

## РЕШЕНИЕ

### по результатам рассмотрения жалобы № 014/07/18.1-29/2019

г. Якутск

резюлютивная часть оглашена «15» февраля 2019  
года

изготовлено в полном объеме «19» февраля 2019 года

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 от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в составе:

<...> – заместитель руководителя, начальник отдела антимонопольного контроля Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия), председатель Комиссии;

<...> – главный специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия), член Комиссии;

<...> – старший государственный инспектор отдела антимонопольного контроля Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия), член Комиссии;

При участии:

Представитель АК «АЛРОСА» (ПАО) – <...> по доверенности №А02-2102/14-148 от 01.08.2018;

Представитель ООО «ТЕНПРОФ» не явился, о времени и месте рассмотрения жалобы должным образом уведомлен;

Рассмотрев жалобу от ООО «ТЕНПРОФ» на действия заказчика АК «АЛРОСА» (ПАО) при организации и проведении запроса предложений в электронной форме

### УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) 06 февраля 2019 года поступила жалоба от ООО «ТЕНПРОФ» на действия заказчика АК «АЛРОСА» (ПАО) при организации и проведении запроса предложений в электронной форме на поставку флотского мазута Ф-5, 1,5% (извещение № 31807338692 на официальном сайте: zakupki.gov.ru).

Заявитель в жалобе указывает следующие доводы:

В документации, а именно в пункте 1.2.29 информационной карты (раздел «дополнительные требования» Заказчик установил требование о предоставлении в составе заявки справки о наличии (отсутствии) судимости и (или) факта уголовного преследования либо о прекращении уголовного преследования, выданная физическому лицу (являющемуся индивидуальным предпринимателем, руководителем, членом коллегиального исполнительного органа, лица, исполняющим функции единоличного исполнительного органа, главным бухгалтером участника), в территориальном отделении Информационного центра Управления МВД на территории России, со сроком выдачи не ранее, чем за шесть месяцев до даты окончания срока подачи заявок на участие в закупке.

Однако, положение о закупках АК «АЛРОСА» (ПАО) не предусматривает возможность Заказчика устанавливать данное требование в закупочной документации.

Согласно требованиям Заказчика, в составе заявки участниками предоставляется документ «Заявка на участие в закупке» по форме согласно приложению, к настоящей документации (раздел 8), в котором участники подтверждают свое соответствие следующим требованиям:

- о наличии/отсутствии неснятой или непогашенной судимости у Участника закупки - у руководителя, членов коллегиального исполнительного органа, лица, исполняющего функции единоличного исполнительного органа, главного бухгалтера участника;
- о наличии/отсутствии лишения права занимать указанные должности и (или) заниматься деятельностью, которая связаны с исполнением договора, являющегося предметом закупки,
- о наличии/отсутствии административного наказания в виде дисквалификации;
- о наличии/отсутствии привлечения Участника закупки
- юридического лица - в течение двух лет до момента окончания срока подачи заявки на участие в закупке к административной ответственности за совершение правонарушения, предусмотренного ст. 19.28 КоАП РФ:

Не представляется возможным понять, зачем участникам закупки дополнительно предоставлять в составе заявки справку о наличии (отсутствии) судимости и (или) факта уголовного преследования, выданную в территориальном отделении Информационного центра Управления МВД, если соответствие данному требованию предоставляется в документе «Заявка на участие в закупке» по форме согласно приложению, к настоящей документации (раздел 8).

*Кроме того, согласно информации на сайте [www.gosuslugi.ru](http://www.gosuslugi.ru), требуемая Заказчиком справка изготавливается в течении 30 дней.*

*Таким образом, установление Заказчиком требования о предоставлении в составе заявки справки из МВД ограничивает количество участников закупки и противоречит пункту 2 части 1 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ и нарушает часть 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ.*

АК «АЛРОСА» (ПАО) представило письменные возражения на доводы, указанные в жалобе, согласно которым не согласна с доводами жалобы.

Комиссия по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры проведения торгов и порядка заключения договоров, изучив материалы жалобы, приходит к следующим выводам.

Согласно 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.

