

Приложение
к протоколу заседания комиссии
Министерства антимонопольного
регулирования и торговли
Республики Беларусь по
установлению факта наличия
(отсутствия) нарушения
антимонопольного законодательства
14.02.2023 № 5

РЕШЕНИЕ № 435/10-2023

14 февраля 2023 г.
17 часов 00 минут

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 Республики Беларусь 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 № 94-З) документов, указывающих на наличие признаков нарушения антимонопольного законодательства обществом с ограниченной ответственностью «АСТЛАЙН» (далее – ООО «АСТЛАЙН», общество) в части осуществления недобросовестной конкуренции, поступивших из Генеральной прокуратуры Республики Беларусь (далее – Генеральная прокуратура) письмом от 27.04.2022 № 8.1-5/297 (далее – материалы Генеральной прокуратуры),

УСТАНОВИЛО:

ООО «АСТЛАЙН» зарегистрировано в Едином государственном регистре юридических лиц и индивидуальных предпринимателей (далее – ЕГР) решением администрации Октябрьского района г. Минска от 16.06.1998 № 78, регистрационный номер 101510123.

Юридический адрес: Республика Беларусь, 220067, г. Минск, ул. Сырокомли В., д. 12, пом. 10 Н (комната 12).

Основной вид деятельности – производство компьютеров и периферийного оборудования (согласно информации из ЕГР).

Осуществляет деятельность по оптовой торговле компьютерами, периферийным компьютерным оборудованием и программным обеспечением (письмо ООО «АСТЛАЙН» от 28.07.2022 № 01/290).

ООО «АСТЛАЙН» в 2021 году принимало участие в процедурах государственных закупок, приглашения к которым размещались на электронной торговой площадке <https://goszakupki.by> (далее – ЭТП), в том числе № auc0000498801, № auc0000436062, № auc0000347334, № auc0000431763 (лоты № 1, 3, 6), № auc0000411978, № auc0000375747, № auc0000364532, № auc0000338927, № auc0000514780, № auc0000544429 (лот № 2), № auc0000544406 (лот № 1), № auc0000437475. Предметом указанных закупок являлись ноутбуки (код по Общегосударственному классификатору Республики Беларусь ОКРБ 007-2012 «Классификатор продукции по видам экономической деятельности» - 26.20.11.000).

При участии в каждой из указанных выше процедур закупок ООО «АСТЛАЙН» заявляло о праве на применение преференциальной поправки, прилагая в подтверждение наличия данного права копию одного из сертификатов продукции собственного производства на портативные персональные компьютеры АСТ ТУ РБ 101510123.001-2000 (код ТН ВЭД: 8471 30 000 0): сертификата от 16.03.2021 № 163.1/1093-2 (срок действия – с 16 марта 2021 г. до 16 марта 2022 г.), сертификата от 15.09.2021 № 570.1/4211-2 (срок действия – с 15 сентября 2021 г. до 15 сентября 2022 г.). При этом применение заказчиком преференциальной поправки к товарам, предлагаемым ООО «АСТЛАЙН», повлияло на результаты процедур закупок.

В соответствии с абзацем четырнадцатым статьи 1 Закона Республики Беларусь от 13 июля 2012 г. № 419-З «О государственных закупках товаров (работ, услуг)» (далее – Закон № 419-З) преференциальная поправка – предоставление преимущества товарам (работам, услугам), предлагаемым участниками.

Согласно абзацу второму части первой подпункта 1.5 пункта 1 постановления Совета Министров Республики Беларусь от 15 июня 2019 г. № 395 «О реализации Закона Республики Беларусь «О внесении изменений и дополнений в Закон Республики Беларусь «О государственных закупках товаров (работ, услуг)» (в редакции, действовавшей до вступления в силу постановления Совета Министров Республики Беларусь от 14 октября 2022 г. № 692) (далее – постановление № 395) при проведении открытого и закрытого конкурсов, электронного аукциона, процедуры запроса ценовых предложений применяется преференциальная поправка в размере 15 процентов в случае предложения участником товаров (работ, услуг), происходящих из Республики Беларусь и (или) стран, которым в

Республике Беларусь предоставляется национальный режим в соответствии с международными договорами Республики Беларусь.

В соответствии с абзацем пятым подпункта 1.6 пункта 1 постановления № 395 для товаров, происходящих из Республики Беларусь и не включенных в перечень согласно приложению 1, одним из документов, подтверждающих право на применение преференциальной поправки, является сертификат продукции собственного производства (далее – сертификат), выданный Белорусской торгово-промышленной палатой или унитарными предприятиями Белорусской торгово-промышленной палаты, их представительствами и филиалами (далее – БелТПП), или его копия.

При проведении запросов ценовых предложений № аис0000498801, № аис0000347334, № аис0000431763 (лоты № 1, 3, 6), № аис0000411978, № аис0000514780, № аис0000544429 (лот № 2), № аис0000544406 (лот № 1) в связи с заявлением ООО «АСТЛАЙН» о праве на применение преференциальной поправки в размере 15 процентов и приложением в подтверждение данного права копии сертификата цена предложения данного участника была уменьшена на 15 процентов для целей оценки и сравнения предложений в соответствии с частью второй подпункта 1.5 пункта 1 постановления № 395. При этом договоры по результатам указанных процедур государственных закупок заключались с ООО «АСТЛАЙН» по цене предложения этого участника в соответствии с абзацем вторым части четвертой подпункта 1.5 пункта 1 постановления № 395.

В данных случаях ООО «АСТЛАЙН» было получено конкурентное преимущество перед иными участниками указанных закупок (не заявившими право на применение преференциальной поправки), что позволило при оценке и сравнении предложений в каждой закупке обойти участника с наименьшей ценой предложения, соответствующего требованиям документов процедуры запроса ценовых предложений (в том числе в отношении частей (лотов) предмета государственной закупки).

