

**АК «АЛРОСА» (ПАО)**

678170, РС (Я), г. Мирный,

ул. Ленина, д. 6

[SmirnovVP@alrosa.ru](mailto:SmirnovVP@alrosa.ru)

[info@alrosa.ru](mailto:info@alrosa.ru)

**ООО «ПромТехСервис»**

650070, г. Кемерово, ул. Тухачевского,

д. 54, корп. Б оф. 207

[pts42@bk.ru](mailto:pts42@bk.ru)

**РЕШЕНИЕ**

**по результатам рассмотрения жалобы № 02-40/18.1-17**

г. Якутск

резольтивная часть оглашена «21» февраля 2017 года

изготовлено в полном объеме «28» февраля 2017 года

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

<...> – заместитель руководителя, начальник отдела антимонопольного контроля Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия), председатель Комиссии;

<...> – главный специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия), член Комиссии;

<...> – главный специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия), член Комиссии.

При участии:

От заявителя ООО «ПромТехСервис» – <...> по доверенности №04 от 17.02.2017.

От ответчика АК «АЛРОСА» (ПАО) – <...> по доверенности №111 от 12.08.2016.

Рассмотрев жалобу ООО «ПромТехСервис» на действия заказчика АК «АЛРОСА» (ПАО) при организации и проведении закрытого запроса коммерческих предложений

### **УСТАНОВИЛА:**

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) 13 февраля 2017 года поступила жалоба от ООО «ПромТехСервис» (650070, г. Кемерово, ул. Тухачевского, д. 54, корп. Б оф. 207) на действия заказчика АК «АЛРОСА» (ПАО) (678170, РС (Я), г. Мирный, ул. Ленина, д. 6) при организации и проведении закрытого запроса коммерческих предложений на поставку оборудования горно-шахтного (извещение № 31604238564 на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок: [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru)).

Заявитель в жалобе изложил следующие доводы:

*Заявка ООО «ПромТехСервис» была отклонена по причине не соответствия формы оплаты условиям, представленным в документации о закупке (п. 1.17 Документации о закупке).*

*Считаем действия закупочной комиссии Заказчика незаконными и нарушающими*

наши права и законные интересы по следующим основаниям.

Заявка с Коммерческим предложением ООО «ПромТехСервис» полностью соответствует техническим требованиям к закупаемому оборудованию и иным требованиям Заказчика, указанным в Документации о закупке. Информация, запрашиваемая Заказчиком дополнительно, представлена в полном объеме.

Согласно пп.7 п.26.1. Положения о закупках АК «Алроса» (ПАО), утвержденного 09.09.2016 г., одним из критериев отбора, применяемых на стадии рассмотрения заявок является соответствие предлагаемых обязательных договорных условий предъявленным требованиям.

Считаем, что протокол от 27.12.2016 г. заседания закупочной комиссии о допуске поставщиков на поставку горно-шахтного оборудования не позволяет определить конкретные положения заявки ООО «ПромТехСервис», не соответствующие требованиям Документации о закупке или положения Документации о закупке, которым противоречит заявка. Т.е. указанные комиссией сведения в протоколе об отклонении заявки не позволяют сделать выводы об обоснованности решения

Из статей 861 и 862 ГК РФ вытекает, что «формы расчетов (оплаты)» установлены законом. Данное понятие определяет такие формы расчетов как наличные, либо безналичные денежные средства, в свою очередь, безналичные платежи осуществляются также в нескольких формах (ст.862 ГК РФ).

В п. 1.17. Документации о закупке Заказчиком при расшифровке данного понятия однозначно не установлено, какую из форм платежей он имеет ввиду, она никак не конкретизирована - указана формулировка «денежными средствами». Дополнительно к формам оплаты Заказчик указывает требования к порядку и срокам оплаты: «95% стоимости оборудования оплачивается денежными средствами по факту поставки в течение 30 календарных дней на основании подтверждающих документов; оставшиеся 5% стоимости оборудования оплачиваются денежными средствами в течение 30 календарных дней с момента ввода оборудования в эксплуатацию, но не позднее 6 месяцев с даты поставки оборудования».