Согласно пункту 1 части 10 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», с учетом особенностей, установленных настоящей статьей, действия (бездействие) заказчика, комиссии по осуществлению закупок, оператора электронной площадки при закупке товаров, работ, услуг, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки. Обжалование осуществляется в случае осуществления заказчиком закупки с нарушением требований настоящего Федерального закона и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

Часть 5 статьи 3 Закона о закупках дает следующее определение понятию

«участник закупки» – любое юридическое лицо или несколько юридических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала либо любое физическое лицо или несколько физических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, в том числе индивидуальный предприниматель или несколько индивидуальных предпринимателей, выступающих на стороне одного участника закупки.

На официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) 21 декабря 2018 года опубликована закупка №31807338692 о проведении запроса предложений в электронной форме на поставку флотского мазута Ф-5, 1,5% и его Документация.

01 февраля 2019 года в связи с неготовностью пакета документов для вынесения вопроса на заседание Закупочной комиссии Контрактной службы опубликована 2-я (действующая) редакция документации о закупке по публикуемому одноэтапному запросу предложений на право заключения договора на предмет "Поставка флотского мазута Ф-5, 1,5%" (далее – Документация запрос предложений).

Заказчиком рассматриваемого запроса предложений является акционерная компания «АЛРОСА» (публичное акционерное общество) ИНН\КПП 1433000147/143301001.

Рассматриваемый запрос предложений проводился в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

В соответствии с частью 1 и 2 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принятыми правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее - положение о закупке). 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.

Согласно сведениям о положении №1120002000 на официальном сайте: [zakupki.gov.ru](http://zakupki.gov.ru) на момент публикации извещения №31807338692 от 21.12.2018 действовала 13 версия Положения о закупках АК «АЛРОСА» (ПАО) (утверждено Наблюдательным советом АК «АЛРОСА» (ПАО) 29.09.2016 (протокол № А01/247-ПР-НС), с изменениями, утвержденными решением Наблюдательного совета АК «АЛРОСА» (ПАО) от 16.06.2017 (протокол №А01/258-ПР-НС) от 21.03.2018 (протокол №А01/270-ПР-НС) (далее – Положение о закупках АК «АЛРОСА» (ПАО).

Пунктом 1.2.14 Информационной карты Документации запроса предложений установлены дата и время начала и окончания подачи заявок на участие в закупке: с момента публикации в единой информационной системе по 18.02.2019 17:30:00 Россия, Якутск (МСК+6).

Согласно пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

В соответствии с подпунктом 2 пункта 2.2.1 Положения о закупках АК «АЛРОСА» (ПАО) при организации закупочной деятельности Заказчик руководствуется принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам.

В соответствии с пунктом 25.2 Положения о закупках АК «АЛРОСА» (ПАО) Заказчик устанавливает требования к документам, иным источникам информации, подтверждающим соответствие предъявляемым требованиям (включая требования к продукции, допущенному участнику и т.д.).

Согласно подпункту 4 пункта 22.1.3 Положения о закупках АК «АЛРОСА» (ПАО) участники должны соответствовать обязательному требованию об отсутствии у участника – физического лица, в том числе индивидуального предпринимателя, либо у руководителя, членов коллегиального исполнительного органа или главного бухгалтера участника – юридического лица неснятой или непогашенной судимости за преступления в сфере экономики, а также неприменение в отношении указанных физических лиц наказания в виде лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью, которые связаны с исполнением договора, являющегося предметом процедуры закупки, и административного наказания в виде дисквалификации.

Подпунктами 1 и 3 пункта 29.10.6. Положения о закупках АК «АЛРОСА» (ПАО) установлено, что основаниями для отказа в допуске (отклонении) является несоответствие заявки по составу и/или оформлению, в том числе непредставление в составе заявки требуемых документов или сведений и несоответствие участника предъявленным требованиям.

