

РЕШЕНИЕ

по жалобе № 02-179/18.1-16

г. Якутск

резюлютивная часть оглашена «27» декабря
2016 г.

изготовлено в полном
объеме «30» декабря 2016 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона «О защите конкуренции», в составе:

Ярыгиной О.А. – заместителя руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия), председателя Комиссии;

Емельяновой Л.В. – заместителя начальника отдела антимонопольного контроля Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия), члена комиссии;

Ринчиновой А.Б. – главного государственного инспектора отдела антимонопольного контроля Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия), члена комиссии;

Халдеевой А.С. – старшего государственного инспектора отдела антимонопольного контроля Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия), члена комиссии;

При участии: от заявителя <***> представитель по доверенности; от заказчика – <***>, <***>, <***>, <***>, <***> представители по доверенности.

Рассмотрев жалобу ООО «Грузовые перевозки» на действия заказчика АО «Алмазы Анабара» при проведении запроса коммерческих предложений в электронной форме на поставку дизельного топлива для производственных нужд прииска «Маят» АО «Алмазы Анабара» (база Юрюнг-Хая) (извещение №31604466676 от 10.12.2016 г.)

УСТАНОВИЛА:

15 декабря 2016 года в адрес Якутского УФАС России поступила жалоба вх. № 10046 ООО «Грузовые перевозки» на действия заказчика АО «Алмазы Анабара» при проведении запроса коммерческих предложений в электронной форме на поставку дизельного топлива для производственных нужд прииска «Маят» АО «Алмазы Анабара» (база Юрюнг-Хая) (извещение №31604466676 от 10.12.2016 г.)

Заявитель указывает, что действия организатора торгов нарушают установленные нормативными правовыми актами порядок и организацию проведения закупок по следующим основаниям:

1. Разделом 3.2 «Обязательные требования к участнику закупки, при несоответствии которым участник не допускается к участию в закупке» документации о закупке установлено требование о предоставлении в составе заявки следующих документов:

- наличие заключенного договора с лицензированной судоходно организацией или наличие документов на собственные суда (подтверждается копиями договоров с лицензированной судоходной организацией с приложением копии лицензии и классификационных свидетельств, или приложением копий документов, подтверждающих право собственности на суда с приложением копии лицензии и классификационных свидетельств);

- наличие на момент проведения конкурса танкерного флота высокого ледового класса не ниже ARC4, обеспечивающих проход по Северному морскому пути суммарной единовременной грузоподъемностью не менее 19 000 тн. (подтверждается копиями договоров с лицензированной судоходной организацией с приложением копии лицензии и классификационных свидетельств, или приложением копий документов, подтверждающих право собственности на суда с приложением копии лицензии и классификационных свидетельств);

- собственные средства поставщика по данным бухгалтерской отчетности (итого по разделу 3 «Капитал и резервы» баланса) на последнюю отчетную дату составляет не менее 600 млн.руб;

- «оборотные» и «внеоборотные» активы поставщика по данным бухгалтерской отчетности на последнюю отчетную дату должны составлять не менее 1 млрд. руб. (подтверждается данными представленными в бухгалтерской отчетности на последнюю дату отчетного периода).

Правила плавания на акватории Северного морского пути (далее – акватория СМП) утверждены приказом Министерства транспорта РФ от 17.01.2013 года регламентируют условия и сезон плавания судов на акватории СМП, в п. 1 Приложения №2 к вышеуказанным правилам изложены **критерии допуска судов на акваторию СМП в соответствии с категорией ледовых усилений**. Данное Приложение регламентирует самостоятельное плавание судов и плавание под проводкой ледокола в зависимости от ледовых условий. Самостоятельное плавание судов предусмотрено при легких ледовых условиях в период с июля по 15 ноября. Условия самостоятельного плавания для судна класса ARC4 допускается только при легком типа ледовых условий. Самостоятельное плавание судна с ледовым классом ice1 допускается только при легком типе ледовых условий, при этом ледовый класс ice1 ниже, чем ARC4. Таким образом, Заказчик в документации о закупке ввел необоснованное требование к ледовому классу танкерного флота не предусмотренное действующим законодательством.

