

РЕШЕНИЕ

по делу 014/01/17-961/2023 о прекращении производства по делу о нарушении антимонопольного законодательства

г. Якутск резолютивная часть оглашена «26» июля 2023 года
изготовлено в полном объеме «08» августа 2023 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) по рассмотрению дела №014/01/17-961/2023 о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии:

*** – заместителя руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия)

Члены Комиссии:

*** – главного специалиста-эксперта отдела антимонопольного контроля Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия);

*** – старшего государственного инспектора отдела антимонопольного контроля Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия).

При участии в дистанционном режиме с использованием систем видеоконференцсвязи:

*** – представителя АК «Алроса» (ПАО) по доверенности № 135 от 29.03.2021 г.;

в отсутствие представителя ООО «НСК-Трейд», извещенного о времени и месте рассмотрения дела № 014/01/17-961/2023 надлежащим образом, рассмотрев дело №014/01/17-961/2023 по признакам нарушения АК «Алроса» (ПАО)

пункта 3 части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) было рассмотрено заявление ООО «НСК-Трейд» (далее – заявитель) от 10.04.2023 г. исх. №

19 о наличии в действиях АК «Алроса» (ПАО) (далее – ответчик) признаков нарушения

Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», переданное письмом Прокуратуры города Мирного от 18.04.2023 г. №209-80017-р-2141-20980017 (вх.

№3505/23 от 28.04.2023).

На основании Приказа Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) № 46/23 от 26.06.2023 г. о возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела № 014/01/17-961/2023 о нарушении антимонопольного

законодательства и в соответствии с частью 13 статьи 44 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» и определения о назначении дела № 014/01/17-961/2023 о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению от

29.06.2023 г. в отношении Акционерной компании «Алроса» (Публичное акционерное общество) (далее – АК «Алроса» (ПАО), ответчик) (678174, РС (Я), у. Мирнинский, г.

Мирный, ул. Ленина, д. 6, ИНН: 1433000147, ОГРН: 1021400967092). возбуждено дело №

014/01/17-961/2023 по признакам нарушения пункта 3 части 1 статьи 17 Федерального

закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

К участию в деле в качестве заявителя привлечен:

- ООО «НСК-Трейд» (630084, г. Новосибирск, ул. Трикотажная, д. 55, оф. 407, ИНН: 5401989140, КПП: 540101001, ОГРН: 1185476097707).

К участию в деле в качестве ответчика привлечен:

- АК «Алроса» (ПАО) (678174, РС (Я), у. Мирнинский, г. Мирный, ул. Ленина, д. 6, ИНН: 1433000147, ОГРН: 1021400967092).

Согласно определению о назначении дела № 014/01/17-961/2023 о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению от 29.06.2023 г.

рассмотрение дела №

014/01/17-961/2023 было назначено на «17» июля 2023 года в 15 часов 00 минут.

Во исполнение определения о назначении дела № 014/01/17-961/2023 о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению от 29.06.2023 г. от АК

«Алроса»

(ПАО) поступил письменный отзыв по обстоятельствам дела (вх. № 6411-ЭП/23 от 10.07.2023 г.), в которых АК «Алроса» (ПАО) указывает на несогласие с доводами, указанными в определении, просит производство по делу прекратить.

На рассмотрении дела 17 июля 2023 года представитель АК «Алроса» (ПАО) в полном объеме поддержал доводы, изложенные в письме от 07.07.2023 г., в которых указано, что фактически ответчиком были применены значимость критериев при оценки

заявок участников 0,8 (ценовой) и 0,2 (неценовой), как и было предусмотрено

документацией о закупке, а указанный вес критерия оценки 0,9 и 0,1 – является технической ошибкой, опечаткой. Относительно неправомерного допуска к

участию в

закупке представитель Ответчика пояснил, что все три заявки не соответствовали требованиям, установленным документацией о закупке, однако, ввиду того, что отклонения

от заданных Заказчиком параметров были незначительные, комиссией Заказчика было

принято решение о допуске всех трех заявок. Также Ответчиком отмечено, что при данных

обстоятельствах все участники были поставлены в равное положение и создана реальная

конкуренция между ними.

Определением об отложении рассмотрения дела № 014/01/17-961/2023 о нарушении

антимонопольного законодательства к рассмотрению (исх. № АК/2898/23 от 18.07.2023 г.)

