

РЕШЕНИЕ

по жалобе № 02-11/18.1-16

г. Якутск

резолютивная часть оглашена «01» февраля 2016 г.

изготовлено в полном объеме «03» февраля 2016 г.

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:

О.А. Ярыгина – заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия), председатель Комиссии;

О.П. Иванова – главный специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия), член комиссии;

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

При участии:

От заявителя ООО «Мегаполис-Консалтинг» – представитель не явился, надлежащим образом уведомлен;

От ответчика АК «Алроса» (ПАО) – <...>, по доверенности №350 от 24.09.2015.

Рассмотрев жалобу ООО «Мегаполис-Консалтинг» на действия заказчика АК "АЛРОСА" (ПАО) при организации и проведении открытого запроса коммерческих предложений

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) 22 января 2016 года поступила жалоба ООО «Мегаполис-Консалтинг» (адрес: 191040, г. Санкт-Петербург, ул. Пушкинская, д. 6) на действия заказчика АК «АЛРОСА» (ПАО) (адрес: 678170, РС (Я), г. Мирный, ул. Ленина, д. 6) (далее – Заказчик) при организации и проведении открытого запроса коммерческих предложений на оказание юридических услуг по представлению интересов АК «АЛРОСА» (ПАО) в судах на территории Российской Федерации (за исключением споров о взыскании дебиторской задолженности) (извещение № 31502928553) на портале zakupki.gov.ru.

Заявитель в жалобе указывает на нарушение условий допуска к торгам и порядка определения победителя.

Согласно протокола Тендерной комиссии №А01-2101/93-нр-тк от 21 декабря 2015 года заявка ООО «Мегаполис-Консалтинг» не соответствует п. 3.1.5 и п. 3.2.3 – 3.2.6 документации о закупке. Заявитель сообщает, что им приложены документы, указанные в данных пунктах. На сведения об отсутствии задолженности по оплате налогов в бюджет свидетельствуют данные с официального ресурса на сайте nalog.ru. Задолженность по уплате налогов, сборов, пеней и штрафов у заявителя отсутствует. Документы о назначении исполнительного органа представлены в составе заявки, а также следуют из оригинала Выписки ЕГРЮЛ (п. 7 описи документов в составе заявки).

Пункты 3.2.4 – 3.2.6 документации о закупке устанавливают требование о наличии страхования ответственности юристов с размером страхового покрытия на сумму не менее 10 млн. Евро, а также наличие в течение 3 лет, предшествующих дате начала приема заявок, указанной в настоящей документации, положительного опыта представления в арбитражных судах интересов российских юридических лиц (не менее 2 судебных разбирательств в интересах разных клиентов), при этом годовая выручка каждого из таких юридических лиц должна составлять не менее 10 млрд. рублей. Такие судебные разбирательства должны завершиться принятием в пользу клиента судебного акта, вступившего в законную силу, и не отмененного (измененного) впоследствии в апелляционной, кассационной или надзорной инстанциях.

Документацией о закупке также установлено требование о наличии в течение 3 лет, предшествующих дате начала приема заявок, указанной в настоящей документации, положительного опыта представления интересов клиентов в Конституционном Суде Российской Федерации, Верховном суде Российской Федерации и Высшем Арбитражном Суде Российской Федерации (не менее 2 судебных разбирательств в интересах разных клиентов). Такие судебные разбирательства должны завершиться принятием в пользу клиента судебного акта или оставлением в силе судебного акта, принятого в пользу клиента нижестоящим судом.

Вместе с тем, ООО «Мегаполис – Консалтинг» полагает, что положения указанных пунктов носят заведомо дискриминационный характер, поскольку устанавливают критерии, вводящие ограничения не связанные с предметом закупки.

