

РЕШЕНИЕ №8-01/70 ПО ДЕЛУ 027/07/3-14/2019

«08» апреля 2019 года г. Хабаровск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю в составе председательствующего <...> – заместителя руководителя Хабаровского УФАС России, членов Комиссии: <...>– начальника отдела контроля органов власти Хабаровского УФАС России, <...>– ведущего специалиста-эксперта отдела контроля органов власти Хабаровского УФАС России,

в присутствии представителей от:

- акционерного общества «Хабаровский судостроительный завод» - <...> по доверенности от 27.02.2019 №022-006, <...> по доверенности от 04.02.2019 №012-006,

- ПАО СК «Росгосстрах» - <...>по доверенности от 10.12.2018 №2396-Д, <...>по доверенности от 10.12.2018 №2395-Д,

рассмотрев жалобу ПАО СК «Росгосстрах», материалы дела №8-01\70,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю поступила жалоба филиал ПАО «Росгострах» в Хабаровском крае на действия АО «Хабаровский судостроительный завод» при проведении запроса предложений по выбору организации на право заключения договора страхования судна в постройке пр.00440 (извещение №31907635599).

Как следует из жалобы, общество не согласно с требованиями, установленными заказчиком к участникам закупки, к документам, которыми необходимо подтвердить установленные требования, в частности, о необходимости обладания участником закупки рейтингом финансовой надежности кредитного рейтингового агентства, действующим в соответствии с Федеральным законом от 13.07.2015 №222 «О деятельности кредитных рейтинговых агентств в Российской Федерации», не ниже ru AAA по шкале Эксперт Ра или АКРА, подтвержденного соответствующим документом. Указанные рейтинговые агентства не являются единственными рейтинговыми организациями, включенными в реестр и имеющими право на рейтинговую деятельность в Российской Федерации. Несоответствие данному требованию влечет отклонение заявки.

В заседании комиссии представитель заявителя доводы жалобы поддержал в полном объеме.

Из возражений АО «ХСЗ» следует, что указанное требование к участникам закупки, несоблюдение которых влечет отклонение заявки, установлено в связи с исполнением заключенных между АО «ХСЗ», ПАО «АСЗ» и АО «Машпромлизинг» договоров купли-продажи от 18.04.2018 морского буксира пр. 0440, в соответствии с пунктом 7.1 договоров продавец обязан обеспечить страхование строительства судов на условиях «от всех рисков», и страхование построенного судна вплоть до момента передачи покупателю. Пунктом 7.2 договоров купли-продажи установлено, что договор страхования должен быть заключен со страховщиком, имеющим рейтинг финансовой надежности не ниже, чем ru AAA по шкале рейтингового агентства Эксперт РА или АКРА, или аналогичного рейтинга другого

рейтингового агентства, аккредитованного в соответствии с законодательством Российской Федерации. АО «ОСК» письмо от 07.03.2017 №32-2601 даны обязательные указания о соблюдении указанных в пункте 7.2 договоров купли-продажи требований.

В заседании комиссии представители АО «ХСЗ» возражали против доводов жалобы по основаниям, изложенным в указанном отзыве.

Комиссия Хабаровского УФАС России, рассмотрев материалы дела №8-01/70, пришла к следующим выводам.

Жалоба рассматривается по правилам статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции).

Уведомлением Хабаровского УФАС России от 01.04.2019 принятие решения по жалобе в порядке части 14.1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции откладывалось до 08.04.2019.

Статьей 18.1 Закона о защите конкуренции установлен порядок обжалования действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов, заключении договоров по результатам торгов или в случае, если торги признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках).

Действия (бездействие) 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 (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

По правилам указанной статьи проверке подлежит соблюдение установленной законодательством и иными нормативными правовыми актами процедуры организации и проведения торгов, иной закупки, процедуры заключения договоров по результатам торгов, закупок.

Общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц установлены Федеральным законом от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках).

