

РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть решения объявлена 19.12.2014 г.

г.Ханты-Мансийск

Решение изготовлено в полном объеме 24.12.2014г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу – Югре (далее – Комиссия) по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), действующая на основании Приказа №1287 от 10.12.2014г. в составе:

Председателя комиссии:

– Точиева Батыра Беслановича – и.о. заместителя руководителя Управления,

Членов комиссии:

– Тимиргалиева Владимира Ахатовича – заместителя начальника отдела правовой экспертизы и контроля органов власти Управления,

– Мельника Владимира Владимировича – ведущего специалиста-эксперта отдела правовой экспертизы и контроля органов власти Управления,

в отсутствие представителя заявителя ООО «Росгосстрах» Тюменский филиал, надлежащим образом уведомленного о месте и времени рассмотрения жалобы;

в присутствии представителей ОАО «Югравиа» Денисовой Н.А., доверенность от 19.12.2014г. №51, Николаева Е.В., доверенность от 19.12.2014г. №52;

рассмотрев дело №05-06-358/2014 по жалобе ООО «Росгосстрах» в лице Тюменского филиала (вх.№2962-О от 11.12.2014),

установила:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу-Югре (далее - Ханты-Мансийское УФАС России) в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, поступила жалоба Общества с ограниченной ответственностью «Росгосстрах», в лице Тюменского филиала (далее – Заявитель) от 11.12.2014г. № 2962-О на действия ОАО «Югравиа» (далее – Заказчик) при проведении запроса коммерческих предложений по отбору организаций для оказания ОАО «Югравиа» услуг по страхованию, извещение №31401775603.

Заявитель указывает, что Заказчик, в документации установил требования, ограничивающие по его мнению участие в закупке, а именно:

- наличие достоверной финансовой отчетности по МСФО за последний истекший финансовый год, проверенной одной из следующих аудиторских компаний (включая российские подразделения аудиторских компаний): Pricewaterhouse Coopers, Deloitte, Ernst & Young, KPMG;

- наличие разветвленной сети в Ханты-Мансийском автономном округе – Югре: не менее 9 филиалов;

По мнению Заявителя, приведенные требования документации, противоречат нормам действующего законодательства и содержат признаки, как ограничения конкуренции, так и недобросовестной конкуренции, что является нарушением норм законодательства о закупках и Закона о защите конкуренции.

В соответствии с ч.19 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, Ханты-Мансийским УФАС России в адрес Заявителя и Заказчика направлено уведомление о поступлении жалобы и о приостановлении закупки до рассмотрения жалобы по существу (исх.№05-24/МВ-9723/1574 от 15.12.2014г).

В своем письменном отзыве (от 17.12.2014 №1916), по сути жалобы, Заказчик сообщил, что с доводами изложенными в жалобе, они не согласны в удовлетворении требований Заявителя, просили отказать в полном объеме.

Изучив имеющиеся материалы дела, представленные доказательства, заслушав пояснения представителей Заказчика, Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России пришла к следующим выводам.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Положением о порядке проведения закупок товаров, работ, услуг в ОАО «Югравиа» (далее – Положение о закупках), утвержденного внеочередным собранием участников Общества (протокол №02/12 от 02.03.2012г.), разработанного в соответствии с требованиями Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках).

В соответствии с Положением о закупках, 04.12.2014 года Заказчиком, на официальном сайте www.zakupki.gov.ru опубликовано извещение №31401775603 о проведении запроса коммерческих предложений по отбору организаций для оказания ОАО «Югравиа» услуг по страхованию по 5 лотам (далее - Запрос предложений).

Как подтверждается материалами дела, Заказчиком позже внесены изменения в Положение о закупках и размещены на официальном сайте www.zakupki.gov.ru 06.11.2014г.

В соответствии с пункту 6 Технического задания к Закупочной документации по запросу предложений предъявляется одно из требований - наличие у участников торгов опыта работы от 3-х лет.

Согласно изменениям, Положение о закупках дополнено главой «Х» «Особенности закупки финансовых услуг».