Так, участниками, предложившими наименьшую цену в указанных запросах ценовых предложений являлись: общество с ограниченной ответственностью «ИТ Решение» (далее – ООО «ИТ Решение») (№ аис0000498801), общество с ограниченной ответственностью «ЛАЗУРИТТОРГСЕРВИС» (далее – ООО «ЛАЗУРИТТОРГСЕРВИС») (№ аис0000347334), общество с ограниченной ответственностью «Дистристем» (далее – ООО «Дистристем») (№ аис0000431763 (лоты № 1, № 3, № 6), № аис0000514780), частное торговое унитарное предприятие «КомпТорг» (далее – ЧТУП «КомпТорг») (№ аис0000411978), общество с ограниченной ответственностью

«Мединат ИТ» (далее – ООО «Мединат ИТ») (№ аус0000544429 (лот № 2)), общество с ограниченной ответственностью «Беглион Техно» (далее – ООО «Беглион Техно») (№ аус0000544406 (лот № 1)).

При проведении электронных аукционов № аус0000436062, № аус0000375747, № аус0000364532, № аус0000338927, № аус0000437475 заявление ООО «АСТЛАЙН» о праве на применение преференциальной поправки в размере 15 процентов оказало влияние на формирование начальной цены электронного аукциона. Так, в соответствии с абзацем вторым части третьей подпункта 1.5 пункта 1 постановления № 395 начальная цена каждого из указанных электронных аукционов устанавливалась путем деления ориентировочной стоимости предмета государственной закупки, определенной заказчиком (организатором) в аукционных документах, на 1,15.

Следовательно, факт заявления ООО «АСТЛАЙН» о праве на применение преференциальной поправки в размере 15 процентов еще до начала торгов повлиял на уровень конкурентоспособности допущенных к торгам участников, предложения которых соответствовали требованиям аукционных документов, в особенности на участников, участвовавших в закупках на общих условиях без заявления о праве на применение преференциальной поправки.

Участниками, соответствовавшими по решению заказчика требованиям аукционных документов, в указанных электронных аукционах наряду с ООО «АСТЛАЙН» были следующие участники: № аус0000436062 (ООО «Беглион Техно»), № аус0000375747 (ООО «Беглион Техно», ООО «ИТ Решение», ООО «Мединат ИТ», ООО «Дистристем»), № аус0000364532 (частное торговое унитарное предприятие «АБН-Групп» (далее – ЧТУП «АБН-Групп)), № аус0000338927 (ООО «Мединат ИТ»), № аус0000437475 (Белорусско-американское совместное предприятие «БЕВАЛЕКС» общество с ограниченной ответственностью (далее – СП «БЕВАЛЕКС» ООО) с заявлением о праве на применение преференциальной поправки в размере 15 процентов).

Так как в качестве документа, подтверждающего право на применение преференциальной поправки, в рассматриваемых процедурах государственных закупок ООО «АСТЛАЙН» была предоставлена копия сертификата, то в этой связи необходимо учитывать следующее.

Согласно пункту 2 Положения о порядке выдачи сертификатов продукции (работ, услуг) собственного производства, утвержденного постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 20 октября 2010 г. № 1520 (далее – Положение № 1520), принадлежность к продукции собственного производства подтверждается сертификатом БелТШ.

Выдача сертификата осуществляется после проведения БелТПП экспертизы на соответствие продукции заявителя условиям и критериям, установленным Положением об отнесении продукции (работ, услуг) к продукции (работам, услугам) собственного производства, утвержденным постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 17 декабря 2001 г. № 1817 (далее – Положение № 1817).

Для получения сертификата субъект хозяйствования (заявитель) представляет в БелТПП заявление на получение сертификата и акт экспертизы, подтверждающий соответствие продукции заявителя условиям и критериям, предъявляемым к продукции собственного производства. Акт экспертизы содержит выводы о:

признании (непризнании) заявителя производителем продукции в соответствии с пунктом 4 Положения № 1817;

соответствии (несоответствии) продукции условиям и критериям, предъявляемым к продукции собственного производства (пункты 5 – 7, 10 Положения № 1817).

Согласно актам экспертиз по отнесению продукции к продукции собственного производства № 1/1035-2 от 16.03.2021 и № 1/4012-2 от 15.09.2021 (на основании данных экспертиз ООО «АСТЛАЙН» были выданы сертификаты от 16.03.2021 № 163.1/1093-2 и от 15.09.2021 № 570.1/4211-2 соответственно) ООО «АСТЛАЙН» было признано производителем портативных персональных компьютеров АСТ ТУ РБ 101510123.001-2000 (код ТН ВЭД: 8471 30 000 0), так как согласно актам экспертиз:

1) выполняемая им в Республике Беларусь совокупность производственных и технологических операций по изготовлению продукции соответствует условиям и ограничениям, установленным Положением № 1817, а именно: выполняемые производителем операции производственного и технологического процесса, обеспечивают придание исходным материалам свойств готовой продукции, изготовление которой осуществляется:

работниками, состоящими в трудовых отношениях с производителем;

с использованием производственных площадей, переданных производителю в аренду;

с использованием оборудования, инструментов и приспособлений, находящихся в собственности производителя;

с использованием исходных материалов, находящихся в собственности производителя;

без использования работ и услуг производственного характера, выполняемых (оказываемых) на основании договоров подряда иными

юридическими и физическими лицами, индивидуальными предпринимателями;

2) продукция подвергнута производителем достаточной переработке на территории Республики Беларусь, соответствует условиям и критериям, предъявляемым к продукции собственного производства, и относится к продукции собственного производства ООО «АСТЛАЙН». Степень переработки для продукции соответствует следующему критерию: доля разницы между отпускной ценой готовой продукции производителя и ценой материалов, использованных при ее производстве (далее – добавленная стоимость), составляет не менее 30 процентов в отпускной цене единицы продукции.

Согласно части третьей пункта 4 Положения № 1520 если иное не установлено законодательством, сертификат распространяет свое действие на указанную в нем продукцию, произведенную в период его действия и соответствующую требованиям Положения № 1817.

Учитывая, что для подтверждения права на применение преференциальной поправки сертификат должен распространяться на предлагаемые в рамках процедуры государственной закупки товары, то предполагается, что участник, заявляющий о праве на применение преференциальной поправки, должен обеспечить контроль за правомерностью использования соответствующего сертификата в конкретной процедуре.