В соответствии с пунктами 1, 2 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, настоящим 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.

При закупке товаров, работ, услуг заказчики обязаны руководствоваться

следующими принципами: 1) информационная открытость закупки; 2) равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки; 3) 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; 4) отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки (статья 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 (часть 5 статьи 3 Закона о закупках).

В силу части 5 статьи 4 Закона о закупках в единой информационной системе при закупке размещается информация о закупке, в том числе извещение о закупке, документация о закупке, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения о закупке и документации о закупке, изменения, вносимые в такое извещение и такую документацию, разъяснения такой документации, протоколы, составляемые в ходе закупки, а также иная информация, размещение которой в единой информационной системе предусмотрено настоящим Федеральным законом и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 настоящей статьи.

Согласно части 10 указанной статьи, в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе: требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, установленные заказчиком и предусмотренные техническими регламентами в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, документами, разрабатываемыми и применяемыми в национальной системе стандартизации, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о стандартизации, иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика. (пункт 1); требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке (пункт 2); требования к описанию участниками закупки поставляемого товара, который является предметом закупки, его функциональных характеристик (потребительских свойств), его количественных и качественных характеристик, требования к описанию участниками закупки выполняемой работы, оказываемой услуги, которые являются предметом закупки, их количественных и качественных характеристик (пункт 3); сведения о начальной (максимальной) цене договора (пункт 5); требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям (пункты 9, 10); критерии оценки и сопоставления

заявок на участие в закупке (пункт 13); порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке (пункт 14).

Из приведенных правовых норм следует, что именно на заказчика возложено установление технических и иных характеристики закупаемого товара, а также установление требований к участникам закупки, которое вместе с тем не может быть произвольным.

14.03.2019 на официальном сайте Российской Федерации в Единой информационной системе www.zakupki.gov.ru АО «ХСЗ» размещено извещение №31907635599 о проведении запроса предложений на право заключения договора страхования судна в постройке пр.00440, документация о закупке, проект договора. Начальная (максимальная) цена договора – 2 042 380,11 руб.

Дата окончания подачи заявок – 26.03.2019. Дата рассмотрения заявок – 02.04.2019. Дата подведения итогов – 09.04.2019.

Требования к участникам закупки установлены пунктом 16.1 извещения о проведении открытого запроса предложений, пунктом 2.1.1 закупочной документации.

Перечень документов, которые должны быть представлены участниками запроса предложений, содержатся в подпункте 16.2 извещения о проведении открытого запроса предложений, а также в закупочной документации.

Техническое задание является приложением №1 к закупочной документации, пунктом 5 которого установлена страховая сумма – 680 792 923 руб.

В соответствии с подпунктом 2.1.2 закупочной документации установлены дополнительные (специальные и (или) квалификационные) требования, предъявляемые к участнику, соответствие которым необходимо для исполнения договора, являющегося предметом данной процедуры, в том числе, если они предъявляются по отдельным лотам процедуры, которые указаны в пункте 4.1.7.

Пунктом 4.1.7 информационной карты закупочной документации установлены дополнительные (специальные и (или) квалификационные) требования к участнику закупки, в числе которых наличие лицензии в сфере страховой деятельности на право оказания финансовых услуг, являющихся предметом закупки, обладание рейтингом финансовой надежности кредитного рейтингового агентства, действующего в соответствии с Федеральным законом от 13.07.2015 №222 «О деятельности кредитных рейтинговых агентств в Российской Федерации», не ниже ru AAA по шкале Эксперт Ра или АКРА.

Сведения и документы, подтверждающие соответствие участника, а также лиц, выступающих на стороне участника закупки, требованиям, в том числе документы, подтверждающие квалификацию участника закупки, если в закупочной документации установлены квалификационные требования к участникам закупки (пункт 4.1.16), установлены подпунктом «ж» 2.4.1.2 закупочной документации.