Таким образом, считаем, что подобное размычатое указание на требования в Документации является способом отклонить одного участника закупки в пользу двух оставшихся, т.е. ограничить конкуренцию. Что является прямым нарушением норм, предусмотренных ст. 17 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ «О защите конкуренции». Так, в соответствии с пп. 2 ч.1 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ «О защите конкуренции», при проведении торгов, запроса котировок цен на товары, запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе: созданию другим участникам торгов преимущественных условий участия в торгах по сравнению с ООО «ПромТехСервис».

Помимо вышеуказанного, в соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Федерального закона от 18 июля 2011 года №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе и принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по

отношению к участникам закупки.

Кроме того, из формулировки «Форма оплаты» п. 1.17 Документации о закупке нет возможности сделать однозначный вывод, что предлагаемые условия оплаты являются безоговорочными, как, например, «Обязательные условия поставки» п. 1.16 Документации о закупке.

Также, Документацией о закупке предусмотрено предоставление участником протокола разногласий (прил. 3.5. к Документации о закупке - «Форма протокола разногласий»). В протоколе разногласий по форме, согласно прил. 3.5. мы указали наше предложение касательно условий оплаты и их обоснование, одновременно подтвердив готовность и согласие подписать договор по форме и условиям проекта договора, в случае если предложенные нами УСЛОВИЯ оплаты будут неприемлемы для Заказчика.

Документацией о закупке предусмотрена возможность проведения дополнительных этапов оценивания (редукцион, переторжка). В своем исх. № 643 от 30.11.16 г. ООО «ПромТехСервис» сообщало Заказчику, что в целях установления долгосрочных партнерских отношений прикладывает все усилия для обеспечения более выгодных условий для Заказчика, чем те, которые предусмотрены документацией о закупке. Такая возможность найдена. Скорректированное коммерческое предложение было сформировано и готово к представлению на этапе оценивания предложений (27.01.2017 г.) либо на этапе переторжки.

Таким образом, на основании вышеизложенного, считаем, что действия закупочной комиссии Заказчика по отклонению заявки ООО «ПромТехСервис» на основании несоответствия формы оплаты условиям, представленным в Документации о закупке незаконными и необоснованными, поскольку в Документации о закупке (п. 1.17 Условий проведения закупочной процедуры) указана размычатая и не конкретизированная формулировка, что свидетельствует о намерении ограничить круг лиц, имеющих возможность участвовать в данной закупочной процедуре.

АК «АПРОСА» (ПАО) представило письменный отзыв по доводам жалобы.

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

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

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

Закупки товаров, работ, услуг АК «АЛРОСА» (ПАО) проводит в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 г. N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц".

Законом о закупках установлено, что закупочная деятельность заказчика регламентируется Положением о закупках. Положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

24 октября 2016 года на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок [zakupki.gov.ru](http://zakupki.gov.ru) размещено извещение № 31604238564 и опубликована документация о закупке закрытого конкурентного запроса коммерческих предложений на право заключения договора на поставку оборудования горно-шахтного.

22 декабря 2016 года Закупочная комиссия УМТК АК «АЛРОСА» (ПАО) решила внести изменения в извещение и документацию о закупке в части даты и времени рассмотрения заявок и подведения итогов. 2-ая редакция размещена на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок [zakupki.gov.ru](http://zakupki.gov.ru) 23 декабря 2016 года.

02 февраля 2017 года Закупочная комиссия УМТК АК «АЛРОСА» (ПАО) решила внести изменения в извещение и документацию о закупке в части даты и времени подведения итогов. 3-я редакция (действующая) документации о закупке закрытого конкурентного запроса коммерческих предложений на право заключения договора на поставку оборудования горно-шахтного (далее – Документация о закупке) размещена на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок [zakupki.gov.ru](http://zakupki.gov.ru) 02 февраля 2017 года.

Заказчиком является Акционерная компания «АЛРОСА» (ПАО) Управление Материально-Технического снабжения.

На официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о заказах [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) было размещено Положение о закупках АК «АЛРОСА» (ПАО), утвержденное наблюдательным советом АК «АЛРОСА» (ПАО) (протокол №А01/247-ПР-НС от 29.09.2016, вступает в силу 01.11.2016), которое регламентирует закупочную деятельность. Вместе с тем, в области применения указанного Положения указано, что если извещение и документация о закупке размещены до даты вступления в силу Положения или его изменений, проведение такой

процедуры закупки и подведение ее итогов осуществляются в порядке, действовавшем на дату размещения извещения и документации о закупке.