При этом так как ООО «АСТЛАЙН» сертификаты были выданы в связи с соответствием критерию добавленной стоимости (пункт 7 Положения № 1817), то для правомерного использования таких сертификатов условие о не менее 30 процентах добавленной стоимости в отпускной цене единицы продукции должно было учитываться и при формировании цены предложения (участии в торгах). Соответственно, если цена предложения участника не учитывает выполнение критерия добавленной стоимости, то недопустимо заявление права на применение преференциальной поправки с подтверждением ее указанным сертификатом, выданным с учетом данного критерия.

Вместе с тем с учетом пояснений ООО «АСТЛАЙН»:

на момент подачи предложений для участия в рассматриваемых процедурах государственных закупок фактически собранных и готовых к продаже ноутбуков не было, при этом ООО «АСТЛАЙН» не располагало сведениями о полной стоимости материалов (комплектующих), необходимых для сборки предлагаемых ноутбуков, плановые калькуляции не составлялись;

в связи с постоянным осуществлением производственной деятельности часть комплектующих всегда имеется на складе, остальные комплектующие докупаются по мере надобности без привязки к тендерам,

бронирование материалов (комплектующих), необходимых для сборки предлагаемых ноутбуков у поставщиков не осуществлялось;

формирование цены на момент подачи предложений для участия в закупках осуществлялось исходя из конъюнктуры рынка, специальных локальных актов по указанному вопросу у ООО «АСТЛАЙН» нет, плановые калькуляции не составлялись;

механизм расчета соблюдения доли добавленной стоимости ООО «АСТЛАЙН» не разрабатывался, предварительный расчет предельно допустимой ставки до начала торгов не осуществлялся;

при фактической стоимости материалов, указанной в расчетах, предоставленных ООО «АСТЛАЙН», даже в случае заключения договоров по цене ориентировочной стоимости предмета закупки в каждом случае доля разницы между отпускной ценой продукции ООО «АСТЛАЙН» и ценой материалов, использованных при ее производстве, составляет менее 30 процентов в отпускной цене единицы продукции;

Справочно:

Ориентировочная стоимость предмета государственной закупки - общая стоимость предмета государственной закупки, включающая предполагаемую общую сумму выплат заказчиком поставщику (подрядчику, исполнителю) за поставку или приобретение иным способом товаров (выполнение работ, оказание услуг), налог на добавленную стоимость и другие налоги, сборы (пошлины), иные обязательные платежи, уплачиваемые заказчиком в связи с осуществлением государственной закупки, определенная с учетом конъюнктуры рынка либо на основании проектной документации или иными способами в случае их установления законодательством (абзац десятый статьи 1 Закона № 419-З).

ООО «АСТЛАЙН» не пользуется налоговыми льготами и преференциями от реализации продукции собственного производства. Налог на прибыль, по заявлению ООО «АСТЛАЙН», уплачивается по общей ставке 18 %. Сертификаты ООО «АСТЛАЙН» получены для участия в проводимых закупках, повышения конкурентоспособности общества.

Все выше перечисленное свидетельствует о том, что ООО «АСТЛАЙН», заявляя о праве на применение преференциальной поправки в размере 15 процентов с приложением копии сертификата, при подаче предложения для участия во всех рассматриваемых процедурах закупок не было установлено распространяется ли действие сертификата, копия которого прилагалась, на предлагаемые к поставке ноутбуки. Обстоятельств, свидетельствующих о том, что ООО «АСТЛАЙН» при подаче предложений для участия в рассматриваемых процедурах закупок изначально предлагало ноутбуки, соответствующие критерию пункта 7

Положения № 1817, либо добросовестно заблуждалось относительно их соответствия данному критерию (имело основания для выводов о соответствии предлагаемых им ноутбуков всем условиям и критериям отнесения продукции к продукции собственного производства), не установлено.

Кроме того, исходя из полученной информации, следует, что действия ООО «АСТЛАЙН» по подаче предложений для участия в государственных закупках с заявлением о праве на применение преференциальной поправки в размере 15 процентов и приложения в подтверждение данного права копии сертификата без установления: распространяется ли действие сертификата, копия которого прилагалась, на предлагаемые к поставке товары, имеют системный характер.

О том, что при заявлении права на применение преференциальной поправки с подтверждением его копией сертификата ООО «АСТЛАЙН» не было обеспечено соответствие критерию добавленной стоимости, свидетельствуют и данные анализа БелТПП фактической добавленной стоимости в рамках поставок по рассматриваемым процедурам государственных закупок.

Справочно:

Цена договора в рассматриваемых процедурах фактически не менялась и была равна цене предложения (последней ставке), за исключением округления по ряду процедур в меньшую сторону (уменьшение менее чем на 0,001 процента).

Так, в ходе анализа сведений, представленных Генеральной прокуратурой письмами от 23.12.2021 № 8.1-2/911, от 31.01.2022 № 8.1-2/59, БелТПП было установлено (письма БелТПП от 31.12.2021 № 2-08-06/1858, от 01.03.2022 № 2-08-06/310), что доля разницы между отпускной ценой продукции производителя и ценой материалов, использованных при ее производстве, в отпускной цене единицы продукции составляет для портативных персональных компьютеров ООО «АСТЛАЙН»:

поставленных учреждению образования «Белорусский государственный университет культуры и искусства» (запрос ценовых предложений № auc0000498801, договор 37344 от ноября 2021 (подписан на ЭТП 01.12.2021), ТТН 4297365 от 03.12.2021) – 7,29 процентов;

поставленных государственному лесохозяйственному учреждению «Лидский лесхоз» (электронный аукцион № auc0000436062, договор 37123 от 04.10.2021 (подписан на ЭТП 05.10.2021), ТТН 4297289 от 08.10.2021) – 16,13 процентов;

поставленных государственному лесохозяйственному учреждению «Скидельский лесхоз» (запрос ценовых предложений № auc0000347334, договор 47 от 09.06.2021 (подписан на ЭТП 11.06.2021), ТТН 4297187 от 14.06.2021) – 19,79 процентов;