В соответствии с пунктом 4.1.16 информационной карты закупочной документации указанные дополнительные требования подтверждаются в обязательном порядке лицензией на право осуществления добровольного имущественного страхования, документом, подтверждающим присвоение рейтинга финансовой надежности

кредитного рейтингового агентства, действующего в соответствии с Федеральным законом от 13.07.2015 №222 «О деятельности кредитных рейтинговых агентств в Российской Федерации», не ниже ru AAA по шкале Эксперт Ра или АКРА.

В случае непредоставления обязательных документов, указанных в пункте 2.4.1.1. и 2.4.1.2, либо наличия в таких документах недостоверных сведений об участнике процедуры, а также о предлагаемых участником товарах, работах, услугах, в случае несоответствия участника требованиям закупочной документации такой участник не допускается к участию в запросе предложений (подпункты «а», «б» 3.9.7 закупочной документации).

Согласно подпункту 3.9.9. закупочной документации, на основании результатов рассмотрения заявок на участие в запросе предложений закупочной комиссией принимается решение о допуске к участию в закупке или об отказе в допуске такого участника к участию в закупке в порядке и по основаниям, предусмотренным в закупочной документации.

Таким образом, непредоставление в составе заявки документа, подтверждающего присвоение рейтинга финансовой надежности кредитного рейтингового агентства, не ниже ru AAA по шкале Эксперт Ра или АКРА, влечет отклонение такой заявки.

Порядок оценки и сопоставления заявок установлен пунктом 4.2 закупочной документации, для определения лучших условий исполнения договора, предложенных в заявке на участие в запросе предложений, закупочная комиссия оценивает и сопоставляет заявки в соответствии с критериями (цена договора – значимость 90%, опыт страхования судостроительных рисков – значимость – 10%). По критерию «опыт страхования судостроительных рисков» оценивается количество заключенных договоров страхования со страховой стоимостью судна более 300 000 000 руб. за период с 01.01.2016 по 28.02.2019.

Наличие или отсутствие рейтинга финансовой надежности кредитного рейтингового агентства, не ниже ru AAA по шкале Эксперт Ра или АКРА, как следует из указанных критериев, не оценивается.

В силу пункта 1 статьи 6 Закона Российской Федерации от 27.11.1992 №4015-1 «Об организации страхового дела в Российской Федерации» (далее – Закон об организации страхового дела) страховщики - страховые организации и общества взаимного страхования, созданные в соответствии с законодательством Российской Федерации для осуществления деятельности по страхованию, перестрахованию, взаимному страхованию и получившие лицензии на осуществление соответствующего вида страховой деятельности в установленном настоящим законом порядке.

Как следует из пункта 1 статьи 2 Федерального закона от 13.07.2015 №222-ФЗ «О деятельности кредитных рейтинговых агентств в Российской Федерации, о внесении изменения в статью 76.1 Федерального закона «О Центральном банке Российской Федерации «Банке России» и о признании утратившими силу отдельных положений законодательных актов Российской Федерации» кредитное рейтинговое агентство - юридическое лицо, созданное в организационно-правовой форме хозяйственного общества в соответствии с законодательством Российской Федерации, внесенное Банком России в реестр кредитных

рейтинговых агентств в соответствии с требованиями настоящего Федерального закона и осуществляющее рейтинговую деятельность.

Рейтинговая шкала - система рейтинговых категорий, применяемая кредитным рейтинговым агентством для классификации уровней кредитного рейтинга (пункт 7 статьи 2 Закона №222-ФЗ).

Международная рейтинговая шкала - рейтинговая шкала, обеспечивающая возможность международного сопоставления кредитных рейтингов, присвоенных кредитным рейтинговым агентством (пункт 8 статьи 2 Закона №222-ФЗ).

Национальная рейтинговая шкала - рейтинговая шкала, обеспечивающая возможность исключительно внутригосударственного сопоставления кредитных рейтингов, присвоенных кредитным рейтинговым агентством (пункт 9 статьи 2 Закона №222-ФЗ).

