

1. ПАО СК «Росгосстрах»

ул. Б. Ордынка, д. 40, стр. 3, Москва, ГСП-1, 119991

2. ФГУП «Росморпорт»

ул. Суцёвская, д. 19, стр. 7, Москва, 127055

3. АО «ЕЭТП»

ул. Кожевническая, д. 14, стр. 5, Москва, 115114

РЕШЕНИЕ

по делу № 1-00-2425/77-17 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

20.11.2017 Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее — Комиссия)

в присутствии представителей:

от ПАО СК «Росгосстрах»

от ФГУП «Росморпорт»

в отсутствие АО «ЕЭТП» (надлежащим образом уведомленного письмом Московского УФАС России от 15.11.2017 № ИГ/58343/17),

рассмотрев жалобу ПАО СК «Росгосстрах» (далее — Заявитель, Общество) на действия заказчика — ФГУП «Росморпорт» (далее — Заказчик) при проведении открытого запроса предложений в электронной форме на право заключения договора страхования имущества, судов и гражданской ответственности судовладельцев для нужд ФГУП «Росморпорт» (реестровый № 31705672137) (далее — Закупка),

в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Московского УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки.

По мнению Заявителя, нарушение со стороны Заказчика выразилось в установлении в Закупочной документации требования к участникам Закупки в части наличия действующего рейтинга надежности страховой организации по данным национального рейтингового агентства «Эксперт РА» не ниже «ruAAA», что, по мнению Общества, ограничивает конкуренцию среди участников процедуры.

Заказчик против удовлетворения жалобы возражал, представил документы по оспариваемой процедуре.

Жалоба рассмотрена по правилам статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном таким органом, действия (бездействие) заказчика при закупках товаров, работ, услуг.

Согласно частям 1 и 5 статьи 17 Закона о защите конкуренции жалобы участников закупок на действия субъектов контроля, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции при проведении процедуры торгов в соответствии с Законом о закупках, подлежат рассмотрению в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Исходя из правовой позиции Верховного Суда Российской Федерации, изложенной в определении от 11.04.2017 по делу № 304-КГ16-17592, и на основании письма ФАС России от 30.08.2017 № ИА/59767/17 жалобы на действия (бездействие) субъектов контроля при проведении закупок в соответствии с Законом о закупках, содержащие основания, предусмотренные частью 10 статьи 3 Закона о закупках, либо ссылки на части 1, 5 статьи 17 Закона о защите конкуренции, подлежат рассмотрению в порядке, установленном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции.

Жалоба Заявителя содержит ссылку на часть 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу о наличии правовых оснований для рассмотрения жалобы Заявителя в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Положение о закупке товаров, работ, услуг Заказчика в редакции, действующей на момент объявления закупки (далее — Положение о закупках), размещено в Единой информационной системы в сфере закупок на www.zakupki.gov.ru (далее — ЕИС).

Извещение о проведении Закупки опубликовано в ЕИС 26.10.2017. Дата окончания приема заявок — 09.11.2017, дата подведения итогов — 08.12.2017.

Начальная (максимальная) цена договора — 177 377 350,00 рублей.

Исходя из протокола вскрытия конвертов с заявками от 09.11.2017 № 31705672137-01 на участие в процедуре подано три заявки.

Согласно протоколу рассмотрения, оценки и сопоставления заявок от 16.11.2017 № 31705672137-02 заявка Общества отклонена от участия в Закупке со следующим обоснованием: в нарушение требования пункта 4 Раздела 1 Документации о проведении Запроса в составе заявки ПАО СК «Росгосстрах» не представлен документ, подтверждающий соответствие участника квалификационным требованиям, а именно копия действующего свидетельства о присвоении рейтинга надежности страховой организации по данным национального рейтингового агентства «Эксперт РА» не ниже «ruAAA», вместо этого представлена копия действующего свидетельства о присвоении рейтинга надежности страховой организации по данным национального рейтингового агентства «Эксперт РА» «ruBBB+».

Согласно пунктам 2, 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке, требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям.

В соответствии с пунктом 1.1 Закупочной документации при проведении открытого запроса предложений устанавливается требование к квалификации участника относительно наличия действующего рейтинга надежности страховой организации по данным национального рейтингового агентства «Эксперт РА» не ниже «ruAAA».

Подпунктом «п» пункта 4 Закупочной документации установлено, что заявка, которую представляет участник, в соответствии с названной документацией, должна быть подготовлена в соответствии с описью по формам, представленным в разделе 2, и содержать, в том числе копию действующего свидетельства о присвоении рейтинга надежности страховой организации по данным национального рейтингового агентства «Эксперт РА» не ниже «ruAAA».