Согласно подпункту 6 пункта 6.1.3 Положения о закупках АК «АЛРОСА» (ПАО) участник должен соответствовать обязательному требованию об отсутствии у участника закупки – физического лица, в том числе индивидуального предпринимателя, либо у руководителя, членов коллегиального исполнительного органа, лица, исполняющего функции единоличного исполнительного органа, главного бухгалтера участника – юридического лица неснятой или непогашенной судимости за преступления в сфере экономики и (или) преступления, предусмотренные ст. ст. 289 - 291.1 УК РФ (за исключением лиц, у которых такая судимость погашена или снята), а также

неприменение в отношении указанных физических лиц наказания в виде лишения права занимать указанные выше должности и (или) заниматься определенной деятельностью, которые связаны с исполнением договора, являющегося предметом процедуры закупки, и административного наказания в виде дисквалификации.

Подпунктом 1.7 пункта 1.2.29 Информационной карты Документации запроса предложений установлен состав документов заявки. Заявка должна содержать, в том числе:

- справка о наличии (отсутствии) судимости и (или) факта уголовного преследования либо о прекращении уголовного преследования, выданная физическому лицу (являющемуся индивидуальным предпринимателем, руководителем, членом коллегиального исполнительного органа, лица, исполняющим функции единоличного исполнительного органа, главным бухгалтером участника), в территориальном отделении Информационного центра Управления МВД на территории России, со сроком выдачи не ранее, чем за шесть месяцев до даты окончания срока подачи заявок на участие в закупке.

Указанное требование Документации запроса предложений является обязательным.

Пунктом 3.12.7 Документации запроса предложений установлены следующие основания для отказа в допуске:

- несоответствие заявки по составу документов и/или их оформлению, в том числе непредставление в составе заявки требуемых документов или сведений;

- несоответствие участника установленным требованиям (раздел 6), а также при наличии соответствующих требований (п.1.2.27 информационной карты) - несоответствие заявленным участником субподрядчиков/соисполнителей.

Таким образом, в случае если у участника закупки отсутствует справка о наличии (отсутствии) судимости и (или) факта уголовного преследования либо о прекращении уголовного преследования, выданная физическому лицу (являющемуся индивидуальным предпринимателем, руководителем, членом коллегиального исполнительного органа, лица, исполняющим функции единоличного исполнительного органа, главным бухгалтером участника), в территориальном отделении Информационного центра Управления МВД на территории России, со сроком выдачи не ранее, чем за шесть месяцев до даты окончания срока подачи заявок на участие в закупке, то заявка такого участника подлежит отклонению.

Комиссия по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры проведения торгов и порядка заключения договоров, изучив указанные требования Документации запроса предложений, считает их необоснованно

ограничивающими количество участников закупки и нарушающих пункт 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и подпункт 2 пункта 2.2.1 Положения о закупках АК «АЛРОСА» (ПАО) в связи со следующим.

Согласно пункту 2 Административного регламента Министерства внутренних дел Российской Федерации по предоставлению государственной услуги по выдаче справок о наличии (отсутствии) судимости и (или) факта уголовного преследования либо о прекращении уголовного преследования (утвержден Приказом МВД России от 07.11.2011 N 1121) (далее – Административный регламент №1121) заявителями являются граждане Российской Федерации, иностранные граждане, лица без гражданства либо их уполномоченные представители.

Таким образом, справка об отсутствии судимости в соответствии с указанным выше административным регламентом может быть получена лишь физическим лицом, в отношении которого она выдается, либо иным лицом, но по доверенности.

Вместе с тем, требования подпункта 1.7 пункта 1.2.29 Информационной карты Документации запроса предложений установлено для участников закупки – юридических лиц.

На основании изложенного, получение участником закупки справки о наличии (отсутствии) судимости поставлено в зависимость от волеизъявления и действий физических лиц – сотрудников участника (руководитель, член коллегиального исполнительного органа, лица, исполняющие функции единоличного исполнительного органа, главный бухгалтер).

В соответствии с пунктом 18 Административного регламента №1121 срок предоставления государственной услуги по выдаче справок о наличии (отсутствии) судимости и (или) факта уголовного преследования либо о прекращении уголовного преследования не должен превышать 30 дней с даты регистрации заявления.