Согласно пункту 1 статьи 4 указанного закона, принятие решения о внесении сведений о хозяйственном обществе в реестр кредитных рейтинговых агентств возложено на Банк России.

Присвоенные по национальной или международной рейтинговой шкале кредитные рейтинги российскими юридическими лицами, а также иностранными юридическими лицами, имеющими на территории Российской Федерации обособленные подразделения, зарегистрированные в порядке, установленном законодательством Российской Федерации, которые на день вступления в силу настоящего Федерального закона осуществляли на территории Российской Федерации деятельность, имеющую признаки рейтинговой деятельности, не менее двух лет, предшествующих дню вступления настоящего Федерального закона в силу, могут быть использованы органами государственной власти Российской Федерации, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, Банком России для российских объектов рейтинга в течение восемнадцати месяцев в отношении российских юридических лиц и двадцати четырех месяцев в отношении иностранных юридических лиц со дня вступления в силу настоящего Федерального закона (часть 1 статьи 17 Закона №222-ФЗ).

В Российской Федерации гарантируются единство экономического пространства, свободное перемещение товаров, работ, услуг и финансовых средств, поддержка конкуренции, свобода экономической деятельности (статья 8 Конституции Российской Федерации).

В соответствии со статьей 10 Гражданского кодекса Российской Федерации не допускаются осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, действия в обход закона с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом).

Не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление доминирующим положением на рынке.

Из приведенных законоположений и, в частности, Закона об организации страхового дела, не следует, что страховая организация, имеющая рейтинг

рейтингового агентства ниже ru AAA по шкале Эксперт РА или АКРА, не вправе осуществлять страховую деятельность.

На дату проведения закупки в российский реестр аккредитованных Центральным банком Российской Федерации рейтинговых агентств в реестр кредитных рейтинговых агентств внесены два аккредитованных агентства – АКРА (АО) и АО «Эксперт РА», а также 4 филиала иностранных кредитных рейтинговых агентств.

Следовательно, рейтинг надежности, присвоенный иными аккредитованными в установленном порядке рейтинговыми агентствами, следует рассматривать как сопоставимый с рейтингом, присвоенным рейтинговым агентством АКРА и «Эксперт РА».

Таким образом, действия АО «ХСЗ» в связи с установлением требования о наличии у претендента положительной деловой репутации в виде рейтинга надежности по версии рейтинговых агентств АКРА и «Эксперт РА» не ниже ru AAA, подтвержденного соответствующим документом, влекущего отклонение заявки от участия в закупке, нарушают пункт 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

В соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии. В случае, если в ходе рассмотрения жалобы комиссией антимонопольного органа установлены иные нарушения в действиях (бездействии) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, комиссия антимонопольного органа принимает решение с учетом всех выявленных нарушений.

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 Закона о защите конкуренции (часть 20 статьи 18.1. поименованного закона).

Исходя из установленных обстоятельств, комиссия Хабаровского УФАС России приходит к выводу о необходимости выдачи предписания.

На основании изложенного, руководствуясь статьями 18.1, 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу филиала ПАО «Росгосстрах» в Хабаровском крае на действия АО «Хабаровский судостроительный завод» (ИНН 2723112662, ОГРН 1082723009500, ул. Суворова, д.1, г. Хабаровск, 680003) при проведении запроса предложений по выбору организации на право заключения договора страхования судна в постройке пр.00440 (извещение №31907635599) обоснованной.

2. Признать действия АО «Хабаровский судостроительный завод» при проведении указанного запроса предложений нарушающими пункт 2 части 1 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 №223 –ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

3. Выдать АО «Хабаровский судостроительный завод» предписание об устранении нарушения порядка организации и проведения закупки.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражный суд Хабаровского края в течение трех месяцев со дня его принятия.