поставленных государственному учреждению «Центр по обеспечению деятельности бюджетных организаций системы образования Полоцкого района» (запрос ценовых предложений № аис0000431763 (лот № 1, 3, 6)), договор 1362 от 28.09.2021 (подписан на ЭТП 30.09.2021), ТТН 4297284 от 05.10.2021, 4297285 от 05.10.2021, 4297286 от 05.10.2021) – 25,51 процентов;

поставленных государственному учреждению «Червенский районный центр по обеспечению деятельности бюджетных организаций» (запрос ценовых предложений № аис0000411978, договор 37053 от 23.08.2021, ТТН 4297238 от 24.08.2021) – 6,32 процентов;

поставленных Генеральной прокуратуре (электронный аукцион № аис0000437475, договор 37126 от 05.10.2021, ТТН 4297317 от 01.11.2021) – 13,33 процентов;

поставленных войсковой части 42747 (электронный аукцион № аис0000338927, договор 36837 от 10.06.2021, ТТН 4297188 от 15.06.2021) – 4,04 процентов и 17,55 процентов (в зависимости от модели ноутбука);

поставленных государственному учреждению «Центр по обеспечению деятельности бюджетных организаций Слуцкого района» (запрос ценовых предложений № аис0000544429 (лот № 2), договор 37411 от 31.12.2021, ТТН 0763964 от 04.01.2022) – 12,39 процентов;

поставленных государственному учреждению «Центр по обеспечению деятельности бюджетных организаций города Жодино» (запрос ценовых предложений № аис0000544406 (лот № 1), договор 37412 от 31.12.2021, ТТН 0763965 от 04.01.2022; договор 37424 от 31.12.2021, ТТН 0763967 от 04.01.2022) – 13,14 процентов.

Расчет доли разницы между отпускной ценой продукции производителя продукции и ценой материалов, использованных при ее производстве, в отпускной цене единицы продукции в отношении продукции ООО «АСТЛАЙН», поставленной указанным выше заказчиком на основании соответствующих документов, производился БелТПП на основании сведений об отпускной цене продукции и цене комплектующих, использованных при производстве, представленных Генеральной прокуратурой (справки ООО «АСТЛАЙН» «Расчет стоимости», договоры, товарно-транспортные накладные на поставку товара, товарно-транспортные накладные на приобретение комплектующих, бухгалтерские карточки счетов).

Полученные значения добавленной стоимости для портативных персональных компьютеров ООО «АСТЛАЙН» не соответствуют требованиям пункта 7 Положения № 1817. В этой связи, согласно позиции БелТПП, действие сертификатов от 16.03.2021 № 163.1/1093-2 и от

15.09.2021 № 570.1/4211-2 не может распространяться на продукцию, указанную в данных поставках, согласно пункту 4 Положения № 1520.

В ходе анализа сведений, представленных Генеральной прокуратурой письмом от 31.01.2022 № 8.1-2/59, БелТПШ было установлено (письмо БелТПШ от 01.03.2022 № 2-08-06/310), что доля разницы между отпускной ценой продукции производителя и ценой материалов, использованных при ее производстве, в отпускной цене единицы продукции составляет для портативных персональных компьютеров ООО «АСТЛАЙН»:

поставленных учреждению образования «РЕСПУБЛИКАНСКИЙ ИНСТИТУТ КОНТРОЛЯ ЗНАНИЙ» (запрос ценовых предложений № аус0000375747, договор 36999 от 28.07.2021, ТТН 4297221 от 02.08.2021) – 14,46 процентов;

поставленных Государственному комитету по имуществу Республики Беларусь (электронный аукцион № аус0000364532, договор 36993 от 13.07.2021 (подписан на ЭТП 14.07.2021), ТТН 4297214 от 20.07.2021) – 23,20 процентов;

поставленных Брестскому областному исполнительному комитету (запрос ценовых предложений № аус0000514780, договор 37371 от 13.12.2021, ТТН 4297456 от 15.12.2021 – 14,02 процентов и 19,15 процентов (в зависимости от модели ноутбука).

Расчет доли добавленной стоимости в отношении продукции ООО «АСТЛАЙН», поставленной учреждению образования «РЕСПУБЛИКАНСКИЙ ИНСТИТУТ КОНТРОЛЯ ЗНАНИЙ», Государственному комитету по имуществу Республики Беларусь, Брестскому областному исполнительному комитету на основании указанных выше документов, производился БелТПШ на основании сведений об отпускной цене продукции и цене комплектующих, использованных при производстве, представленных Генеральной прокуратурой (справки ООО «АСТЛАЙН» «Расчет стоимости»). При этом договоры, товарно-транспортные накладные на поставку продукции, товарно-транспортные накладные на приобретение комплектующих, бухгалтерские карточки счетов, представленные Генеральной прокуратурой в отношении данных поставок, не позволяли соотнести сведения о наименовании и технических характеристиках комплектующих и сведения о конфигурации и технических характеристиках портативных персональных компьютеров.

В этой связи сделать обоснованный вывод о соответствии или несоответствии доли добавленной стоимости требованиям пункта 7 Положения № 1817 по данным поставкам продукции не представляется возможным, о чем было указано в письме БелТПШ от 01.03.2022 № 2-08-06/310.