рассмотрение дела было назначено на 26 июля 2023 года в 15 часов 00 минут в связи с

необходимостью получения дополнительных документов.

На рассмотрении дела 26 июля 2023 года ответчик доводы, изложенные ранее, поддержал в полном объеме.

По результатам рассмотрения действий АК «Алроса» (ПАО) в части допуска к участию, а также при оценке заявок участников непубликуемого специального тендера в

электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на поставку угля, установлено наличие признаков нарушения пункта 3 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Федеральный закон от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг юридическими лицами, указанными в части 2 статьи 1 Закона о закупках.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 статьи 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Положением о закупках АК «АЛРОСА» (ПАО), утвержденного Наблюдательным советом АК «АЛРОСА» (ПАО) 22 июля 2022 года (протокол от «25» июля 2022 № 01/364-ПР-НС), с учетом изменений, утвержденных Наблюдательным советом АК «Алроса» (ПАО) 31 октября 2022 (протокол от «01» ноября 2022 №01/367-ПР-НС) (далее – Положение о закупках).

Согласно Постановлению Правительства РФ от 06.03.2022 № 301 «Об основаниях неразмещения в единой информационной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд сведений о закупках товаров, работ, услуг, информации о поставщиках (подрядчиках, исполнителях), с которыми заключены договоры» установлено, что основаниями неразмещения в единой информационной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд сведений о закупке товаров, работ, услуг, информации о поставщике (подрядчике, исполнителе), с которым заключен договор по результатам закупки, являются введение политических или экономических санкций иностранными государствами, совершающими недружественные действия в отношении Российской Федерации, граждан Российской Федерации или российских юридических лиц, и (или) введение иностранными государствами, государственными объединениями и (или) союзами и (или) государственными (межгосударственными) учреждениями иностранных государств или государственных объединений и (или) союзов мер ограничительного характера в отношении заказчика, осуществляющего закупку.

Согласно Письму Минфина России от 14.03.2022 № 24-03-08/18813 «О направлении информации по вопросам осуществления закупок отдельными видами

юридических лиц в

связи с изданием постановления Правительства Российской Федерации от 6 марта 2022 г.

№ 301» пунктом 1 Постановления № 301 с учетом положений части 15 статьи 4 Федерального закона от 18 июля 2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг

отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон № 223-ФЗ) предусмотрено обязательное размещение в единой информационной системе в сфере закупок товаров,

работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее - ЕИС)

сведений о закупках, осуществляемых заказчиками, в отношении которых иностранными

государствами введены санкции и меры ограничительного характера, а также о поставщиках (подрядчиках, исполнителях), с которыми такими заказчиками заключены

договоры.

На электронной торговой площадке АО «ЕЭТП» «Росэлторг» Заказчиком в лице АК «АЛРОСА» (ПАО) размещена Документация о закупке по непубликуемому специальному

тендеру в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и

среднего предпринимательства на поставку угля (далее – Документация о закупке).

Заказчик: Акционерная компания «АЛРОСА» (публичное акционерное общество) (678174, РС (Я), г. Мирный, ул. Ленина, 6);

Номер извещения: СОМ20022300079;

Предмет договора: поставка угля;

Начальная (максимальная) цена договора: 17 865 054,00 рубля с НДС 20%;

Место, дата начала и дата окончания срока подачи заявок на участие в закупке: с момента размещения на ЭТП по 06.03.2023 10:00:00 Россия, Москва (МСК);

Рассмотрение поступивших заявок 20.03.2023 09:15:00 Россия, Москва (МСК) по адресу РС (Я), г. Мирный, Московская, д. 9 А;

Подведение итогов закупки - 03.04.2023 09:15:00 Россия, Москва (МСК) по адресу РС (Я), г. Мирный, Московская, д. 9 А.

Уведомлением об изменении срока рассмотрения заявок и/или изменения срока подведения итогов: дата рассмотрения заявок изменена с 20.03.2023 г. на 27.03.2023; дата

подведения итогов закупки с 03.04.2023 г. на 10.04.2023 г.

Протоколом заседания закупочного органа АК «Алроса» (ПАО) от 24 марта 2023 г. №1530-1000098186-2 р (далее – Протокол) изменены дата рассмотрения заявок с 27.03.2023 г. на 24.03.2023 г. и дата подведения итогов закупки с 10.04.2023 г. на 24.03.2023

г.

