилевской области, которым вынесено решение от 04.06.2019 по делу № 60-8/2019 об отказе в удовлетворении исковых требований.

Справочно:

Постановлением апелляционной инстанции экономического суда Могилевской области (далее – апелляционная инстанция) решение экономического суда Могилевской области оставлено без изменений, апелляционная жалоба Заявителя – без удовлетворения.

Постановлением Верховного Суда Республики Беларусь решение экономического суда Могилевской области и постановление апелляционной инстанции от 11.07.2019 по делу № 60-8/2019 оставлено без изменений, а кассационная жалоба Заявителя – без удовлетворения.

Из постановления апелляционной инстанции следует, что комплектация товара ООО «БИТ Электро» клеммой не является основанием для вывода об изменении предмета закупки. При этом для РУП «Могилевэнерго» товар ООО «БИТ Электро» являлся аналогичным и в полной мере коммерчески взаимозаменяемым, по всем требуемым техническим характеристикам соответствовал предмету закупки и не ухудшал производимые РУП «Могилевэнерго» на его основе выносные шкафы учета, а наличие дополнительной клеммы не влияет на технические характеристики товара и не изменяет производимого РУП «Могилевэнерго» товара. Также СЗАО «ЛИПЛАСТ-СПб» не представлено доказательство того, что предложенный ООО «БИТ Электро» товар по каким-либо из заявленных РУП «Могилевэнерго» позиций не соответствовал документации на закупку или препятствовал возможности его использования в целях, предусмотренных заказчиком.

Кроме того, анализ процедур закупок не подтверждает, что цена ООО «БИТ Электро» ниже цены Заявителя, что приводит к неконкурентоспособности товара Заявителя.

Из информации, размещенной в глобальной компьютерной сети Интернет на официальном интернет-сайте www.icetrade.by, следует, что в 2019-2020 гг. ООО «БИТ Электро» участвовало в 17 процедурах закупок, при этом по 9 процедурам договор заключен с СЗАО «ЛИПЛАСТ-СПб», по 5 – с ООО «БИТ Электро», по 3 – победителями признаны СЗАО «ЛИПЛАСТ-СПб» и ООО «БИТ Электро».

В ходе рассмотрения заявления о нарушении не установлено достаточных доказательств, подтверждающих, что действия ООО «БИТ Электро» противоречат Закону, иным законодательным актам и актам антимонопольного законодательства или требованиям добросовестности и разумности.

При участии в процедурах закупок с предложением товара собственного производства, подтвержденного сертификатом продукции собственного производства, общество действовало добросовестно и разумно, не ущемляло прав и защищаемых законом интересов СЗАО «ЛИПЛАСТ-СПб», не имело намерения причинить вред другим участникам гражданских правоотношений.

Кроме того, не установлено достаточных доказательств, подтверждающих, что действия ООО «БИТ Электро» могут причинить или причинили убытки Заявителю, либо могут нанести или нанесли вред его деловой репутации.

Также материалами дела по заявлению СЗАО «ЛИПЛАСТ-СПб» не подтверждается нарушения требований антимонопольного законодательства к закупкам товаров, определенных статьей 24 Закона, в действиях ООО «БИТ Электро» и РУП «Могилевэнерго» при проведении процедуры закупки № 2019-662015, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Справочно:

Документация на закупку «Корпуса из пластика для ВШУ» оформлена в соответствии с требованиями Порядка, содержала все необходимые технические требования к продукции. Кроме того, в пункте 17 отражено, что в случае предложения участниками аналога продукции, к коммерческому предложению участника должна быть приложена техническая информация на предложенную продукцию.

Все предложения участников соответствовали требованиям упрощенной процедуры закупки.

Кроме того, экономическим судом Могилёвской области было отмечено, что комплектация предложенного к поставке товара ООО «БИТ Электро» клеммой не может являться основанием для вывода об изменении предмета закупки.

Между заказчиком (РУП «Могилевэнерго») и участником (ООО «БИТ Электро») не установлено наличие соглашений, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Таким образом, обстоятельствами, установленными при рассмотрении заявления о нарушении, и имеющимися доказательствами, не подтверждается наличие совокупности признаков нарушения антимонопольного законодательства, предусмотренного статьей 31 Закона, в действиях ООО «БИТ Электро», выразившихся в участии в процедурах закупок с предложением товара собственного производства, подтвержденного сертификатом продукции собственного производства и являющегося по техническим характеристикам аналогичным или взаимозаменяемым товару, указанному заказчиком в документации на закупку, а также признаков нарушения антимонопольного законодательства, предусмотренного статьей 24 Закона, в действиях ООО «БИТ Электро» и РУП «Могилевэнерго» при осуществлении закупок товаров.

По результатам рассмотрения заявления о нарушении, с учетом отраженных фактов и установленных выше обстоятельств, руководствуясь абзацем пятым статьи 14 Закона, МАРТ

РЕШИЛО:

Установить факт отсутствия нарушения антимонопольного законодательства, предусмотренного статьей 31 Закона Республики Беларусь от 12 декабря 2013 г. № 94-3 «О противодействии монополистической деятельности и развитии конкуренции», в действиях общества с ограниченной ответственностью «БИТ Электро».

Установить факт отсутствия нарушения антимонопольного законодательства, предусмотренного статьей 24 Закона Республики Беларусь от 12 декабря 2013 г. № 94-3 «О противодействии монополистической деятельности и развитии конкуренции», в действиях общества с ограниченной ответственностью «БИТ Электро» и Могилевского республиканского унитарного предприятия электроэнергетики «Могилевэнерго».

Признать отсутствие оснований для вынесения предписания и совершения антимонопольным органом иных действий, направленных на устранение и (или) предотвращение нарушения антимонопольного законодательства.

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

Первый заместитель Министра,
заместитель председателя комиссии


И.В.Вежновец