Согласно пункту 11 Закупочной документации участник не допускается к участию в Запросе в случае непредоставления определенных пунктом 4 настоящего раздела документов, либо наличия в таких документах недостоверных сведений об Участнике или об услугах, являющихся предметом Запроса.

С учетом изложенного следует, что участником Закупки может являться исключительно лицо, обладающее рейтингом надежности страховой организации по данным национального рейтингового агентства «Эксперт РА» не ниже «ruAAA».

Исходя из сведений, размещенных на официальном сайте Заявителя по адресу www.rgs.ru/pr/award/rating/index.wbp Комиссией установлено, что в 2017 году «Эксперт РА» присвоил Обществу рейтинг на уровне «ruBBB+» по национальной шкале.

На заседании Комиссии Заявитель указал, что в соответствии с данными национального рейтингового агентства «Эксперт РА» действующий рейтинг надежности страховой организации не ниже «ruAAA» имеют только три страховые организации (АО «Согаз», СПАО «Ингосстрах», ООО СК «ВТБ Страхование»).

В рассматриваемой жалобе Заявитель отмечает, что в соответствии данными

Банка России АО «Рейтинговое агентство «Эксперт РА» не является единственной рейтинговой организацией, включенной в реестр и имеющей право на рейтинговую деятельность в Российской Федерации, а следовательно рассматриваемое требование является необоснованным, ограничивающим конкуренцию среди участников Закупки.

Комиссия, изучив предоставленные документы и сведения, установила следующее.

Согласно части 1 статьи 25 Закона Российской Федерации от 27.11.1992 № 4015-1 «Об организации страхового дела в Российской Федерации» (далее — Закона № 4015-1) гарантиями обеспечения финансовой устойчивости и платежеспособности страховщика являются экономически обоснованные страховые тарифы; сформированные страховые резервы; средства страховых резервов, достаточные для исполнения обязательств по страхованию, сострахованию, перестрахованию, взаимному страхованию; собственные средства (капитал); перестрахование.

В соответствии с частью 3 статьи 25 Закона № 4015-1 страховщики (за исключением обществ взаимного страхования) должны обладать полностью оплаченным уставным капиталом, размер которого должен быть не ниже установленного настоящим Законом минимального размера уставного капитала. При оплате уставного капитала страховщика должны быть внесены денежные средства в сумме не ниже минимального размера уставного капитала страховщика, установленного настоящим Законом, а также соблюдены порядок и условия инвестирования собственных средств (капитала), установленные нормативными актами органа страхового надзора.

Страховщики обязаны соблюдать требования финансовой устойчивости и платежеспособности в части формирования страховых резервов, порядка и условий инвестирования собственных средств (капитала) и средств страховых резервов, нормативного соотношения собственных средств (капитала) и принятых обязательств, а также иные требования, установленные настоящим Законом и нормативными актами органа страхового надзора (часть 4 статьи 25 Закона № 4015-1).

Статьей 28 Закона № 4015-1 установлено, что страховщики ведут бухгалтерский учет, составляют бухгалтерскую (финансовую) отчетность, статистическую отчетность, а также иную отчетность, необходимую для осуществления контроля и надзора в сфере страховой деятельности (далее — отчетность в порядке надзора).

В соответствии с частью 1 статьи 28.1 Закона № 4015-1 страховщик обязан организовать систему внутреннего контроля, обеспечивающую достижение следующих целей:

- 1) эффективность и результативность (в том числе безубыточность) финансово-хозяйственной деятельности страховщика при совершении страховых и иных операций;
- 2) эффективность управления активами, включая обеспечение их сохранности, собственными средствами (капиталом), страховыми резервами и иными обязательствами страховщика;

3) эффективность управления рисками страховщика (выявление, оценка рисков, определение приемлемого уровня рисков, принимаемых на себя страховщиком, принятие мер по поддержанию уровня рисков, не угрожающего финансовой устойчивости и платежеспособности страховщика);

4) достоверность, полнота, объективность бухгалтерской (финансовой) отчетности, статистической отчетности, отчетности в порядке надзора и своевременность составления и представления такой отчетности;

5) соблюдение работниками страховщика этических норм, принципов профессионализма и компетентности;

6) противодействие легализации (отмыванию) доходов, полученных преступным путем, и финансированию терроризма в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Следуя изложенному, установленный действующим законодательством порядок ведения коммерческой деятельности страховыми компаниями не предусматривает у последних обязанности располагать текущим рейтингом надежности не ниже «ruAAA».

Условия оказания услуг по договору в рамках Закупки, установленные Закупочной документацией, также не содержат условий или требований, выполнение и соблюдение которых предусматривало бы обязательное наличие у исполнителя по договору положительного финансового результата, а также, текущего рейтинга надежности не ниже «ruAAA» (доказательства обратного в материалах дела отсутствуют).

