

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

об отложении дела №02-25/17А о нарушении

антимонопольного законодательства к рассмотрению

«26» июня 2017 г.

г. Якутск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства на основании Приказа от 01.06.2017 №40 О возбуждении дела № 02-25/17А по признакам нарушения АК «АЛРОСА» (ПАО) (678175, РС(Я), г.Мирный, ул.Ленина, 6) части 1 статьи 17 Федерального закона от 26 июля 2006 г. №135 – ФЗ «О защите конкуренции» (далее по тексту – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Якутского УФАС России 23.05.2017 г. вх.№4414э поступила жалоба Ассоциации по сертификации «Русский Регистр» на действия АК «АЛРОСА» (ПАО) при проведении запроса котировок по проведению первого и второго инспекционных аудитов интегрированной системы менеджмента института «Якутнипроалмаз» на соответствие требованиям международным стандартам ISO 9001:2015, ISO 14001:2015, ISO 50001:2011, а также национального стандарта ГОСТ Р ИСО 9001-2015».

Рассмотрев доводы заявителя и АК «АЛРОСА» ПАО, Комиссия Якутского УФАС России по рассмотрению настоящего дела приходит к следующим выводам:

Общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг государственными унитарными предприятиями установлены Федеральным [законом](#) от 18.07.2011 N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг, отдельными видами юридических лиц" (далее - Закон N 223-ФЗ).

В соответствии с [пунктами 1, 2 статьи 2](#) Закона N 223-ФЗ 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 с учетом положений части 3 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки (Положение о закупке).**

Исходя из вышеизложенного, при осуществлении закупок, Заказчик не может руководствоваться какими-либо внутренними документами (при отсутствии идентичных требований в Положении), в частности и такими, которые ограничивают участие в закупках Заказчика.

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.

[Закон](#) N 223-ФЗ не определяет порядок закупки товаров, работ, услуг, **а устанавливает обязанность заказчиков разработать и утвердить положение о закупках** - документ, регламентирующий закупочную деятельность заказчика и содержащий требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (способы закупки) и условия их применения, а также порядок заключения и исполнения договоров, в связи с чем заказчик вправе самостоятельно установить в положении о закупке способы закупок, порядок и условия их применения.

В нарушение [пп. 1, 2 статьи 2](#) Закона N 223-ФЗ, АК «АЛРОСА» (ПАО) был утвержден Приказ №А01/10-П от 16.01.2017 г. «Об утверждении перечня признаков (критериев) допуска/не допуска участника к процедурам закупок АК «АЛРОСА» (ПАО).

При закупке товаров, работ, услуг заказчики обязаны руководствоваться принципами информационной открытости закупки; равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки; целевого и экономически эффективного расходования денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика; отсутствия ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки ([статья 3](#) Закона N 223-ФЗ).

Конкуренция - соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке (пункт 7 ст. 4 Закона о защите конкуренции).

Признаки ограничения конкуренции - сокращение числа хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, на товарном рынке, рост или снижение цены товара, не связанные с соответствующими изменениями иных общих условий обращения товара на товарном рынке, отказ хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, от самостоятельных действий на товарном рынке, определение общих условий обращения товара на товарном рынке соглашением между хозяйствующими субъектами или в соответствии с обязательными для исполнения ими указаниями иного лица либо в результате согласования хозяйствующими субъектами, не входящими в одну группу лиц, своих действий на

товарном рынке, иные обстоятельства, создающие возможность для хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара на товарном рынке, а также установление органами государственной власти, органами местного самоуправления, организациями, участвующими в предоставлении государственных или муниципальных услуг, при участии в предоставлении таких услуг требований к товарам или к хозяйствующим субъектам, не предусмотренных законодательством Российской Федерации (пункт 17 ст.4 Закона о защите конкуренции).

Статьей 17 Закона о защите конкуренции установлено, что при проведении торгов, запроса котировок цен на товары (далее - запрос котировок), запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции в том числе:

1) координация организаторами торгов, запроса котировок, запроса предложений или заказчиками деятельности их участников, а также заключение соглашений между организаторами торгов и (или) заказчиками с участниками этих торгов, если такие соглашения имеют своей целью либо приводят или могут привести к ограничению конкуренции и (или) созданию преимущественных условий для каких-либо участников, если иное не предусмотрено законодательством Российской Федерации;

2) создание участнику торгов, запроса котировок, запроса предложений или нескольким участникам торгов, запроса котировок, запроса предложений преимущественных условий участия в торгах, запросе котировок, запросе предложений, в том числе путем доступа к информации, если иное не установлено федеральным законом;

3) нарушение порядка определения победителя или победителей торгов, запроса котировок, запроса предложений;

4) участие организаторов торгов, запроса котировок, запроса предложений или заказчиков и (или) работников организаторов или работников заказчиков в торгах, запросе котировок, запросе предложений.