Согласно п.п. 3.2, п.3, ст. 62 главы «Х» изменений в Положение о закупках, к страховым организациям установлены дополнительные квалификационные требования:

а) превышение фактического размера маржи платежеспособности над нормативным значением маржи платежеспособности за 2 последних отчетных периода не менее чем на 80%;

б) опыт работы на рынке страховых услуг не менее 15 лет;

в) наличие действующего рейтинга надежности от Национального рейтингового агентства" и/или "ЭкспертРА": Рейтинг "НРА" не ниже "АА-", рейтинг "ЭкспертРА" не ниже "В++";

г) наличие достоверной финансовой отчетности по МСФО за последний истекший финансовый год, проверенной одной из следующих аудиторских компаний (включая российские подразделения аудиторских компаний): PricewaterhouseCoopers, Deloitte, Ernst & Young, KPMG;

д) наличие разветвленной сети в Ханты-Мансийском автономном округе – Югре: не менее 9 филиалов;

е) представленность компании в России: не менее 50 филиалов;

ж) требование к величине уставного капитала: не менее 1 млрд. рублей.

В силу п.п.б.3, п. 6, ст. 61 главы «IX» изменений в Положение о закупках, Комиссия по закупкам обязана при рассмотрении заявок на соответствие требованиям законодательства Российской Федерации, настоящего Положения и документации о проведении запроса коммерческих предложений, отказать в допуске участнику в случае:

а) непредоставления документов, определенных настоящим Положением либо наличия в таких документах недостоверных сведений о участнике или о финансовых услугах, на оказание которых проводится закупка;

б) несоответствия требованиям, установленным в соответствии со статьей ___ настоящего Положения;

в) несоответствия заявки на участие в закупке требованиям документации, в том числе наличие в заявке предложения о цене договора, превышающей начальную (максимальную) цену договора (цену лота).

Согласно пункту 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям.

Как следует из материалов дела, в пункте 3 части III закупочной документации запроса предложений (далее – Закупочная документация), а также п.п. 3 п. 10 Информационной карты, являющееся неотъемлемой частью Закупочной документации, установлены требования к участникам закупки, определенные в п.п. 3.2, п.3, ст. 62 главы «X» Положения о закупках, а именно:

а) превышение фактического размера маржи платежеспособности над нормативным значением маржи платежеспособности за 2 последних отчетных

периода не менее чем на 80%;

б) опыт работы на рынке страховых услуг не менее 15 лет;

в) наличие действующего рейтинга надежности от Национального рейтингового агентства" и/или "ЭкспертРА": Рейтинг "НРА" не ниже "АА-", рейтинг "ЭкспертРА" не ниже "В++";

г) наличие достоверной финансовой отчетности по МСФО за последний истекший финансовый год, проверенной одной из следующих аудиторских компаний (включая российские подразделения аудиторских компаний): PricewaterhouseCoopers, Deloitte, Ernst & Young, KPMG;

д) наличие разветвленной сети в Ханты-Мансийском автономном округе – Югре: не менее 9 филиалов;

е) представленность компании в России: не менее 50 филиалов;

ж) требование к величине уставного капитала: не менее 1 млрд. рублей.

В соответствии с требованиями пункта 2.5.3 Закупочной документации комиссия по закупкам обязана при рассмотрении заявок на соответствие требованиям законодательства Российской Федерации, настоящего Положения и документации о проведении запроса коммерческих предложений отказать в допуске участнику в случае:

а) непредоставления документов, определенных настоящим Положением либо наличия в таких документах недостоверных сведений о участнике или о финансовых услугах, на оказание которых проводится закупка;

б) несоответствия требованиям, установленным в соответствии со статьей ___ настоящего Положения;

в) несоответствия заявки на участие в закупке требованиям документации, в том числе наличие в заявке предложения о цене договора, превышающей начальную (максимальную) цену договора (цену лота).

Следовательно, в случае если участник не подходит под вышеуказанные требования, его заявка будет отклонена от участия в закупке.

Таким образом, Заказчик в документации о закупке установил все требования, определенные Положением о закупке, а именно требования к участникам закупки.

В ходе рассмотрения дела Комиссией установлено, что приведенные требования к участникам внесены в Положение о закупках, во исполнение письма Департамента по управлению государственным имуществом по Ханты-Мансийскому автономному округу-Югры (исх.№ 13-Исх-8414 от 15.07.2014г).

Закон о закупках устанавливает, что целями его регулирования являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц, указанных в ч. 2 данной статьи (далее - заказчики), в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное

использование денежных средств, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг (далее также - закупка) для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений (ч. 1 ст. 1 Закона о закупках).

Согласно ч. 1 ст. 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, данным федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Статья 8 Конституции Российской Федерации гарантирует единство экономического пространства, свободное перемещение товаров, услуг и финансовых средств, поддержку конкуренции, свободу экономической деятельности.

Статьей 34 Конституции Российской Федерации каждому гарантируется право на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности.

В соответствии с ч. 1 ст. 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами: информационная открытость закупки; равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки; целевое и экономически эффективное расходование денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика; отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления не измеряемых требований к участникам закупки.