Установленные требования к участникам закупки о наличии на момент проведения конкурса танкерного флота высокого ледового класса не ниже ARC4, обеспечивающих проход по Северному морскому пути суммарной единовременной грузоподъемностью не менее 19 000 тн. также не являются обязательными и ограничивают круг потенциальных участников закупки. Так как рамки указанного срока доставки груза, позволяют перевозчику использовать более одной единицы флота с возможностью использования судов смешанного (река-море) плавания и выполнить несколько рейсов непосредственно с подходом

к указанному причалу для выгрузки груза, исключая дополнительную перевалку груза и непроводительный простой судов на внешнем рейде устья реки (является важным критерием безопасности мореплавания).

Требования к наличию собственных средства поставщика по данным бухгалтерской отчетности (итого по разделу 3 «Капитал и резервы» баланса) на последнюю отчетную дату не менее 600 млн.руб., а также наличие «оборотных» и «внеоборотных» активов поставщика по данным бухгалтерской отчетности на последнюю отчетную дату не менее 1 млрд.руб. являются не правомерными и ограничивающими допуск. Данные условия не влияют на возможность исполнения обязательств по предмету закупки.

2. Разделом 5 «Оценка заявок» Заказчиком установлены критерий «Наличие положительного опыта сотрудничества с участником закупочной процедуры (подтверждается копиями договоров, актами сдачи-приемки либо товарными накладными)».

Заявитель считает, что установление такого условия создает препятствия для выхода на рынок новых участников, такие действия являются ограничивающими конкуренцию. Требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные Заказчиком, должны применяться в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора. При установлении такого критерия оценки заявок, как «наличие положительного опыта сотрудничества с Участником закупочной процедуры», участники закупки, имевшие ранее опыт сотрудничества с Заказчиком, очевидным образом получают преимущества по сравнению с участниками, имеющими опыт работы с другими организациями по аналогичным поставкам. Участнику, имеющему опыт по поставке нефтепродуктов в районы Крайнего Севера, через район моря Лаптевых СВП с другими организациями, для того чтоб выиграть в данной процедуре необходимо снизить ценовое предложение минимум на 142 млн.руб. от ценового предложения участника с опытом сотрудничества с Заказчиком.

Заявителем представлен пример расчета баллов.

На рассматриваемое заявление 22.12.2016 г. вх.№10260 поступило возражение АО «Алмазы Анабара», содержащее следующее.

Просим признать доводы заявителя необоснованными и не соответствующими требованиям антимонопольного законодательства по следующим правовым основаниям.

Согласно части 1 статьи 1 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее. и Закон «О закупках товаров отдельными видами юридических лиц») целями регулирования указанного закона являются, в том числе, обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц, в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности и эффективное использование денежных средств.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Закона «О закупках товаров отдельными

видами юридических лиц» при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, указанным 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 указанной статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее – положение о закупке).

Частью 2 статьи 2 Закона «О закупках товаров отдельными видами юридических лиц» предусмотрено, что положение о закупке является документом, которым 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.

Согласно части 3 статьи 3 Закона «О закупках товаров отдельными видами юридических лиц», 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.

Положение о закупках АО «Алмазы Анабара» утверждено Советом директоров 27 августа 2014 года. Согласно части 1.1 статьи 1 положения о закупках АО «Алмазы Анабара» (далее также - Положение) определяет единый порядок, условия и процедуру закупки товаров, работ (услуг) для нужд и за счет средств АО «Алмазы Анабара».

Частью 6.1.1 Положения установлено, что запрос Коммерческих предложений проводится путем анонсирования потребностей Заказчика в закупаемой продукции (с возможными альтернативными вариантами), обязательных и желательных условий поставки, а также условий проведения закупки. Заинтересованными поставщиками предлагается представить к определенному сроку свои коммерческие предложения. При этом в документации о закупке должно быть оговорено следующее:

- коммерческие предложения поставщиков будут рассматриваться как оферты;
- заказчик оставляет за собой право направить любому или нескольким Участникам закупочной процедуры встречные оферты, или пригласить всех участников к переговорам для поиска взаимоприемлемых условий закупки или к участию в переторжке, или применить иные процедуры, предусмотренные Положением.