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Под конкуренцией понимается 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 статьи 4 Закона о защите конкуренции).

Частью 1 статьи 10 ГК РФ установлены пределы осуществления гражданских прав.

Повышенные требования к потенциальным контрагентам должны иметь именно объективное обоснование, соответствовать законодательно закрепленному принципу равенства участников гражданских правоотношений, установленному частью 1 статьи 1 ГК РФ и не должны приводить к необоснованному сокращению количества участников закупочной процедуры (торгов).

Как отмечено в постановлении Арбитражного суда Московского округа от 17.09.2015 по делу № А40-195614/14, действующим законодательством о закупках не запрещена конкретизация того или иного требования закона, однако любое отступление от названных требований должно иметь под собой объективную документально подтвержденную необходимость.

Таким образом, учитывая, что требования пункта 1.1 Закупочной документации являются основаниями для допуска к лиц участию в Закупке, потенциальные участники процедуры, осуществляющие свою деятельность в рамках предмета Закупки в соответствии с требованиями действующего законодательства, располагающие необходимыми возможностями, ресурсами и иными условиями для надлежащего исполнения договора в рамках предмета Закупки, но не обладающие текущим рейтингом надежности, присвоенным рейтинговым агентством «Эксперт РА» ниже «ruAAA», необоснованно ограничены в свое праве принять участие в Закупке с подачей заявки на участие в Закупке, которая соответствовала бы установленным требованиям.

Между тем причины установления столь высоких и явно ограничивающих права участников требований, Заказчиком не приведены, не раскрыты.

Это объективно ведет к сужению круга потенциальных участников закупки; рассматриваемые требования признаются Комиссией необоснованными, несправедливыми, ограничивающими права участников.

Согласно части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов, запроса котировок цен на товары, запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Комиссия учитывает также, что требования статьи 17 Закона о защите конкуренции распространяются на все закупки, проводимые на основании Закона о закупках (часть 5 Закона о защите конкуренции).

В то же время, часть 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции является нормой с формальным составом нарушения: достаточно угрозы наступления негативных последствий для конкуренции.

Таким образом, Комиссия усматривает в действиях Заказчика нарушение пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Комиссия, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки обоснованной.
2. Признать в действиях Заказчика нарушение пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.
3. Выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание об устранении выявленного нарушения.

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

1. ПАО СК «Росгосстрах»

ул. Б. Ордынка, д. 40, стр. 3, Москва, ГСП-1, 119991

2. ФГУП «Росморпорт»

ул. Суцёвская, д. 19, стр. 7, Москва, 127055

3. АО «ЕЭТП»

ул. Кожевническая, д. 14, стр. 5, Москва, 115114

ПРЕДПИСАНИЕ

по делу № 1-00-2425/77-17 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

20.11.2017 Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее — Комиссия)

руководствуясь пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании решения Комиссии от 20.11.2017 по делу № 1-00-2425/77-17,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

ФГУП «Росморпорт» (далее — Заказчик) устранить нарушения, допущенные при проведении открытого запроса предложений в электронной форме на право заключения договора страхования имущества, судов и гражданской

ответственности судовладельцев для нужд ФГУП «Росморпорт» (реестровый № 31705672137) (далее — Закупка), а именно:

1.

1. Заказчику отменить все протоколы, составленные в ходе проведения Закупки.
2. Заказчику вернуть участникам Закупки ранее поданные заявки с уведомлением о прекращении действия данных заявок и о возможности подать новые заявки на участие в Закупке.
3. Заказчику внести изменения в Закупочную документацию с учетом решения Комиссии от 20.11.2017 по делу № 1-00-2425/77-17.
4. Заказчику продлить срок приема заявок на участие в Закупке таким образом, чтобы он составлял не менее семи рабочих дней с момента размещения информации о внесении изменений в Закупочную документацию до даты окончания приема заявок.
5. Заказчику назначить новую дату окончания подачи заявок, дату рассмотрения заявок, дату подведения итогов Закупки с учетом решения Комиссии от 20.11.2017 по делу № 1-00-2425/77-17.
6. Заказчику разместить информацию о вышеуказанных изменениях в Единой информационной системе в сфере закупок на сайте www.zakupki.gov.ru.
7. Заказчику исполнить настоящее предписание в срок до 15.01.2018.
8. Заказчику о выполнении настоящего предписания сообщить в адрес Московского УФАС России в срок до 22.01.2018 с приложением подтверждающих документов.

Настоящее предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его выдачи.

Примечание:

1.

1. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрена административная ответственность.
2. Привлечение к ответственности, предусмотренное законодательством, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.