Согласно ч. 5 ст. 3 Закона о закупках участником закупки может быть любое юридическое лицо или несколько юридических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала либо любое физическое лицо или несколько физических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, в том числе индивидуальный предприниматель или несколько индивидуальных предпринимателей, выступающих на стороне одного участника закупки, которые соответствуют требованиям, установленным заказчиком в соответствии с положением о закупке.

Установление на стадии допуска к участию в Запросе предложений таких требований, как: «опыт работы на рынке страховых услуг не менее 15 лет»; «наличие разветвленной сети в Ханты-Мансийском автономном округе – Югре не менее 9 филиалов»; «представленность компании в России: не менее 50 филиалов» ограничивает конкуренцию, поскольку предусматривает допуск для участия в закупке участников, существующих на рынке продолжительное время, исключая при этом, вновь созданные предприятия, способные выполнить поставку. При этом законодательством не установлены ограничения деятельности в зависимости от

опыта работы, разветвленности и т.д.

Заказчиком также не приведено объективных причин, с чем связано установление критерия «превышение фактического размера маржи, платежеспособности над нормативным значением маржи, платежеспособности за 2 последних отчетных периода не менее чем на 80%».

В соответствии с частью 3 статьи 25 Федерального закона «Об организации страхового дела в Российской Федерации» минимальный размер уставного капитала страховщика, осуществляющего исключительно медицинское страхование, устанавливается в сумме 60 миллионов рублей. Минимальный размер уставного капитала иного страховщика определяется на основе базового размера его уставного капитала, равного 120 миллионам рублей, и коэффициентов (от 1 до 4 в зависимости от вида страхования).

Следовательно, такое требование как «наличие уставного капитала не менее 1 млрд. рублей» необоснованно, и способно привести к ограничению участия в закупке тех участников, чей уставной капитал ниже чем 1 млрд. рублей, хотя такая организация соответствует законодательству Российской Федерации.

Согласно пункту 3 Порядка аккредитации рейтинговых агентств и ведения реестра аккредитованных рейтинговых агентств, утвержденного приказом Министерства финансов Российской Федерации от 04.05.2010 № 37н, целью аккредитации рейтинговых агентств является обеспечение повышения доверия к деятельности рейтинговых агентств путем подтверждения их компетентности в присвоении кредитных рейтингов.

Во исполнение установленных законодательно функций, Министерством финансов Российской Федерации аккредитовано 9 рейтинговых агентств.

Таким образом, страховой организации (потенциальному участнику закупки) может быть присвоен рейтинг надежности иным аккредитованным в установленном порядке рейтинговым агентством, что будет сопоставимо с рейтингом, присвоенным рейтинговыми агентствами Национального рейтингового агентства и «Эксперт РА».

Требования к претенденту о наличии положительной деловой репутации в виде рейтинга надежности по версии рейтинговых агентств Национального рейтингового агентства и «Эксперт РА», приводят к ограничению участия в закупке и ограничивают самостоятельность хозяйствующих субъектов при осуществлении ими экономической деятельности, соответственно данное ограничение также не является законным и обоснованным.

Установление указанных критериев на стадии допуска участников к Запросу предложений, не позволяет выявить участника закупки, исполнение контракта которым в наибольшей степени будет отвечать целям эффективного использования источников финансирования и предотвращения злоупотреблений в указанной сфере, а также, не способно обеспечить равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Всесторонне, полно и объективно исследовав имеющиеся в материалах дела

документы, Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России приходит к выводу о том, что включение Заказчиком требований к участникам, изложенных в п.п. 3.2, п.3, ст. 62 главы «Х» изменений в Положение о закупках, а также в пункте 3 части III закупочной документации запроса предложений и п.п. 3 п. 10 Информационной карты, являющееся неотъемлемой частью Закупочной документации, не отвечает принципам, установленным в п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках, поскольку незаконно и необоснованно ограничивают количество претендентов на участие в закупке.

Кроме того, согласно части 1 статьи 17 Закона 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.

Заказчик, установив оспариваемые требования к участникам закупки, нарушает права и законные интересы неопределенного круга лиц - потенциальных участников указанного Запроса предложений, создавая необоснованные препятствия и ограничения для их участия в закупке, что является нарушением части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции и противоречит пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

В соответствии с частью 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.

В соответствии с частью 2 статьи 2 Закона 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.