Согласно части 1.1 статьи 1 Положения установлено, что процедурная регламентация закупок вводится в целях обеспечения целевого и эффективного расходования денежных средств, а также получения экономически обоснованных затрат.

Таким образом, из положений части 1 статьи 1, части 1 статьи 2, части 2 статьи 3, части 3 статьи 3 Закона «О закупках товаров отдельными видами юридических лиц», части 1.1 статьи 1, части 6.1.1 статьи 6 Положения о закупках АО «Алмазы Анабара» прямо следует, что заказчик на основе Положения самостоятельно формирует условия документации о проведении закупки, руководствуясь

имеющимися потребностями, показателями цены, качества, надежности, экономически обоснованными затратами и эффективным использованием денежных средств. При этом доводы заявителя не связаны с нарушением требований Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон «О защите конкуренции»), в том числе требований статьи 17 указанного закона. Вместо этого они направлены на переоценку внутренних потребностей заказчика и его требований к необходимости обеспечения своевременности, надежности и гарантированности поставки.

АО «Алмазы Анабара» - горнодобывающее предприятие с сильно выраженным сезонным характером производственных работ. Сезонный характер производства, отдаленность и труднодоступность производственных объектов (Анабарский район) обуславливают необходимость ежегодного опережающего завоза топлива и материально-технических ресурсов, в том числе водным транспортом в короткий навигационный период для минимизации транспортных расходов.

В этой связи от надежности и ответственности поставщика, обеспеченности его всеми необходимыми ресурсами (транспортом, финансами) прямым образом зависит производственная и экономическая стабильность АО «Алмазы Анабара». В противном случае неисполнение поставки в необходимых объемах и в положенный срок повлечет срыв производственного сезона, значительные убытки для АО «Алмазы Анабара», станет предметом длительных судебных и административных разбирательств. Вместе с Тем, Общество считает возможным пояснить фактические обстоятельства, с учетом которых была сформирована документация закупки.

Довод Заявителя о необоснованности требования заказчика к участнику закупки в части

наличия заключенного договора с лицензированной судоходной организацией или наличие документов на собственные суда, а также наличие собственных средств поставщика в размере не менее 600 млн. рублей, наличие «оборотных» и «внеоборотных» активов в размере 1 млрд. рублей является необоснованным. Начальная (максимальная) цена договора составляет 1 154 043 677, 67 (один миллиард сто пятьдесят четыре миллиона сорок три тысячи шестьсот семьдесят семь) рублей 67 копеек. Очевидно, что при таком размере обязательств поставщика, заказчик обязан удостовериться в том, что потенциальный поставщик имеет суда и другие необходимые средства для исполнения договора, обладает операционным денежным потоком для решения непредвиденных ситуаций, имеет устойчивое финансовое положение и способен отвечать за убытки в случае неисполнения обязательств. неустановление недобитых требований приведет к тому, что участником закупки будет являться хозяйствующий субъект, который не отвечает профессиональными качествам, необходимым для исполнения контракта, не сможет выполнить обязательства в соответствии с договором, и, в отношении которого невозможно будет применить меры гражданской ответственности, ввиду недостаточности денежных средств и чистых активов. Поэтому установление рассматриваемых требований является соразмерным принимаемым обязательствам по поставке, основано на принципах разумности и добросовестности заказчика.

Кроме того, исходя из данных бухгалтерской отчетности, существует как минимум пять

потенциальных поставщиков, отвечающих вышеуказанному требованию документации о закупке, а именно:

- ООО «Промтехресурс»;
- АО «Саханефтегазсбыт»;
- ООО «Транспетролиум»;
- АО «Хатангский Морской Торговый Порт»;
- ОАО «ЛОРП».

Данное обстоятельство указывает на отсутствие ограничения конкуренции при проведении закупочной процедуры.

Довод заявителя о необоснованности требования к участнику о наличии танкерного флота не ниже АКС4, обеспечивающего проход по Северному морскому пути суммарной единовременной грузоподъемностью не менее 19 000 тн. является необоснованным по следующим обстоятельствам.