Указание на условие наличия опыта в Высшем Арбитражном Суде Российской Федерации указывает на отсутствие возможности у компаний, созданных после упразднения ВАС РФ участвовать в проводимой закупке а также

создает известное сближение юридических фирм с организацией, которую они обслуживают, категорию «излюбленных поставщиков», способствует снисходительности в интересах контрагента, идущих в ущерб государственным интересам. При этом сведения о наличии дел в вышеуказанных организатором торгов судебных инстанциях отсутствуют.

Согласно ч. 1 ст. 932 Гражданского кодекса РФ страхование риска ответственности за нарушение договора допускается в случаях, предусмотренных законом. В законодательстве РФ отсутствует закон о страховании ответственности риска юридических компаний, оказывающих услуги по договорам об оказании юридических услуг.

АК «Алроса» (ПАО) представил письменные возражения по указанным доводам заявителя.

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

Согласно пункта 1 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 или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или 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", 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 Закона о защите конкуренции указано, что действия (бездействие) организатора торгов, оператора 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 (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

Пункт 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках устанавливает, что Участник закупки вправе обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном антимонопольным органом, действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг в случаях, в том числе, неразмещения в единой информационной системе положения о закупке, изменений, вносимых в указанное положение, информации о закупке, подлежащей в соответствии с настоящим Федеральным законом размещению в единой информационной системе, или нарушения сроков такого размещения.

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.

На официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о заказах www.zakupki.gov.ru было размещено Положение о закупках АК «АЛРОСА» (ПАО) (далее – Положение), утвержденное Наблюдательным советом АК «АЛРОСА» (ПАО) (протокол №А01/227-ПР-НС от 24.03.2015), которое определяет порядок выбора поставщиков (подрядчиков, исполнителей), условия и порядок осуществления закупок товаров, работ, услуг для собственных нужд.

Целями Компании при проведении закупочных процедур является выбор надежного поставщика, способного обеспечить поставку закупаемой продукции на наилучших для Компании условиях.

Данная процедура запроса коммерческих предложений производится в соответствии с Положением о закупках АК «АЛРОСА» (ПАО).

Также, п. 9 и п. 12 ч. 10 ст. 4 Закона о закупках следует, что 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, а также критерии оценки и сопоставления заявок на участие в закупке.

В соответствии с п.9 ст.18.4 Положения о закупках АК «АЛРОСА» участник закупки должен соответствовать требованиям, установленным в документации о закупке. Таким образом, с учетом п.9 ч.10 ст. 4 Закона о закупках, Положением о закупках предусмотрено право заказчика устанавливать требования к участникам закупки. В данном случае документацией о закупке установлены дополнительные требования к участникам закупки.

Согласно пункту 9.3.2 Документации о закупке к извещению № 31502928553 (далее – Документация о закупке) заявка на участие в закупочной процедуре должна полностью соответствовать каждому из установленных настоящей Документации о закупке требований или быть лучше, то есть установленные требования в документации о закупке являются минимально допустимыми (п.9.3.3).

Согласно подпункту 2 пункта 9.3.5 Документации о закупке одним из критериев отбора участников для участия в закупочной процедуре является соответствие заявки на участие в закупке требованиям, установленным в разделе III настоящей документации.

Пунктом 3.3.1. раздела III Документации о закупке установлено, что для подтверждения соответствия установленным Документацией о закупке требованиям (отборочный критерий), участник должен предоставить:

- заверенную участником закупки копию решения (протокола) органа управления

юридического лица - участника закупки об избрании единоличного исполнительного органа;

- акт сверки с налоговым органом о задолженности по уплате налогов. При этом, с даты подписания указанного акта сторонами до даты начала приема заявок, указанной в настоящей документации, должно пройти не более 1 месяца.

ООО «Мегаполис-Консалтинг» было отказано (протоколом Тендерной комиссии № А01-2101/93-пр-тк от 21.12.2015) в допуске к дальнейшему участию в закупочной процедуре в связи с тем, что претендентом в составе заявке и приложений к ней не были представлены указанные в п. 3.3.1 документы.