Таким образом, в результате проведенного анализа было установлено следующее:

полученные значения добавленной стоимости для портативных персональных компьютеров ООО «АСТЛАЙН», поставленных по результатам процедур государственных закупок № auc0000498801, № auc0000436062, № auc0000347334, № auc0000431763 (лоты № 1, 3, 6), № auc0000411978, № auc0000437475, № auc0000338927, № auc0000544429 (лот № 2), № auc0000544406 (лот № 1), не соответствуют требованиям пункта 7 Положения № 1817. В этой связи, согласно позиции БелТПП, действие сертификатов от 16.03.2021 № 163.1/1093-2 и от 15.09.2021 № 570.1/4211-2 не может распространяться на продукцию, указанную в данных поставках, согласно пункту 4 Положения № 1520. Из чего следует вывод о неправомерности использования ООО «АСТЛАЙН» права на преференциальную поправку в процессе проведения указанных процедур государственных закупок и неправомерного использования сертификатов от 16.03.2021 № 163.1/1093-2 и от 15.09.2021 № 570.1/4211-2, копии которых были предоставлены заказчикам данных процедур закупок для подтверждения права на применение преференциальной поправки в отношении предлагаемых товаров;

БелТПП не сделала обоснованный вывод о соответствии или несоответствии доли добавленной стоимости ноутбуков, поставленных по результатам процедур закупок № auc0000375747, № auc0000364532, № auc0000514780 требованиям пункта 7 Положения № 1817, поскольку договоры, товарно-транспортные накладные на поставку продукции, товарно-транспортные накладные на приобретение комплектующих, бухгалтерские карточки счетов, представленные Генеральной прокуратурой (данные документы были представлены ООО «АСТЛАЙН» по запросу Генеральной прокуратуры) в отношении данных поставок, не позволили соотнести сведения о наименовании и технических характеристиках комплектующих и сведения о конфигурации и технических характеристиках портативных персональных компьютеров. В этой связи не подтверждена неправомерность действий ООО «АСТЛАЙН», выразившихся в заявлении о праве на применение преференциальной поправки в размере 15 процентов с приложением в подтверждение заявленного права копии сертификата от 16.03.2021 № 163.1/1093-2 на портативные персональные компьютеры АСТ ТУ РБ 101510123.001-2000 (код ТН ВЭД: 8471 30 000 0), в подтверждение этого права в ходе процедур закупок № auc0000375747, № auc0000364532, № auc0000514780.

Кроме того, при рассмотрении материалов Генеральной прокуратуры было установлено, что на партии товара, планируемые к

поставкам на основании договоров, заключенных по результатам рассматриваемых процедур государственных закупок, ООО «АСТЛАЙН» производились закупки комплектующих. Исходя из объяснений должностных лиц ООО «АСТЛАЙН» следует, что комплектование ноутбуков производилось под потребности заказчиков процедур закупок. Следовательно, все поставляемые в соответствии с договорами, заключенными по результатам рассматриваемых процедур государственных закупок, ноутбуки не могли обладать техническими характеристиками аналогичными тем, что были заявлены при проведении экспертиз для выдачи ООО «АСТЛАЙН» сертификатов № 163.1/1093-2 и № 570.1/4211-2.

В связи с вышеизложенным был изучен вопрос о возможности использования сертификата для подтверждения права на применение преференциальной поправки в отношении товаров, изготовленных с иными комплектующими, отличными от заявленных при получении такого сертификата.

В части первой пункта 13 Положения № 1520 определены обстоятельства, влияющие на соблюдение условий и критериев, предъявляемых к продукции (работам, услугам) собственного производства, при возникновении которых юридическое лицо или индивидуальный предприниматель обязаны обратиться в БелТПП за получением нового сертификата в течение 30 дней со дня их возникновения.

Так, в соответствии с абзацем десятым части первой пункта 13 Положения № 1520 одним из таких обстоятельств, при которых юридическое лицо обязано обратиться в БелТПП за получением нового сертификата, является изменение иных условий производства.

При этом под «изменением иных условий производства», по мнению БелТПП, следует понимать, в том числе использование производителем комплектующих и составляющих, отличающихся по техническим характеристикам от заявленных на момент проведения экспертизы, если такие изменения влияют на соблюдение условий и критериев, предъявляемых к продукции собственного производства.

Следовательно, при использовании ООО «АСТЛАЙН» комплектующих и составляющих, отличающихся по техническим характеристикам от заявленных на момент проведения экспертизы, если такие изменения влияли на соблюдение условий и критериев, предъявляемых к продукции собственного производства, общество должно было обратиться за получением нового сертификата на соответствующие ноутбуки.

Таким образом, ООО «АСТЛАЙН», заявив о праве на применение преференциальной поправки в размере 15 процентов и приложив в

подтверждение заявленного права копии сертификатов от 16.03.2021 № 163.1/1093-2 и от 15.09.2021 № 570.1/ 4211-2 на портативные персональные компьютеры АСТ ТУ РБ 101510123.001-2000 (код ТН ВЭД: 8471 30 000 0), при участии в процедурах государственных закупок № аис0000498801, № аис0000436062, № аис0000347334, № аис0000431763 (лоты № 1, 3, 6), № аис0000411978, № аис0000338927, № аис0000544429 (лот № 2), № аис0000544406 (лот № 1), № аис0000437475 предлагал к поставке товары, не соответствующие требованиям пункта 7 Положения № 1817, что свидетельствует о том, что имеющиеся у ООО «АСТЛАЙН» сертификаты не распространялись на ноутбуки, предлагаемые в указанных процедурах государственных закупок, и не могли быть использованы в качестве документа, подтверждающего право на применение преференциальной поправки.

Исходя из изложенного, МАРТ считает, что в процедурах государственных закупок № аис0000498801, № аис0000436062, № аис0000347334, № аис0000431763 (лоты № 1, 3, 6), № аис0000411978, № аис0000338927, № аис0000544429 (лот № 2), № аис0000544406 (лот № 1), № аис0000437475 ООО «АСТЛАЙН» не подтвердил право на применение преференциальной поправки в размере 15 процентов надлежащим документом и, соответственно, правом на применение преференциальной поправки к предлагаемым товарам не обладал, однако заявил о нем, получив конкурентное преимущество перед другими участниками посредством формирования у заказчиков процедур закупок представлений, не соответствующих действительности (о наличии права на преференциальную поправку в размере 15 процентов).

В соответствии с абзацем десятым статьи 1 Закона № 94-З недобросовестной конкуренцией признаются любые направленные на приобретение преимуществ (выгод) в предпринимательской деятельности действия хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов, которые противоречат Закону № 94-З, 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.