Во-первых, Закон «О закупках товаров отдельными видами юридических лиц» и Закон «О защите конкуренции» не содержат запретов заказчику согласно регулируемому закону формировать профессиональные требования к потенциальному участнику закупки и исполнителю договора. В соответствии с пунктом 9 части 10 статьи 4 Закона «О закупках товаров отдельными видами юридических лиц» 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. Эта правовая позиция согласуется с разъяснениями ФАС России от 24.12.2012 На ИА/44025/ 12, согласно которым заказчик самостоятельно устанавливает требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям.

Во-вторых, требование о наличии танкерного флота арктического класса ARC4 обусловлено следующим обстоятельством. В соответствии со статистикой и данными Администрации Северного морского пути ежегодно, в том числе в период с августа по октябрь в районе места исполнения контракта, а именно бассейна Анабарского залива и реки Анабар моря Лаптевых, фиксируются средне-тяжелые ледовые условия. Суда ледового класса ниже АКС4, а именно суда без ледовых усиления, суда класса Ice 1, Ice 2, Ice 3 не могут плавать под проводкой ледокола при таких ледовых условиях (Согласно действующих норм приказа N7 Министерства транспорта Российской Федерации от 17.01.2013г.). Это также подтверждается Приложением 2 Правил плавания в акватории Северного морского пути, утвержденных Приказом Минтранса России от 17.01.2013 №7 «Об утверждении Правил плавания в акватории Северного морского пути», на которые ссылается заявитель. Фактически возникает риск убытков заказчика в случае применения для пополнения контракта судов ледового класса ниже АКС4 в части правил Российского морского регистра судоходств (PMPC).

В-третьих, требование о наличии суммарной грузоподъемности не менее 19 000 тн. прямо следует из указанного выше обстоятельства. Средне-тяжелая ледовая

обстановка, возникающая ежегодно в районе моря Лаптевых (по данным статистики официального ресурса Федерального государственного казенного учреждения «Администрация Северного морского пути»), предполагает плавание под проводкой ледокола. В срок с 01 августа по 05 октября (срок исполнения контракта) с учетом ограниченного количества ледоколов на трассе Северного морского пути и напряженного графика их работы практически невозможно получить более одного гарантированного судозахода в район моря Лаптевых, принимая во внимание высокие временные затраты на рейдовую «распаузку» танкеров с дальнейшей доставкой в точку исполнения контракта (и. Юрюнг-Хая, река Анабар). По этой причине поставка всех нефтепродуктов кратностью более одного судозахода в район Анабарского залива моря Лаптевых суммарной грузоместимостью 19000 тонн значительно увеличивает риски неисполнения производственной программы заказчика и невозможности восполнить «недопоставку» ГСМ по другим транспортным Маршрутам в пределах соразмерных ценовых параметров.

Довод заявителя о необоснованности включения критерия оценки заявок «наличие положительного опыта сотрудничества с участником закупочной процедуры» является необоснованным по следующим обстоятельствам.

В соответствии с пунктом 12 части 10 статьи 4 Закона «О закупках товаров отдельными вилами юридических лиц» в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе критерии оценки и сопоставления заявок на участие в закупке. Критерии оценки формируются заказчиком самостоятельно в соответствии с действующим законодательством, положением о Закупках и имеющимися потребностями заказчика в отношении конкретных экономически обоснованных затрат. Единственным хозяйствующий субъект, который осуществляет крупные закупки по поставке ГСМ более 10000 тонн ежегодно в район реки Анабар является АО «Алмазы Анабара», и других хозяйствующих субъектов, осуществляющих заказ ГСМ соразмерные объема в Анабарском улусе (районе) (Юрюнг-Хая) нет. Поэтому у участников закупки опыта сотрудничества с другими организациями-замашками по аналогичным поставкам, о которых указывает заявитель, быть не может. Вместе с тем с учетом особенностей осуществления поставок по акватории Северного морского пути опыт выполнения поставок топлива, является важным показателем для заказчика.