Таким образом, рассматриваемый запрос коммерческих предложений на право заключения договора на поставку оборудования горно-шахтного проводится в соответствии с Законом о закупках и Положением о закупках АК «АЛРОСА» (ПАО), которое утверждено наблюдательным советом АК «АЛРОСА» (ПАО) (протокол №А01/227-ПР-НС от 24.03.2015), размещенное на официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о заказах [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) 02 апреля 2015 года (далее – Положение о закупках АК «АЛРОСА» (ПАО)).

Предмет закупки (договора) является поставка оборудования горно-шахтного. Код по ОКПД 2 - 28.92.11.120 Конвейеры непрерывного действия для подземных работ. Код по ОКВЭД 2 - 28.22.7 Производство пневматических подъемников и конвейеров и прочего оборудования непрерывного действия для товаров или материалов.

В соответствии с выпиской из протокола Заседания Закупочной комиссии УМТС АК «АЛРОСА» (ПАО) по централизованным закупкам 27 декабря 2016 года состоялась процедура допуска Поставщиков на поставку оборудования горно-шахтного. Комиссия приняла решение об отклонении заявки ООО «ПромТехСервис» (гор. Кемерово), т.к. форма оплаты не соответствует условиям, представленным в документации о закупке (п. 1.17).

В соответствии с пунктом 6 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе форма, сроки и порядок оплаты товара, работы, услуги.

В соответствии с подпунктом 6 пункта 24.4 статьи 24 Положения о закупках АК «АЛРОСА» (ПАО) документация о закупке, в том числе, должна содержать сведения о форме, сроках и порядке оплаты товара, работы, услуг.

Пунктом 1.17 Документации о закупке установлена форма оплаты: «95% стоимости оборудования оплачивается денежными средствами по факту поставки в течение 30 календарных дней на основании подтверждающих документов; оставшиеся 5% стоимости оборудования оплачиваются денежными средствами в течение 30 календарных дней с момента ввода оборудования в эксплуатацию, но не позднее 6 месяцев с даты поставки оборудования».

В пункте 4.2 проекта договора поставки указано так же, что расчеты по настоящему договору производятся на следующих условиях: 95% стоимости оборудования оплачивается денежными средствами по факту поставки в течение 30 календарных дней на основании подтверждающих документов; оставшиеся 5% стоимости оборудования оплачиваются денежными средствами в течение 30 календарных дней с момента ввода оборудования в эксплуатацию, но не позднее 6 месяцев с даты поставки оборудования.

В заявке ООО «ПромТехСервис» (исх. №638 от 23.11.2016) указано следующее: *«Мы согласны поставить товары, предусмотренные запросом коммерческих предложений, в соответствии с требованиями Документации о закупке и на условиях, которые мы представали в настоящем предложении, в соответствии с Техническим предложением и другими документами, являющимися неотъемлемыми приложениями к настоящей заявке на следующих условиях:*

4. Условия и форма оплаты: 60% - аванс (для приобретения АСУ); 35% - в течение 30 календарных дней на основании подтверждающих документов; 5% - в течение 30 календарных дней с момента ввода оборудования в эксплуатацию, но не позднее 6 месяцев с даты поставки оборудования.»

Приложением к заявке ООО «ПромТехСервис» представлен протокол разногласий к проекту договора на поставку оборудования горно-шахтного, в котором указано следующее:

«Желательные» условия договора

№ п/п	№ пункта проекта договора	Исходные формулировки	Предложения Участника закупки	Примечания, обоснование
1	4.2.	<p>Расчеты по настоящему договору производятся на следующих условиях: 95% стоимости оборудования оплачивается денежными средствами по факту поставки в течение 30 календарных дней на основании подтверждающих документов; оставшиеся 5% стоимости оборудования оплачиваются денежными средствами в течение 30 календарных дней с момента ввода оборудования в эксплуатацию, но не позднее 6 месяцев с даты поставки оборудования.</p>	<p>Расчеты по настоящему договору производятся на следующих условиях: 60% стоимости оборудования – аванс, оплачиваемый денежными средствами; 35% стоимости оборудования оплачивается денежными средствами по факту поставки в течение 30 календарных дней на основании подтверждающих документов; 5% стоимости оборудования оплачивается денежными средствами в течение 30 календарных дней с момента ввода оборудования в эксплуатацию, но не позднее 6 месяцев с даты поставки оборудования.</p>	<p>Аванс необходим для приобретения АСУ</p>

В случае признания закупочным органом неприемлемыми для Заказчика и отклонения каких-либо отдельных либо всех условия, указанных в настоящем протоколе разногласий, подтверждаем готовность и согласие подписать договор по форме проекта договора, приложенного к закупочной документации на условиях Заказчика.