Таким образом, исходя из законодательно установленного определения недобросовестной конкуренции, рассмотрению подлежат действия хозяйствующих субъектов – конкурентов на предмет выявления совокупности признаков недобросовестной конкуренции:

наличия конкурентных отношений на товарном рынке между хозяйствующими субъектами;

направленности действий хозяйствующего субъекта на приобретение преимуществ (выгод) в предпринимательской деятельности;

противоречия этих действий Закону № 94-З, иным законодательным актам и актам антимонопольного законодательства или требованиям добросовестности и разумности;

возможности причинения или причинения убытков другим конкурентам либо возможности нанесения или нанесения вреда их деловой репутации.

Наличие совокупности признаков недобросовестной конкуренции в действиях хозяйствующего субъекта является основанием для установления факта наличия нарушения антимонопольного законодательства.

1. В соответствии с абзацем седьмым статьи 1 Закона № 94-З конкурентами являются хозяйствующие субъекты, осуществляющие продажу и (или) приобретение товаров на одном товарном рынке.

Согласно абзацу шестнадцатому статьи 1 Закона № 94-З к хозяйствующему субъекту относится коммерческая организация, некоммерческая организация, осуществляющая деятельность, приносящую ей доход, индивидуальный предприниматель, а также иное физическое лицо, не зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя, но осуществляющее профессиональную деятельность, приносящую ему доход, которая в соответствии с законодательством подлежит лицензированию.

ООО «АСТЛАЙН», СП «БЕВАЛЕКС» ООО, ООО «Мединат ИТ», ООО «Беглион Техно», ЧТУП «КомпТорг», ООО «ИТ Решение», ЧТУП «АБН-Групп», ООО «ЛАЗУРИТТОРГСЕРВИС», ООО «Дистристем» являются хозяйствующими субъектами, что подтверждается сведениями из ЕГР.

В результате анализа видов деятельности (товарных границ), территории осуществления деятельности (географических границ), основных поставщиков продукции и комплектующих, а также деятельности выше упомянутых субъектов хозяйствования в 2021 году (участие в процедурах закупок и (или) заключение договоров на поставку ноутбуков) установлено наличие конкурентных отношений между ООО «АСТЛАЙН» и следующими субъектами хозяйствования: СП «БЕВАЛЕКС» ООО, ООО «Мединат ИТ», ООО «Беглион Техно», ЧТУП «КомпТорг», ООО «ИТ Решение», ЧТУП «АБН-Групп», ООО «Дистристем», ООО «ЛАЗУРИТТОРГСЕРВИС» при участии в государственных закупках на поставку ноутбуков.

2. С учетом сущности определения термина «преференциальная поправка» каждый факт заявления ООО «АСТЛАЙН» о праве на

применение преференциальной поправки следует рассматривать как действия, направленные на получение преимуществ перед конкурентами (другими участниками процедуры закупки) с целью увеличения объема реализации предлагаемых товаров, привлечения большего числа потребителей и увеличения прибыли.

Исходя из изложенного, действия ООО «АСТЛАЙН», выразившиеся в заявлении о праве на применение преференциальной поправки (указанные действия зафиксированы на ЭТП) к товарам, предлагаемым в ходе участия в процедурах государственных закупок № аус0000498801, № аус0000436062, № аус0000347334, № аус0000431763 (лоты № 1, 3, 6), № аус0000411978, № аус0000375747, № аус0000364532, № аус0000338927, № аус0000514780, № аус0000544429 (лот № 2), № аус0000544406 (лот № 1), № аус0000437475, с приложением в подтверждение наличия данного права копий сертификатов от 16.03.2021 № 163.1/1093-2 и от 15.09.2021 № 570.1/4211-2 на портативные персональные компьютеры АСТ ТУ РБ 101510123.001-2000 (код ТН ВЭД: 8471 30 000 0) направлены на получение дополнительной выручки, прибыли за счет увеличения объема реализации товаров (участие в рассматриваемых процедурах закупок имело своей целью заключение соответствующих договоров поставки на реализацию предлагаемой ООО «АСТЛАЙН» продукции), обеспечиваемого за счет формирования у заказчиков и участников рынка представлений о наличии у предлагаемых обществом товаров преимущества в виде применения преференциальной поправки.

3. Статьей 26 Закона № 94-З запрещается недобросовестная конкуренция путем введения хозяйствующим субъектом в заблуждение.

Из объяснений должностных лиц ООО «АСТЛАЙН» следует, что в ООО «АСТЛАЙН» не осуществлялась проверка продукции, реализуемой в период действия сертификатов продукции собственного производства, в частности, выданных на портативные персональные компьютеры АСТ ТУ РБ 101510123.001-2000 (код ТН ВЭД: 8471 30 000 0)), на соответствие требованиям Положения № 1817, что также свидетельствует о нарушении требований добросовестности и разумности со стороны ООО «АСТЛАЙН» при осуществлении деятельности, в том числе при участии в процедурах государственных закупок.

Справочно:

Требования добросовестности и разумности – это принцип гражданских правоотношений, устанавливающий необходимость заботливого, осмотрительного поведения, при котором исключается любое проявление неосмотрительности, небрежности незнания прав, обязанностей и законных интересов других участников гражданских правоотношений, предлагающий отношение к чужим обязанностям и правам как к своим собственным, необходимость соотнесения

действий участников правоотношений с условиями и явлениями объективной реальности, социально-экономической действительности, обычно предъявляемыми требованиями и обычаями, профессиональными правилами.

МАРТ, исследовав доказательства, приходит к следующему: ООО «АСТЛАЙН» были совершены действия, выразившиеся в заявлении о праве на применение преференциальной поправки в размере 15 процентов с приложением в подтверждение заявленного права копий сертификатов от 16.03.2021 № 163.1/1093-2 и от 15.09.2021 № 570.1/4211-2 на портативные персональные компьютеры АСТ ТУ РБ 101510123.001-2000 (код ТН ВЭД: 8471 30 000 0), действие которых не распространялось на предлагаемые им к поставке ноутбуки, способные ввести в заблуждение относительно наличия у данного субъекта хозяйствования права на применение преференциальной поправки в отношении ноутбуков, предлагаемых к поставке в ходе участия в процедурах государственных закупок № аис0000498801, № аис0000436062, № аис0000347334, № аис0000431763 (лоты № 1, 3, 6), № аис0000411978, № аис0000338927, № аис0000544429 (лот № 2), № аис0000544406 (лот № 1), № аис0000437475, что содержит признак нарушения статьи 26 Закона № 94-3.