Непредставление ООО «Мегаполис-Консалтинг» документов, перечисленных в п. 3.3.1 раздела III Документации о закупке (решения органа управления об избрании единоличного исполнительного органа и акта сверки с налоговым органом), является основанием не допуска Общества к закупочной процедуре.

ООО «Мегаполис-Консалтинг» не были представлены документы, подтверждающие соответствие отборочному критерию, установленному п. 3.2.3 Документации о закупке.

Согласно п. 3.2.3 Документации о закупке для допуска претендента к закупке последний обязан представить следующие документы:

№ п/п	Требование (критерий отбора)	Способ подтверждения соответствия требованию (критерию отбора)
3.2.3	Наличие у участника закупки не менее 15 квалифицированных специалистов с высшим юридическим образованием и опытом работы не менее 5 лет, при этом не менее 2 работников должны иметь ученую степень доктора или кандидата юридических наук.	Участник закупки обязан предоставить следующие документы: - заверенная участником закупки копия штатной расстановки (штатного замещения, штатного списка, штатного расписания или иного аналогичного документа), актуальной на дату начала приема заявок, указанной в настоящей документации, и содержащей фамилии, имена, отчества, должности специалистов участника закупки, количество штатных единиц, наличие вакантных должностей; - заверенные участником закупки копии дипломов о высшем юридическом образовании специалистов участника закупки. Во внимание принимаются дипломы о высшем юридическом образовании, которые были выданы не позднее 01.10.2010; - заверенные участником закупки копии дипломов о присвоении ученой степени доктора и (или) кандидата юридических наук; - письменные согласия своих специалистов на обработку персональных данных в соответствии с Федеральным законом от 27.07.2006 № 152-ФЗ «О персональных данных» по форме, указанной в

Заявителем не были представлены данные о наличии у его работников степени доктора или кандидата юридических наук, а также согласия специалистов на обработку персональных данных (за исключением согласия гр-на <...>.).

Непредставление ООО «Мегаполис-Консалтинг» документов, перечисленных в п. 3.2.3 раздела III Документации о закупке, является основанием не допуска данного лица к закупочной процедуре.

Согласно пп. 10 п. 18.4 Положения о закупках АК «АЛРОСА» (ОАО), закупочный орган вправе установить дополнительные квалификационные требования к участникам закупок, в том числе требование к наличию трудовых ресурсов (наличие в штате (или на основе договоров гражданско-правового характера) специалистов в соответствующих областях с указанием требуемого опыта работы данных специалистов в указанной области с предоставлением копий документов, подтверждающих наличие соответствующей квалификации (удостоверения, аттестация), и т.п.

Таким образом, Заказчик при организации и проведении открытого запроса коммерческих предложений на оказание юридических услуг по представлению интересов АК «АЛРОСА» (ПАО) в судах на территории Российской Федерации (за исключением споров о взыскании дебиторской задолженности) не нарушил процедуру проведения закупки.

Комиссия Якутского УФАС России изучив закупочную документацию и материалы дела пришла к выводу, что в некоторых требованиях усматриваются признаки нарушения части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции. Часть 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции устанавливает, что при проведении торгов, запроса котировок цен на товары, запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Вместе с тем 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.

На основании изложенного и статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Якутского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Мегаполис-Консалтинг» на действия заказчика АК "АЛРОСА" (ПАО) при организации и проведении открытого запроса коммерческих предложений на оказание юридических услуг по представлению интересов АК «АЛРОСА» (ПАО) в судах на территории Российской Федерации (за исключением споров о взыскании дебиторской задолженности) в рамках порядка рассмотрения антимонопольным органом жалоб на нарушение процедуры торгов необоснованной.

2. Передать материалы настоящего дела должностному лицу отдела антимонопольного контроля Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) для рассмотрения вопроса о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

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

Председатель Комиссии:

О.А. Ярыгина

Члены Комиссии:

О.П. Иванова

И.А. Лаврентьев