Согласно Протоколу на участие в закупке поступило 3 (три) заявки:

- заявка ООО ТД «СТРОЙТРАНС»;

- заявка ООО «НСК ТРЕЙД»;

- заявка ООО «ЕВРОТРЕЙД».

В соответствии с Протоколом все поступившие заявки допущены к дальнейшему участию.

По результатам рассмотрения, оценки и сопоставления заявок предложение

участника ООО «ЕВРОТРЕЙД» признано наилучшим с учетом проведенного ранжирования заявок.

В соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» при проведении торгов запрещаются действия, которые

приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции,

в том числе нарушение порядка определения победителя или победителей торгов.

В силу пункта 7 статьи 4 Закона о защите конкуренции 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.

При этом согласно пункту 17 статьи 4 Закона о защите конкуренции признаками ограничения конкуренции являются, в том числе, 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.

В Приложении 4 Документации о закупке представлена Методика оценки заявок участников закупочной процедуры.

В данной закупочной процедуре устанавливаются следующие долевые соотношения

критериев оценки:

Вид критерия

оценки

Значимость (вес) критерия оценки

(В)

Ценовой 80% (В=0,8)

Неценовой 20% (В=0,2)

Всего 100% (В=1)

Расчет оценки предпочтительности по ценовому критерию «Цена продукции» (по методу «Математическая формула», Тип 2):

Ценовой критерий:

$C_{(ДОГОВОР,i)} = \text{ЦЕНА}_{\min} / \text{ЦЕНА}_i \times 5,$

где:

$C_{(ДОГОВОР,i)}$ – рассчитанная оценка предпочтительности i-й заявки по критерию «Цена договора» в баллах;

ЦЕНА_i – цена договора, указанная в i-ой заявке;

ЦЕНА_{\min} – минимальная цена (из всех допущенных до стадии оценки заявок участников);

5 – максимально возможный балл.

Неценовой критерий:

Оценка предпочтительности заявок осуществляется в едином базисе сопоставления

ценовых (стоимостных) предложений, установленном в документации о закупке без учета

НДС.

$B_{1,i}$ – оценка предпочтительности i-заявки по критерию «Место добычи угля» в баллах:

5 баллов – предлагаемый уголь добыт на одном из разрезов: АО УК «Разрез Степной», ООО «Разрез ТалТэк», ООО «Разрез Черемховуголь», разрез «Заречный» производства АО «СУЭК-Кузбасс», разрез «Восточно-Бейский разрез» производства АО «СУЭК-Хакасия».

0 баллов – иной разрез.

Между тем, как Якутским УФАС России было установлено, что при проведении оценки применены следующие долевые соотношения критериев оценки:

Вид критерия

оценки

Значимость (вес) критерия оценки

(В)

Ценовой 90% (В=0,9)

Неценовой 10% (В=0,1)

Всего 100% (В=1)

Данные соотношения критериев оценки (значимость показателя) противоречат Приложению 4 Документации о закупке, где представлена Методика оценки заявок участников закупочной процедуры.

Представитель Ответчика с данным доводом не согласился, пояснил, что математический расчет оценок заявки был осуществлен верно, применены значимости

критериев по ценовому критерию – 0,8, по неценовому критерию – 0,2, представлен расчет.

Комиссией Якутского УФАС установлено, что оценка заявок участников была произведена Ответчиком верно, математический расчет был произведен в

соответствии с методикой, указанной в документации о закупке, по результатам оценки наибольшее количество баллов присвоено ООО «Евротрейд», нарушений в части определения победителя по результатам оценки заявок не имеется.

Вместе с тем, Комиссией Якутского УФАС России установлено, что поданные заявки на участие в рассматриваемом специальном тендере не соответствовали требованиям, установленным документацией о закупке:

Параметры Спецификации и Значения параметров Спецификации и ООО ТД «Стройтранс» (предложен уголь с разреза Восточно-Беский разрез) ООО «НСК-Трейд» (предложен уголь с Кузбасской топливной компании) ООО «Евротрейд» (предложен уголь с разреза Степной)

Победитель закупки Фракционный состав 0-200(300) 0-300 0-200(300) 25-50

Массовая доля общей влаги Не более 13% 12,5 % 14,9 %

Несоответствие документации 14,3 %

Несоответствие документации Зольность Не более 20 % 15,3 % 8,9 % 7,2 %

Низшая теплота

сгорания

Не менее

5 230 ккал/кг.