В соответствии с частью 3 статьи 3 Закона о закупках, в положении о закупке могут быть предусмотрены иные (помимо конкурса или аукциона) способы закупки. При этом заказчик обязан установить в положении о закупке порядок закупки указанными способами.

Как было указано выше, в силу требований пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при разработке положения о закупках, установления в нем требований к закупке, порядка подготовки проведения процедур заказчики обязаны руководствоваться принципами равноправия, справедливости, отсутствием дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Учитывая то, что реализация требований к страховым организациям, установленных в Положение о закупках Заказчика приводит, а также способно привести в дальнейшем к ограничению конкуренции, Комиссия Ханты-Мансийского

УФАС России считает необходимым выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание.

На основании вышеизложенного, Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

решила:

1. Признать жалобу Общества с ограниченной ответственностью «Росгосстрах» в лице Тюменского филиала от 11.12.2014г. № 2962-О на действия ОАО «Юграавиа» при проведении запроса коммерческих предложений по отбору организаций для оказания ОАО «Юграавиа» услуг по страхованию, извещение №31401775603, обоснованной.

2. Признать в действиях ОАО «Юграавиа» нарушение пункта 2 части 1 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», выразившееся в установлении в п.п. 3.2, п.3, ст. 62 главы «Х» изменений в Положение о закупках, а также в пункте 3 части III закупочной документации запроса предложений и п.п. 3 п. 10 Информационной карты, являющейся неотъемлемой частью Закупочной документации требований, не отвечающим принципам равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

3. Выдать ОАО «Юграавиа» обязательное для исполнения предписание:

- об аннулировании запроса коммерческих предложений;
- о внесении изменений в Положение о порядке проведения закупок ОАО «Юграавиа» с учетом выявленных нарушений.

Примечание: Решение комиссии антимонопольного органа может быть обжаловано в судебном порядке в течении трех месяцев со дня его принятия.

Председатель Комиссии

Б.Б. Точиев

Члены Комиссии:

В.А. Тимиргалиев

В.В. Мельник

ПРЕДПИСАНИЕ №101

24.12.2014 г.

г. Ханты-Мансийск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу – Югре по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», действующая на основании Приказа №1287 от 10.12.2014г. в составе:

Председателя комиссии:

– Точиева Батыра Беслановича – и.о. заместителя руководителя Управления,

Членов комиссии:

– Тимиргалиева Владимира Ахатовича – заместителя начальника отдела правовой экспертизы и контроля органов власти Управления,

– Мельника Владимира Владимировича – ведущего специалиста-эксперта отдела правовой экспертизы и контроля органов власти Управления,

руководствуясь пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании своего решения от 24.12.2014 по жалобе Общества с ограниченной ответственностью «Росгосстрах» в лице Тюменского филиала от 11.12.2014г. № 2962-О на действия ОАО «Юграавиа» при проведении запроса коммерческих предложений по отбору организаций для оказания ОАО «Юграавиа» услуг по страхованию, извещение №31401775603,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ОАО «Юграавиа» в целях устранения нарушений, допущенных при проведении закупки, аннулировать запрос коммерческих предложений по отбору организаций для оказания ОАО «Юграавиа» услуг по страхованию, извещение №31401775603;
2. ОАО «Юграавиа» внести изменения в Положение о порядке проведения закупок товаров, работ, услуг в ОАО «Юграавиа» в соответствии с требованиями Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», исключив из него требования, ограничивающих участие в закупке страховых организаций и разместить информацию на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет»;
3. ОАО «Юграавиа» опубликовать информацию об аннулировании запроса коммерческих предложений по отбору организаций для оказания ОАО «Юграавиа» услуг по страхованию, извещение №31401775603 на официальном

сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», а также на сайте Заказчика.

4. ОАО «Югравиа» в срок до 15.01.2015 года исполнить пункты 1 и 3 настоящего предписания.

5. ОАО «Югравиа» в срок до 23.01.2015 года исполнить пункт 2 настоящего предписания.

6. ОАО «Югравиа» представить в Управление Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу – Югре информацию об исполнении пунктов 1 и 3 настоящего предписания в срок до «20» января 2015г. с приложением подтверждающих документов.

7. ОАО «Югравиа» представить в Управление Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу – Югре информацию об исполнении пункта 2 настоящего предписания в срок до «27» января 2015г. с приложением подтверждающих документов.

8. Контроль за исполнением настоящего предписания возложить на ведущего специалиста - эксперта отдела правовой экспертизы и контроля органов власти Управления Мельника В.В.

Предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.

Председатель Комиссии

Б.Б. Точиев

Члены Комиссии:

В.А. Тимиргалиев

В.В. Мельник