АК «АЛРОСА» (ПАО) 30 ноября 2016 года направило в адрес ООО

«ПромТехСервис» письмо (исх. №А02-1320-30-1320-01-25/5973) где указало, в том числе: *подтвердить объявленные условия оплаты: 95% стоимости оборудования оплачивается денежными средствами по факту поставки в течение 30 календарных дней на основании подтверждающих документов; оставшиеся 5% стоимости оборудования оплачиваются денежными средствами в течение 30 календарных дней с момента ввода оборудования в эксплуатацию, но не позднее 6 месяцев с даты поставки оборудования.*

ООО «ПромТехСервис» в ответ на вышеуказанное письмо ответило следующее (исх. №643 от 30.11.2016): *в настоящее время мы прилагаем все усилия для того чтобы обеспечить условия оплаты по предложенной в конкурсной документации форме: 95% - по факту поставки, 5% - по факту ввода. Подтверждение по данному вопросу проку отсрочить до понедельника 06.12.2016 до 12-00 мск.*

Письмом №668 от 07.12.2016 ООО «ПромТехСервис» сообщило о готовности изготовления и поставки продукции при соблюдении следующих условий оплаты:

- 20% - аванс;
- 20% - в течение 15 календарных дней по факту документального подтверждения отгрузки оборудования;
- 55% - по факту доставки оборудования потребителю в течении 30 календарных дней;
- 5% - по факту ввода оборудования в эксплуатацию в течении 30 календарных дней.

До проведения процедуры допуска Поставщиков на поставку оборудования горно-шахтного (27.12.2017) иных условий формы оплаты от ООО «ПромТехСервис» в адрес Заказчика не направлено.

Таким образом, на запрос Заказчика о подтверждении формы оплаты согласно Документации о закупке, участник закупки ООО «ПромТехСервис» предложил форму оплаты, не соответствующую условиям закупки.

Пунктом 3.3 Документации о закупке установлен Перечень оснований, при наличии которых (одного или более) претендент не допускается к участию в закупочной процедуре, в том числе:

7) несоответствие заявки на участие в закупке требованиям закупочной документации, спецификации, анкетных листов и исходных требований.

Пунктом 18.7 статьи 18 Положения о закупках АК «АЛРОСА» (ПАО) так же установлен перечень оснований, при наличии которых (одного или более) претендент не допускается к участию в закупочной процедуре, в том числе:

7) несоответствие заявки на участие в закупке требованиям закупочной документации.

Комиссия Якутского УФАС России рассмотрев жалобу ООО «ПромТехСервис» приходит к выводу о том, что заказчик АК «АЛРОСА» (ПАО) при организации и проведении закрытого запроса коммерческих предложений на поставку оборудования горно-шахтного (извещение № 31604238564 на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок: [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru))

обоснованно отклонил заявку ООО «ПромТехСервис» в соответствии с выпиской из протокола Заседания Закупочной комиссии УМТС АК «АЛРОСА» (ПАО) по централизованным закупкам от 27 декабря 2016 года (порядковый номер заседания 134.3).

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

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

#### **РЕШИЛА:**

Признать жалобу ООО «ПромТехСервис» (650070, г. Кемерово, ул. Тухачевского, д. 54, корп. Б оф. 207) на действия заказчика АК «АЛРОСА» (ПАО) (678170, РС (Я), г. Мирный, ул. Ленина, д. 6) при организации и проведении закрытого запроса коммерческих предложений на поставку оборудования горно-шахтного (извещение № 31604238564 на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок: [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru)) – необоснованной.

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

Председатель Комиссии:

<...>

Члены Комиссии:

<...>

<...>