Осуществление закупки у участника, имеющего опыт доставки топлива для нужд Общества и зарекомендовавшего себя как надежный поставщик, гарантирует своевременность и полноту исполнения обязательств,

У Общества имеется опыт сотрудничества по поставке дизельного топлива с такими поставщиками как ООО «Транспетролиум», ООО «Хатангский Морской Торговый Порт», ООО ТК «ПетроТрейд», ООО «Проминвест», ООО «Шанс-В».

В соответствии с п. 25.4. ст. 25 Положения о закупках АО «Алмазы Анабара» в целях определения наилучшего коммерческого предложения и его предпочтительности для Общества тендерная комиссия проводит комплексную оценку поступивших от участников закупочной процедуры коммерческих предложений.

Указанное условие документации о закупке является оценочным критерием заявок, установлено в связи с особенностями исполнения договора и не препятствует

участию в закупке новых участников.

Согласно части 2 статьи 1 Закона «О защите конкуренции» целями указанного федерального закона являются обеспечение единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности в Российской Федерации, Защита конкуренции и создание условий для эффективного функционирования товарных рынков.

При формировании документации запроса коммерческих предложений в электронной форме на поставку дизельного топлива для производственных нужд прииска «Маят» (база Юрюнг-Хая) АО «Алмазы Анабара» работало в соответствии с требованиями Закона «О защите конкуренции» и Закона «О закупках товаров, отдельными видами юридических лиц».

Содержание документации было сформировано на основе разумных и соразмерных требований к потенциальным участникам и условиям оценки их предложений. Нет действий, которые привели или могли бы привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Условия документации о закупке, которые, по мнению заявителя, приводят к ограничению конкуренции, установлены заказчиком исключительно в целях предотвращения срыва Северного завоза топлива во время добычного промысловочного сезона, а также связанных с этим значительных убытков для АО «Алмазы Анабара», которые невозможно будет возместить. С учетом отдаленности и сезонности транспортной доступности муниципальных образований Анабарского района по обращениям муниципальных органов власти, учреждений социального, культурного и бытового назначения (школ, больниц, детских садов, кочевых родовых общин и др.) часть завозимых нефтепродуктов АО «Алмазы Анабара» по решению генерального директора реализует государственным и муниципальным учреждениям без коммерческой выгоды. Таким образом, поставка дизельного топлива осуществляется не только для нужд предприятия, не и в целях оказания Поддержки жизнеобеспечения в населенных пунктах Анабарского района Республики Саха (Якутия).

На основании изложенного и руководствуясь ч.2 ст.1, п.17 ст.4, ст.18.1 Закона «О защите конкуренции», ч.1 ст.1, ч.1 ст.2, ч.2 ст.3, ч.3 ст.3 Закона «О закупках товаров отдельными видами юридических лиц», прошу отказать в удовлетворении жалобы ООО «Грузовые перевозки» на действия заказчика при проведении запроса предложений на поставку дизельного топлива для производственных нужд прииска «Маят» АО «Алмазы Анабара» (база Юрюнг-Хая) (извещение № 31604466676 от 10.12.2016).

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) по рассмотрению жалоб о нарушении процедуры проведения торгов и порядка заключения договоров, заслушав объяснения лиц, участвующих в деле, изучив и рассмотрев имеющиеся в материалах дела документы и сведения, установила следующее.

10 декабря 2016 г. АО «Алмазы Анабара» размещено извещение о проведении открытой закупочной процедуры путем запроса коммерческих предложений в электронной форме на поставку дизельного топлива для производственных нужд прииска «Маят» АО «Алмазы Анабара», согласно технического задания.

Код по ОКПД2 – 19.20.21.300 – Топливо дизельное;

Код по ОКВЭД2 – 19.20 – Производство нефтепродуктов.

Дата начала и окончания приема заявок – с момента опубликования в ЕИС по 23 декабря 2016 г.

Сроки и место поставки. Франко-резервуар базы Юрюнг-Хая, Анабраского района, РС(Я) с 01 августа по 05 октября 2017 года.

Сведения о начальной (максимальной) цене договора – 1 154 043 677,67 руб.