Таким образом, для получения указанной справки участнику закупки (юридическому лицу) необходимо потребовать от физического лица (руководитель, член коллегиального исполнительного органа, лица, исполняющие функции единоличного исполнительного органа, главный бухгалтер) обратиться в МВД России с заявлением о выдаче указанной справки, при этом срок получения справки зависит от МВД России (до 30 дней).

Так же, в соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 6 Федерального закона от 27 июля 2006 г. N 152-ФЗ «О персональных данных» для обработки персональных данных лица требуется согласие субъекта персональных данных. Аналогичное положение закреплено и в Административном регламенте №1121.

Требование о предоставлении в составе заявки справки о наличии (отсутствии) судимости и (или) факта уголовного преследования либо о прекращении уголовного преследования, выданная физическому лицу (являющемуся индивидуальным предпринимателем, руководителем, членом коллегиального исполнительного органа, лица, исполняющим функции единоличного исполнительного органа, главным бухгалтером участника), накладывает на участника закупки дополнительные обязанности, связанные с необходимостью получения такой справки от указанных физических лиц и получения согласия субъекта персональных данных на обработку персональных данных.

Комиссия Якутского УФАС России так же отмечает, что требование об обязательном наличии указанной справки не может являться подтверждением надлежащего исполнения обязательств по договору заключаемому по результатам закупки.

Учитывая изложенное, действия Заказчика, выразившиеся в установлении в Документации требования об обязательном предоставлении указанной выше справки в составе заявки участника закупки, противоречат подпункту 2 пункта 2.2.1 Положения о закупках АК «АЛРОСА» (ПАО) и пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

Комиссия Якутского УФАС России, рассмотрев жалобу ООО «ТЕНПРОФ», приходит к выводу о том, что заказчик – АК «АЛРОСА» (ПАО) при организации и проведении запроса предложений в электронной форме на поставку флотского мазута Ф-5, 1,5% (извещение № 31807338692 на официальном сайте: [zakupki.gov.ru](http://zakupki.gov.ru)) необоснованно установил в закупочной документации обязательное требование о предоставлении справки о наличии (отсутствии) судимости и (или) факта уголовного преследования либо о прекращении уголовного преследования, выданная физическому лицу (являющемуся индивидуальным предпринимателем, руководителем, членом коллегиального исполнительного органа, лица, исполняющим функции единоличного исполнительного органа, главным бухгалтером участника), в территориальном отделении Информационного центра Управления МВД на территории России, со сроком выдачи не ранее, чем за шесть месяцев до даты окончания срока подачи заявок на участие в закупке, и, тем самым, необоснованно ограничил конкуренцию по отношению к участникам закупки в нарушение требований подпункта 2 пункта 2.2.1 Положения о закупках АК «АЛРОСА» (ПАО) и пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

Согласно пункту 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 настоящего Федерального закона.

В связи с тем, что на момент получения уведомления о поступлении жалобы и принятия решения по результатам рассмотрения жалобы по существу прием заявок участников не был завершен, Комиссия Якутского УФАС России приходит к выводу о необходимости выдачи предписания о совершении действий направленных на устранение нарушений процедуры проведения закупки.

На основании вышеизложенного, и руководствуясь статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Якутского УФАС России по рассмотрению жалоб о нарушении процедуры проведения торгов и порядка заключения договоров,

### **Р Е Ш И Л А:**

1. Признать жалобу ООО «ТЕНПРОФ» (620990, Свердловская обл., г. Екатеринбург, ул. Мамина-Сибиряка, д. 85, оф. 719, ОГРН 1169658148472, ИНН 6670446842, КПП 667001001) на действия заказчика АК «АЛРОСА» (ПАО) (678170, РС (Я), г. Мирный, ул. Ленина, д. 6 ОГРН 1021400967092, ИНН 1433000147, КПП 143301001) при организации и проведении запроса предложений в электронной форме на поставку флотского мазута Ф-5, 1,5% (извещение № 31807338692 на официальном сайте: [zakupki.gov.ru](http://zakupki.gov.ru)) – обоснованной;

2. Выдать АК «АЛРОСА» (ПАО) предписание о совершении действий направленных на устранение нарушений порядка организации и проведения закупки.

3. Материалы настоящей жалобы передать должностному лицу Якутского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренному статьей 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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