Часть 5 Закона о защите конкуренции, устанавливает, что положения части 1 настоящей статьи распространяются в том числе на все закупки товаров, работ, услуг, осуществляемые в соответствии с Федеральным законом от 18 июля 2011 года N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц".

Таким образом, Комиссия Якутского УФАС России считает, что установление критериев допуска участников к участию в закупке должно регулироваться только Положением о закупке компании и конкурсной документацией, а не внутренним

документом организации.

Также, такие критерии как *адрес регистрации участника закупки является адресом «массовой» регистрации (т.е. по нему зарегистрировано 15 и более юридических лиц), кроме центров развития предпринимательства; адрес регистрации участника закупки является местом жительства (местом нахождения) его участника или единоличного исполнительного органа; учредитель, руководитель участника закупки является номинальным лицом, массовым регистратором более чем в 15 компаниях,* по мнению Комиссии ограничивают доступ к закупкам АК «АЛРОСА» (ПАО) и могут ограничивать конкуренцию в связи со следующим.

Исходя из положений Закона о закупках, участниками закупки могут 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;

- 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.

Как указано выше, Положением о закупке (стр.6-7 Заключения) установлены требования к участникам закупки. Иные требования или критерии, отсекающие возможность участия в закупке не предусмотрены, в том числе установленные внутренними документами компании.

Установление на стадии допуска к участию в закупке вышеуказанных критериев, ограничивает конкуренцию, так как у индивидуального предпринимателя, (желающего принять участие в закупках Компании) адрес регистрации часто является местом жительства (местом нахождения) предпринимателя. При этом, такие критерии установлены для всех закупок Компании, в том числе и для закупок среди субъектов малого и среднего предпринимательства.

Сам по себе факт регистрации хозяйствующего субъекта по адресу, где зарегистрированы 15 и более хозяйствующих субъектов, а также регистрация или учреждение руководителем 15 и более хозяйствующих субъектов, не может свидетельствовать о недобросовестности участника закупочной процедуры, установление такого критерия на стадии допуска к участию в закупке может повлечь ограничение конкуренции (сокращение числа хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, на товарном рынке).

Положения Письма ФНС от 12.05.2017 г. №АС-4-2/8872 носят рекомендательный характер, не указывают на применение каких-либо критериев при осуществлении закупочных процедур, письмом также не закреплено понятие «массовой регистрации», «массового регистратора/учредителя».

Дополнительно, установление на стадии допуска к участию в закупке таких критериев, как *государственная регистрация и/или фактическая деятельность участника закупки менее 2 лет, участник закупки не имеет кадровых ресурсов, необходимых для выполнения работ (оказания услуг) в соответствии с требованиями Документации о закупке, участник закупки не имеет необходимого опыта для выполнения работ (оказания услуг) в соответствии с требованиями Документации о закупке*, ограничивает конкуренцию, поскольку предусматривает допуск для участия в закупке участников, существующих на рынке продолжительное время, исключая при этом вновь созданные предприятия, способные на достойном уровне исполнить условия договора.

Такие требования, установленные заказчиком, нарушают принципы равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации по отношению к участникам закупок, и приводит к необоснованному ограничению конкуренции.

Расчет баллов согласно Приказа АК «АЛРОСА» (ПАО) не публикуется в ЕИС, участник закупок не может знать, насколько обоснованно их не допустили к участию в закупочной процедуре.

Отклонение заявки Ассоциация по сертификации «Русский Регистр» согласно Протоколу, произошло на основании следующего:

На генерального директора РР зарегистрировано 30 фирм. На основании приказа №А01/10-П «Об утверждении перечня признаков (критериев) допуска/не допуска участника к процедурам закупок АК «АЛРОСА» степень средняя.

Согласно Приказа, при наличии основания, предусмотренного п.2.3 Приказа, участнику присуждается 12 баллов – т.е. низкая степень риска.

Даже при рассмотрении заявки на соответствие данному Приказу, отклонение заявки Ассоциация по сертификации «Русский Регистр» по вышеуказанному основанию не обосновано.

Также, Комиссией Якутского УФАС России, на основании данных сайта ФНС России установлено, что победитель закупки – ООО «Афнор Рус» зарегистрирован по адресу «массовой регистрации» - по адресу г.Москва, ул.Правды, д.8 к.13 зарегистрировано 65 юридических лиц.