Дата начала и окончания приема заявок с момента опубликования в официальной информационной системе по 18 декабря 2016 г. При этом, срок подачи заявок был продлен.

На момент рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства Якутским УФАС России процедура закупки приостановлена.

В соответствии со статьей 6 Закона о закупках контроль за соблюдением требований названного Закона осуществляется в порядке, установленном законодательством Российской Федерации.

В соответствии с частью 1 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции" (далее - Закон о защите конкуренции), ФАС России является уполномоченным федеральным органом исполнительной власти, рассматривающим жалобы на действия (бездействие) 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.

Согласно части 10 статьи 3 Закона о закупках участник закупки вправе обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном антимонопольным органом, действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг в случаях: 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; предъявления к участникам закупки требования о представлении документов, не предусмотренных документацией о закупке; осуществления заказчиками закупки товаров, работ, услуг в отсутствие утвержденного и размещенного в единой информационной системе положения о закупке и без применения положений Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных

нужд".

При этом необходимо отметить, что данная норма не содержит указания на то, что перечень обжалуемых в антимонопольный орган действий заказчика является закрытым, в связи с чем можно сделать вывод о том, что жалобы на иные действия заказчика подлежат рассмотрению по правилам, установленным действующим законодательством.

В соответствии с правилами статьи 18.1 Закона 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 силу части 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции 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.

Таким образом, положения статьи 18.1 Закона о защите конкуренции положениям Закона о закупках не противоречат, что позволяет применять названные нормы как в совокупности, так и отдельно друг от друга, в том числе в случае неурегулированности Законом о закупках отдельных процедурных моментов. В противном случае отсутствие законодательно закрепленной возможности контроля стадии проведения торгов неизбежно приведет к злоупотреблениям со стороны организаторов торгов и, как следствие, не достижению основных целей как Закона о защите конкуренции, так и Закона о закупках.

В соответствии с ч. 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, срок на обжалование действий субъектов, указанных в ч. 1 статьи, составляет 10 дней со дня подведения итогов торгов либо в случае, если предусмотрено размещение результатов торгов на сайте в информационно-телекоммуникационной сети Интернет, со дня такого размещения, за исключением случаев, предусмотренных в Законе о защите конкуренции. Таким образом, указанным порядком обжалования действий не предусмотрено специального ограничения обжалования действий (бездействия) соответствующих субъектов, совершенных до момента окончания срока подачи заявок (в связи с утверждением документации по торгам), как в случае с порядком рассмотрения жалоб, установленным законодательством РФ о контрактной системе в сфере государственных (муниципальных) закупок.

Жалоба ООО «Грузовые перевозки» была подана с соблюдением требований положений статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции".

В соответствии с частью 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее Закон 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 с учетом положений части 3 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

АО «Алмазы Анабара» при осуществлении данной закупки руководствуется нормами Закона о закупках и принятым в соответствии с ним Положением о закупках АО «Алмазы Анабара», утвержденный Советом директоров 27 августа 2014 года. Согласно части 1.1 статьи 1 положение о закупках АО «Алмазы Анабара», а также Конкурсной документацией.

Статьей 6 Положения о закупках, установлены общие условия проведения конкурентных способов закупок, в том числе запрос коммерческих предложений.

Так, запрос коммерческих предложений проводится путём анонсирования потребностей заказчика в закупаемой продукции (с возможными альтернативными вариантами), обязательных и желательных условий поставки, а также условий проведения закупки.

1. Относительно довода жалобы о необоснованных требованиях к ледовому классу танкерного флота не ниже ARC4, обеспечивающим проход по Северному морскому пути суммарной единовременной грузоподъемностью не менее 19 000 тн., Комиссия УФАС по РС(Я) приходит к выводу, что данное требование соответствует нормам действующего законодательства по следующим основаниям.

В соответствии с п.9 ст.18.4 Положения о закупках участник закупки должен соответствовать требованиям, установленным в документации о закупке. Таким образом, с учетом п.9 ч.10 ст. 4 Федерального закона от 18.07.2011 г.№223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг, отдельными видами юридических лиц», Положением о закупках предусмотрено право заказчика устанавливать требования к участникам закупки.