4. Согласно части первой пункта 2 статьи 14 Гражданского кодекса Республики Беларусь под убытками понимаются расходы, которые лицо, чье право нарушено, произвело или должно будет произвести для восстановления нарушенного права, утрата или повреждение имущества (реальный ущерб), а также неполученные доходы, которые это лицо получило бы при обычных условиях гражданского оборота, если бы его право не было нарушено (упущенная выгода).

Из информации, предоставленной субъектами хозяйствования, являвшимися конкурентами ООО «АСТЛАЙН» в рассматриваемых процедурах государственных закупок, следует, что в действиях ООО «АСТЛАЙН» объективно усматривается возможность причинения убытков конкурентам.

ООО «ЛАЗУРИТТОРГСЕРВИС» подтвердило наличие упущенной выгоды в размере 273,00 BYN (процедура закупки № аис0000347334). ООО «Дистрисистем» указало ориентировочный размер упущенной выгоды в размере 527,00 BYN (процедура закупки № аис0000431763), в размере 502,00 BYN (процедура закупки № аис0000544429), в размере 1616,00 BYN (процедура закупки № аис0000375747), в размере 264,00 BYN (процедура закупки № аис0000514780).

Таким образом, при участии в процедурах государственных закупок № аис0000498801, № аис0000436062, № аис0000347334, № аис0000431763 (лоты № 1, 3, 6), № аис0000411978, № аис0000338927, № аис0000544429

(лот № 2), № auc0000544406 (лот № 1), № auc0000437475 в действиях ООО «АСТЛАЙН», выразившихся в заявлении о праве на применение преференциальной поправки в размере 15 процентов с приложением в подтверждение заявленного права копий сертификатов от 16.03.2021 № 163.1/1093-2 и от 15.09.2021 № 570.1/4211-2 на портативные персональные компьютеры АСТ ТУ РБ 101510123.001-2000 (код ТН ВЭД: 8471 30 000 0), действие которых не распространялось на предлагаемые им к поставке ноутбуки, установлена совокупность признаков нарушения антимонопольного законодательства, предусмотренного статьей 26 Закона № 94-З.

В то же время при участии в процедурах государственных закупок № auc0000375747, № auc0000364532, № auc0000514780 в аналогичных действиях ООО «АСТЛАЙН» совокупность признаков нарушения антимонопольного законодательства, предусмотренного статьей 26 Закона № 94-З, не установлена в связи с невозможностью достоверно установить факт соответствия или несоответствия доли добавленной стоимости ноутбуков, поставленных по результатам процедур закупок № auc0000375747, № auc0000364532, № auc0000514780 требованиям пункта 7 Положения № 1817.

Статьей 24 Закона № 94-З при осуществлении закупок товаров запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Так, преимущество, полученное ООО «АСТЛАЙН» в связи с заявлением о праве на применение преференциальной поправки в размере 15 процентов с приложением в подтверждение заявленного права копий сертификатов от 16.03.2021 № 163.1/1093-2 и от 15.09.2021 № 570.1/4211-2 на портативные персональные компьютеры АСТ ТУ РБ 101510123.001-2000 (код ТН ВЭД: 8471 30 000 0) при участии в рассматриваемых процедурах государственных закупок было получено ООО «АСТЛАЙН» не в результате неправомερных действий заказчиков, а в связи с введением в заблуждение последних относительно имеющегося у ООО «АСТЛАЙН» права на применение преференциальной поправки в размере 15 процентов (введение в заблуждение за счет формирования представлений, не соответствующих действительности). При этом заказчики не имели возможности самостоятельно проверить, распространяется ли представленный ООО «АСТЛАЙН» сертификат на предлагаемую им к поставке продукцию, поскольку:

в предоставленных ООО «АСТЛАЙН» копиях сертификатов было указано общее наименование продукции «портативные персональные компьютеры АСТ ТУ РБ 101510123.001-2000 (код ТН ВЭД: 8471 30 000 0)» без указания каких-либо иных идентифицирующих признаков и технических характеристик;

Справочно:

Следует отметить, согласно позиции БелТПП, отраженной в письме от 26.08.2022 № 2-08-06/1444, указание в сертификате наряду с наименованием продукции технических характеристик не является обязательным, и может быть сделано по требованию заявителя.

сроки поставок были в пределах сроков действия представленных сертификатов (сертификаты № 163.1/1093-2 (срок действия – с 16 марта 2021 г. до 16 марта 2022 г.) и № 570.1/4211-2 (срок действия – с 15 сентября 2021 г. до 15 сентября 2022 г.));

у заказчиков отсутствовала возможность истребования у ООО «АСТЛАЙН» и проверки иных документов для подтверждения правомерности использования представляемых сертификатов продукции собственного производства.

Заказчики при проведении государственных закупок в случае заявления участником права на применение преференциальной поправки с приложением сертификата (его копии) вынуждены исходить из презумпции добросовестности и разумности участника государственной закупки, поскольку:

абзацем пятым подпункта 1.6 пункта 1 постановления № 395 установлено, что сертификат, выданный БелТПП, или его копия является документом, подтверждающим право на преференциальную поправку в размере 15 процентов при проведении процедуры государственной закупки;

заказчик не обладает правом запрашивать у участника процедуры государственной закупки иные документы, подтверждающие правомерность использования данного сертификата.

Справочно:

Согласно абзацу 8 части 2 статьи 2 Гражданского кодекса добросовестность и разумность участников гражданских правоотношений предполагается, поскольку не установлено иное (принцип добросовестности и разумности участников гражданских правоотношений).