Якутским УФАС России не оспаривается необходимость Заказчика в проверке контрагентов при проведении закупочных процедур, но при этом, все требования к

участнику закупки должны быть установлены в конкурсной документации, Положении о закупках. Внутренний документ Компании – Приказ №А01/10-П не может являться самостоятельным документом, регулирующим допуск участников к закупкам Компании.

По мнению Комиссии Якутского УФАС России такие критерии как *государственная регистрация и/или фактическая деятельность участника закупки менее 2 лет, участник закупки не имеет кадровых ресурсов, необходимых для выполнения работ (оказания услуг) в соответствии с требованиями Документации о закупке, участник закупки не имеет необходимого опыта для выполнения работ (оказания услуг) в соответствии с требованиями Документации о закупке*, не могут быть установлены на стадии допуска к участию в закупке, в связи с тем, что такие условия ограничивают конкуренцию при проведении торгов.

Критерии *участник закупки не имеет кадровых ресурсов, необходимых для выполнения работ (оказания услуг) в соответствии с требованиями Документации о закупке, участник закупки не имеет необходимого опыта для выполнения работ (оказания услуг) в соответствии с требованиями Документации о закупке*, могут являться одним из критериев оценки и сопоставления заявок.

Установление критериев *государственная регистрация и/или фактическая деятельность участника закупки менее 2 лет, адрес регистрации участника закупки является местом жительства (местом нахождения) его участника или единоличного исполнительного органа*, по мнению Якутского УФАС ограничивает конкуренцию в целом, направлено на не допуск участников – индивидуальных предпринимателей, а также таких хозяйствующих субъектов, которые только начинают свою деятельность – такие хозяйствующие субъекты и индивидуальные предприниматели не могут принять участие в закупочных процедурах Компании, что является ограничением конкуренции.

Установление критериев *адрес регистрации участника закупки является адресом «массовой» регистрации (т.е. по нему зарегистрировано 15 и более юридических лиц), кроме центров развития предпринимательства; учредитель, руководитель участника закупки является номинальным лицом, массовым регистратором более чем в 15 компаниях* может повлечь ограничение конкуренции при проведении конкурсных процедур в связи с тем, что добросовестность участника не может быть определена по таким критериям.

Таким образом, АК «АЛРОСА» (ПАО) установив критерии/признаки не допуска участника к процедурам закупки компании путем издания отдельного Приказа №401/10-П от 16.01.2017 г., положения которого не соответствуют антимонопольному законодательству, а именно – установление вышеуказанных критериев допуска/не допуска участников к процедурам закупки Компании, неправомерному отказу в допуске Ассоциации по сертификации «Русский Регистр», нарушило ч.1 ст.17

Закона о защите конкуренции.

Комиссия Якутского УФАС России по рассмотрению дела №02-25/17А, исходя из вышеизложенного и имеющихся материалов дела установила, что действия АК «АЛРОСА» по утверждению перечня признаков(критериев) допуска/не допуска участника к процедурам закупок Компании, путем издания Приказа №401/10-П и неправомерному отклонению заявки Ассоциации по сертификации «Русский Регистр» при проведении запроса котировок по "Проведению первого и второго инспекционных аудитов интегрированной системы менеджмента института «Якутнипроалмаз» АК "АЛРОСА" (ПАО) на соответствие требованиям международных стандартов ISO 9001:2015, ISO 14001:2015, ISO 50001:2011, а также национального стандарта ГОСТ Р ИСО 9001-2015", (31704953842) являются нарушением ч.1 ст.17 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с ч.1 ст.48.1, перед окончанием рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства при установлении в действиях (бездействии) ответчика по делу нарушения антимонопольного законодательства комиссия принимает заключение об обстоятельствах дела.

Лица, участвующие в деле, вправе представить комиссии пояснения, доказательства и приводить доводы в письменной форме в отношении обстоятельств, изложенных в заключении об обстоятельствах дела, до окончания рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства и оглашения резолютивной части решения по нему на заседании комиссии.

Комиссия Якутского УФАС России по рассмотрению дела №02-25/17А о нарушении антимонопольного законодательства, учитывая совокупность имеющихся доказательств, приходит к выводу о необходимости классифицировать вышеуказанные действия АК «АЛРОСА» (ПАО) в качестве нарушения ч.1 ст.17 Федерального закона 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции».

На основании вышеизложенного, руководствуясь частью 3 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции,

ОПРЕДЕЛИЛА:

1. Отложить рассмотрение дела № 02-09/17А о нарушении антимонопольного законодательства на **11 июля 2017 г. в 15 часов 00 минут** по адресу: г. Якутск, ул. Октябрьская, 22, кабинет 210;
2. В случае невозможности обеспечить явку представителей, направить в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) соответствующие ходатайства.