Правила плавания в акватории Северного морского пути утверждены Приказом Минтранса России от 17.01.2013 N 7. В частности, Приложением №2 установлены следующие критерии допуска судов на северный морской путь в соответствии с категорией их ледовых усилений.

Для судов без ледовых усилений и с категорией ледовых усилений Ice1 - Ice3 в период навигации с июля по 15 ноября

Категория Сибирское море Чукотское Карское море Море Лаптевых Восточно-

ледовых ледового море море

усиления плавания

судна юго- северо- западная восточная юго- северо-

западная восточная часть часть западная восточная

часть часть часть часть

ТСА ТСА ТСА ТСА ТСА ТСА ТСА

Нет <1> СП <2> --- --- --- --- --- --- ---

ПЛ ---+ ---+ ---+ ---+ ---+ ---+ ---+

Ice1 СП ---+ ---+ ---+ ---+ ---+ ---+ ---+

ПЛ ---+ ---+ ---+ ---+ ---+ ---+ ---+

Ice2 СП ---+ ---+ ---+ ---+ ---+ ---+ ---+

ПЛ +++ ---+ ---+ ---+ ---+ ---+ ---+

Ice3 СП ---+ ---+ ---+ ---+ ---+ ---+ ---+

ПЛ +++ +++ ---+ ---+ ---+ ---+ ---+

Для судов с категорией ледовых усиления Arc4 - Arc9

в период навигации с июля по ноябрь

Категория Сибирское Чукотское Способ ледовых усилений Карское море Море Лаптевых Восточно-Сибирское Чукотское

ледовых усилений ледового плавания море море

судна юго-западная часть северо-восточная часть западная часть восточная часть юго-западная часть северо-восточная часть

ТСА ТСА ТСА ТСА ТСА ТСА ТСА

Arc4 СП -++ -++ --+ --+ --+ --+ -++

ПЛ +++ +++ -++ +- -++ -++ -++

Arc5 СП +++ +++ -++ -++ -++ -++ -++

ПЛ +++ +++ +++ +++ +++ +++ +++

Arc6 СП +++ +++ +++ +++ +++ +++ +++

ПЛ +++ +++ +++ +++ +++ +++ +++

Arc7 СП +++ +++ +++ +- +++ +++ +++

ПЛ +++ +++ +++ +++ +++ +++ +++

Arc8 СП +++ +++ +++ +++ +++ +++ +++

ПЛ +++ +++ +++ +++ +++ +++ +++

Arc9 СП +++ +++ +++ +++ +++ +++ +++

ПЛ +++ +++ +++ +++ +++ +++ +++

На рассмотрение дела Заказчиком представлено письмо ЗАО «Хатангский морской торговый порт» исх.№1057 от 07.08.2015 г., содержащий информацию об условиях осуществления поставки ГСМ. Так, в письме указывается просьба о привлечении ледокола в связи с тяжелой ледовой обстановкой.

Согласно критериям допуска судов, на северный морской путь в соответствии с категорией их ледовых усилений, суда класса Ice не имеют возможности плавания под проводкой ледокола при тяжелых и средних ледовых условиях.

Документацией установлено, что требуется наличие на момент проведения конкурса танкерного флота высокого ледового класса не ниже ARC4 обеспечивающих проход по Северному морскому пути *суммарной единовременной грузоподъемностью* не менее 19 000 тонн. При этом, не указывается, что груз должен находиться на одном судне.

Исходя из вышеизложенного, требование о наличии на момент проведения конкурса танкерного флота высокого ледового класса не ниже ARC4, обеспечивающих проход по Северному морскому пути *суммарной единовременной грузоподъемностью* не менее 19 000 тн., с учетом предмета и цели закупки, представленных материалов обосновано.