В результате анализа полученных доказательств не установлены действия заказчиков и участников, в том числе ООО «АСТЛАЙН», в ходе процедур закупок № аис0000498801, № аис0000436062, № аис0000347334, № аис0000431763 (лоты № 1, 3, 6), № аис0000411978, № аис0000375747, № аис0000364532, № аис0000338927, № аис0000514780, № аис0000544429 (лот № 2), № аис0000544406 (лот № 1), № аис0000437475, которые привели или могли привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, запрет на которые установлен статьей 24 Закона № 94-З, а именно:

не установлены действия заказчиков по координации деятельности участников процедур закупок;

отсутствуют доказательства, подтверждающие заключение между заказчиками и участниками, в том числе ООО «АСТЛАЙН», соглашений, которые привели или могли привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции;

не установлены факты предоставления заказчиками доступа ООО «АСТЛАЙН» или иным участникам доступа к информации, предоставление доступа к которой привело или могло привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции;

не установлено фактов создания преимущественных условий для ООО «АСТЛАЙН» или иных участников, не предусмотренных действующим законодательством о государственных закупках;

не выявлено фактов участия заказчиков либо их работников в качестве участников в проводимых ими процедурах закупок.

Обстоятельствами, установленными при рассмотрении материалов Генеральной прокуратуры, и полученными доказательствами не подтверждается наличие в действиях заказчиков процедур государственных закупок № аис0000498801, № аис0000436062, № аис0000347334, № аис0000431763 (лоты № 1, 3, 6), № аис0000411978, № аис0000338927, № аис0000544429 (лот № 2), № аис0000544406 (лот № 1), № аис0000437475, № аис0000375747, № аис0000364532, № аис0000514780 и ООО «АСТЛАЙН» совокупности признаков нарушения антимонопольного законодательства, предусмотренного статьей 24 Закона № 94-З.

29 апреля 2022 года МАРТ было получено письмо Генеральной прокуратуры от 27.04.2022 № 8.1-5/297, к которому было приложено постановление о поручении подготовки дел об административном правонарушении для рассмотрения в отношении ООО «АСТЛАЙН» и его должностных лиц по статье 13.33 КоАП.

В указанном постановлении Генеральная прокуратура указывает на отсутствие у участников закупок возможности самостоятельно обратиться в МАРТ в связи с отсутствием у них документально подтвержденной информации о допущенных ООО «АСТЛАЙН» нарушениях, а также отмечает, что ООО «АСТЛАЙН» причинен значительный вред интересам государства и общества, поскольку недобросовестные действия данного участника государственных закупок повлекли излишнее расходование средств заказчиков, в том числе бюджетных, ввиду необоснованного предоставления преференциальной поправки в размере 15 процентов при оценке поступивших предложений.

Таким образом, обстоятельствами, установленными при рассмотрении материалов Генеральной прокуратуры, и имеющимися доказательствами в действиях ООО «АСТЛАЙН», выразившихся в заявлении о праве на применение преференциальной поправки в размере

15 процентов с приложением в подтверждение заявленного права копий сертификатов от 16.03.2021 № 163.1/1093-2 и от 15.09.2021 № 570.1/4211-2 на портативные персональные компьютеры АСТ ТУ РБ 101510123.001-2000 (код ТН ВЭД: 8471 30 000 0), действие которых не распространялось на предлагаемые им к поставке ноутбуки:

не подтверждается наличие совокупности признаков нарушения антимонопольного законодательства, предусмотренного статьей 24 Закона № 94-3, при участии в процедурах государственных закупок № аис0000498801, № аис0000436062, № аис0000347334, № аис0000431763 (лоты № 1, 3, 6), № аис0000411978, № аис0000338927, № аис0000544429 (лот № 2), № аис0000544406 (лот № 1), № аис0000437475, № аис0000375747, № аис0000364532, № аис0000514780;

подтверждается наличие совокупности признаков нарушения антимонопольного законодательства, предусмотренного статьей 26 Закона № 94-3, при участии в процедурах государственных закупок № аис0000498801, № аис0000436062, № аис0000347334, № аис0000431763 (лоты № 1, 3, 6), № аис0000411978, № аис0000338927, № аис0000544429 (лот № 2), № аис0000544406 (лот № 1), № аис0000437475;

не подтверждается наличие совокупности признаков нарушения антимонопольного законодательства, предусмотренного статьей 26 Закона № 94-3, при участии в процедурах государственных закупок № аис0000375747, № аис0000364532, № аис0000514780.

По результатам рассмотрения материалов Генеральной прокуратуры с учетом отраженных фактов и установленных обстоятельств, руководствуясь абзацем пятым статьи 14 Закона № 94-3,
МАРТ

РЕШИЛО:

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 «АСТЛАЙН» при участии в процедурах государственных закупок № аис0000498801, № аис0000436062, № аис0000347334, № аис0000431763 (лоты № 1, 3, 6), № аис0000411978, № аис0000338927, № аис0000544429 (лот № 2), № аис0000544406 (лот № 1), № аис0000437475, № аис0000375747, № аис0000364532, № аис0000514780.

Установить факт наличия нарушения антимонопольного законодательства, предусмотренного статьей 26 Закона Республики Беларусь от 12 декабря 2013 г. № 94-З «О противодействии монополистической деятельности и развитии конкуренции», в действиях общества с ограниченной ответственностью «АСТЛАН» при участии в процедурах государственных закупок № аис0000498801, № аис0000436062, № аис0000347334, № аис0000431763 (лоты № 1, 3, 6), № аис0000411978, № аис0000338927, № аис0000544429 (лот № 2), № аис0000544406 (лот № 1), № аис0000437475.

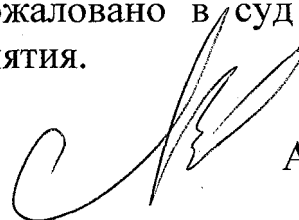
Установить факт отсутствия нарушения антимонопольного законодательства, предусмотренного статьей 26 Закона Республики Беларусь от 12 декабря 2013 г. № 94-З «О противодействии монополистической деятельности и развитии конкуренции», в действиях общества с ограниченной ответственностью «АСТЛАН» при участии в процедурах государственных закупок № аис0000375747, № аис0000364532, № аис0000514780.

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

Признать наличие оснований для начала административного процесса.

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

Заместитель Министра,
заместитель председателя комиссии



А.М.Картун