5 200 ккал/кг

Несоответстви

е документации

5 480 ккал/кг 5 751 ккал/кг

Представитель Ответчика пояснил, что Заказчик, исходя из не критичности указанных в заявках участников несоответствий параметрам Спецификации, принял

решение о допуске всех трех заявок, чем поставил их в равное положение и создал условия

для конкуренции.

В соответствии с частью 6 статьи 3 Закона о закупках Заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с

положением о закупке. 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. 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, применяются в равной степени ко всем участникам

закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

Согласно части 10 статьи 3.2 Закона о закупках заявки на участие в конкурентной закупке представляются согласно требованиям к содержанию, оформлению и составу

заявки на участие в закупке, указанным в документации о закупке в соответствии с настоящим Федеральным законом и положением о закупке заказчика. Форма заявки на

участие в запросе котировок в электронной форме устанавливается в извещении о проведении запроса котировок в соответствии с положением о закупке заказчика.

Таким образом, Заказчик при проведении закупки, в том числе при рассмотрении, оценки и сопоставлении заявок участников такой закупки, должен

руководствоваться

установленными соответствующими положениями документации о закупке, а также

положения о закупке. Решение Заказчика о допуске поступивших на участие в закупке

заявок должно исходить из соответствия таких заявок требованиям, установленным

Заказчиком в документации о закупке.

Заявка, не соответствующая требованиям, установленным в документации о закупке,

подлежит отклонению.

Таким образом, Ответчиком при проведении рассматриваемого специального тендера было принято неправомерное решение о допуске к участию заявок ООО ТД

«Стройтранс», ООО «НСК-Трейд», ООО «Евротрейд», так как данные заявки не соответствовали требованиям, установленным в документации о закупке Заказчиком.

С учетом изложенного, Комиссия Якутского УФАС России по рассмотрению дела №

014/01/17-961/2023 о нарушении антимонопольного законодательства приходит к заключению о том, что АК «Алроса» (ПАО) при рассмотрении заявок участников непубликуемого специального тендера (№ процедуры СОМ20022300079)

неправомерно

допустило ООО ТД «Стройтранс», ООО «НСК-Трейд», ООО «Евротрейд», так как данные

заявки не соответствовали требованиям, установленным в документации о закупке Заказчиком.

В соответствии с частью 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, в том числе координация организаторами или заказчиками процедур определения поставщика деятельности их участников, создание участнику (участникам)

преимущественных условий участия, нарушение порядка определения победителя, участие

организаторов и (или) заказчиков, их работников в процедурах определения поставщика.

Установление заказчиком в документации о закупке требований к техническим характеристикам закупаемого товара, а также указание как дополнительного условия

конкретные угольные разрезы, которое предусматривает начисление баллов, а не отказ в

допуске заявки, неправомерный допуск закупочной комиссией заказчика к участию в

закупке ООО ТД «Стройтранс», ООО «НСК-Трейд», ООО «Евротрейд» не повлекли негативные последствия для конкурентных отношений предусмотренных в пункте 17 статьи 4 Закона о защите конкуренции, поскольку заказчиком принято решение о допуске

всех участников, которые оценивались по критериям указанным в Методике оценки заявок

участников закупочной процедуры.

Комиссия Якутского УФАС России изучив материалы дела, заслушав доводы лиц, участвующих в деле, не находит при проведении АК «Алроса» (ПАО)

рассматриваемой

закупки таких действий, которые привели или могли привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

На основании вышеизложенного, Комиссия Якутского УФАС России приходит к выводу, об отсутствии нарушения части пункта 3 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции в действиях АК «Алроса» (ПАО).

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 48 Закона о защите конкуренции комиссия прекращает рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства в случае отсутствия нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых комиссией действиях (бездействии).

Учитывая вышеизложенные обстоятельства, Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) по рассмотрению дела №014/01/10-1810/2022, руководствуясь частями 1 - 4 статьи 41, пунктом 1 части 1 статьи

48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

Прекратить рассмотрение дела № 014/01/17-961/2023, возбужденное в отношении акционерной компании «Алроса» (публичное акционерное общество) по признакам нарушения пункта 3 части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О

защите конкуренции», в связи с отсутствием нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых комиссией действиях (бездействии).