Касательно довода заявителя о том, что требование о наличии собственных средств поставщика по данным бухгалтерской отчетности (итога по разделу 3 «Капитал и резервы» баланса) на последнюю отчетную дату составляет не менее 600 млн.руб; и «оборотных» и «внеоборотных» активов поставщика по данным бухгалтерской отчетности на последнюю отчетную дату должны составлять не менее 1 млрд. руб. (подтверждается данными представленными в бухгалтерской отчетности на последнюю дату отчетного периода) необосновано, Комиссия УФАС по РС(Я) приходит к выводу, что данное требование соответствует нормам действующего законодательства по следующим основаниям.

В соответствии с ч. 5 ст. 3 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» участник закупки должен соответствовать требованиям, установленным заказчиком в положении о закупке.

Исходя из начальной максимальной цены контракта (суммы контракта), данное требование соответствует нормам Закона о закупках.

Относительно довода о том, что критерий «Наличие положительного опыта сотрудничества с участником закупочной процедуры (подтверждается копиями договоров, актами сдачи-приемки либо товарными накладными)» Комиссия УФАС по РС(Я) приходит к выводу о необоснованности довода в соответствии со следующим.

В силу ч. 6 ст. 3 Закона №223-ФЗ не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора требования и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке.

Исходя из ч. 10 ст. 4 Закона №223-ФЗ в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе установленные заказчиком требования к качеству, техническим характеристикам товара, работы, услуги, к их безопасности, к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы и иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

Следовательно, действия Заказчика, установившего в документации о закупке критерий «Наличие положительного опыта сотрудничества с участником закупочной процедуры (подтверждается копиями договоров, актами сдачи-приемки либо товарными накладными)» не противоречит ч. 10 ст. 4 Закона №223-ФЗ, исходя из которой потребности заказчика являются определяющим фактором при установлении им соответствующих требований.

Таким образом, Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) приходит к выводу о том, что доводы заявителя необоснованы.

Но между тем, Комиссией Якутского УФАС установлено следующее.

Согласно части 3 статьи 3 Закона о закупках положением о закупке, регламентирующим закупочную деятельность заказчика, могут быть предусмотрены иные (помимо конкурса или аукциона) способы закупки. При этом заказчик обязан установить в положении о закупке порядок проведения закупок указанными способами

Положение о закупке должно содержать исчерпывающий перечень применяемых способов закупок. При этом для повышения прозрачности проводимых закупок заказчику следует установить в положении о закупке критерии выбора заказчиком способа закупки товаров, работ, услуг **в зависимости от предмета договора и или цены договора.**

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.

Пунктом 5 Документации о закупке установлен порядок оценки на участие в закупочной процедуре. Так, установлена формула расчета баллов по критериям цены договора и квалификации участника.

$$R_i = R1_i + R2_i,$$

Где $R2_i$ – значимость критерия квалификации участника $(0,45) * P2_i$

$R1_i$ - значимость критерия цена $(0,55) * P1_i$

При этом, данная формула, методика критерия оценки Положением о закупках товаров, работ и услуг АО «Алмазы Анабара» не была предусмотрена.

Таким образом, пункт 13 части 10 статьи 4 Федерального закона №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» определяет, что в документации о закупке должны быть указаны порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, **определенные положением о закупке.**

АО «Алмазы Анабара», разработав и утвердив в составе конкурсной документации рассматриваемого запроса предложений методику и формулу расчета оценки заявки участников, не предусмотренную Положением о закупке, нарушило пункт 13 части 10 статьи 4 Федерального закона №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Согласно [части 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](#) Закона о защите конкуренции.

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.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1

Федерального закона «О защите конкуренции», на основании вышеизложенного, руководствуясь ст.23, ст. 18.1 Федерального закона «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Грузовые перевозки» на действия заказчика на действия заказчика АО «Алмазы Анабара» при проведении запроса коммерческих предложений в электронной форме на поставку дизельного топлива для производственных нужд прииска «Маят» АО «Алмазы Анабара» (база Юрюнг-Хая) (извещение №31604466676 от 10.12.2016 г.) необоснованной;
2. Признать АО «Алмазы Анабара» нарушившим пункт 13 части 10 статьи 4 Федерального закона №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
3. Выдать АО «Алмазы Анабара» обязательное для исполнения предписание о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка организации и проведения торгов.

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