

от 22.02.2017 г. № А-20-08/525

на № _____ от _____.201__ г.

Управление Федеральной антимонопольной службы по г. Москве
107078, г. Москва, Мясницкий проезд, дом 4, стр. 1

Московское УФАС

Рег.номер. 9042

Зарегистрирован: 02.03.2017



Заявитель: Закрытое акционерное общество «МАКС»
115184, г. Москва, ул. Малая Ордынка, д. 50
Генеральный директор ЗАО «МАКС» Н.В. Мартыанова
Тел./факс: (495) 276-00-10 (доб. 9144), (495) 951-19-01
Контактное лицо: Мягкова О.А.

Копия: Заказчик Государственное унитарное предприятие
г. Москвы «Московский ордена Ленина и ордена
Трудового Красного знамени метрополитен
имени В.И. Ленина»
129110, г Москва, пр-кт Мира, дом 4, корпус 2
Генеральный директор Пегов Д.В.
Контактное лицо: Марьяшова Светлана Александровна
E-mail: maryashova-sa@mosmetro.ru
Тел./факс: +7 (499) 7872571

ЖАЛОБА

ЗАО «МАКС» на действия (бездействия) Заказчика (Государственное унитарное предприятие г. Москвы «Московский ордена Ленина и ордена Трудового Красного знамени метрополитен имени В.И. Ленина») при организации конкурса в электронной форме на право заключения договора по оказанию услуг по добровольному медицинскому страхованию работников ГУП «Московский метрополитен»

В соответствии со ст. 17, 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее по тексту – Закон о конкуренции), ст. 2, 3 Федерального закона от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее по тексту - Закон о размещении заказов отдельными юридическими лицами), настоящим сообщаем Вам о нарушении законодательства РФ, регулирующего порядок размещения заказов при организации конкурса в электронной форме на право заключения договора страхования подвижного состава метрополитена (далее по тексту – конкурса).

Заказчиком конкурса является Государственное унитарное предприятие г. Москвы «Московский ордена Ленина и ордена Трудового Красного знамени метрополитен имени В.И. Ленина» (далее по тексту – ГУП «Московский Метрополитен», Заказчик).

Для ознакомления документация конкурса размещена на Официальном сайте РФ для размещения информации о закупках отдельными видами юридических лиц в сети Интернет по адресу: www.zakupki.gov.ru (далее по тексту – официальный сайт).
Закупка № 31604634587, номер извещения 31604634587.

Срок предоставления документации для участия в конкурсе: с 30.12.2016 по 07.02.2017 (по московскому времени).

Место и дата рассмотрения заявок на участие в конкурсе: г. Москва, Проспект Мира, 41 стр. 2; 15.02.2017 в 16:00 (по московскому времени).

Место и дата подведения итогов рассмотрения заявок участников конкурса: г. Москва, Проспект Мира, 41 стр. 2; 17.02.2017 в 16:00 (по московскому времени).

ЗАО «МАКС» подало заявку на участие в конкурсе (регистрационный номер № 393565), оформленную в соответствии с требованиями действующего законодательства.

Вместе с тем, Комиссия по закупкам признала заявку ЗАО «МАКС» на участие в конкурсе, не отвечающую требованиям условиям конкурса, поскольку содержит нарушения требований документации в части:

Не соответствия заявки Участника закупки требованиям, установленным в п. 5.1.7. Конкурсной документации (Общая часть), а именно:

- справка о цепочке собственников представлена не в соответствии с требованиями Документации о закупке: документы подтверждающие данные, указанные в справке о цепочке собственников, не соответствуют требованиям конкурсной документации.

ЗАО «МАКС» считает, что документация конкурса, разработанная для проведения указанной процедуры, составлена с нарушением положений Закона о конкуренции, Закона о размещении заказов отдельными юридическими лицами.

Документация конкурса нарушает принцип равноправия и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, что является нарушением п. 1 ст. 3 Закона о размещении заказов отдельными юридическими лицами и ч. 1 ст. 17 Закона о конкуренции.

Согласно п. 1 ст. 3 Закона о размещении заказов отдельными юридическими лицами «При закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами: равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки».

Согласно ч. 1 ст. 17 Закона о конкуренции установлено, что действием, которое приводит или может привести к ограничению конкуренции является, в том числе, создание участнику торгов или нескольким участникам торгов преимущественных условий участия в торгах, в том числе, путем доступа к информации, если иное не установлено федеральным законом.

В абзаце 7 пункта 4.1. конкурсной документации указано обязательное требование о раскрытии Участником конкурса информации о цепочке собственников, в том числе о конечном бенефициаре участника закупки и привлекаемого им к участию в закупке соисполнителя.

При этом, согласно условиям конкурса указанное выше требование является обязательными для участника размещения заказа, в случае несоответствия указанному требованию участник лишается возможности стать как участником процедуры закупки, так и победителем конкурса.

В соответствии с Приложением № 2 к форме 5 «Инструкция по заполнению формы справки о цепочке собственников» Заказчик при заполнении информации в отношении всей цепочки собственников, включая бенефициаров (в том числе конечных) должен предоставить следующую информацию:

1. Основной акционер (участник) контрагента (в случае, если это юридическое лицо, то далее раскрываются его акционеры (учредители)). В случае наличия в цепочке номинальных держателей, доверительных управляющих акций (долей), необходимо раскрывать собственников акций (долей) переданных в номинальное держание, доверительное управление;
2. Ф.И.О. (полное) (в случае физического лица) или наименование юридического лица (для случая юридического лица далее раскрывается уже его структура акционеров (участников):
 - Ф.И.О. руководителя;
 - Ф.И.О. или наименование акционера (участника) 1;
 - Ф.И.О. или наименование акционера (участника) 2 (в случае, если акционером (участником) является юридическое лицо необходимо по выше описанной форме раскрывать информацию по цепочке его акционеров (участников));
 -
 - 2.1. Ф.И.О. или наименование юридического лица;
 - Ф.И.О. руководителя (в случае если указывается собственник - юридическое лицо см. выше)
 - Ф.И.О. акционера (участника) 1;
 - Ф.И.О. акционера (участника) 2;
3. Следующий акционер (участник) контрагента
 - 3.1. Ф.И.О. или наименование юридического лица
 - И так далее.

Согласно п. 11 «Инструкции по заполнению формы справки о цепочке собственников» все сведения и подтверждающие документы обязательны к предоставлению, в том числе по всем участникам – юридическим лицам, к указанным в цепочке собственников.

В соответствии со ст. 3 Федерального закона от 07.08.2001 N 115-ФЗ «О противодействии легализации (отмыванию) доходов, полученных преступным путем, и финансированию терроризма» (далее - 115-ФЗ) бенефициарным владельцем является физическое лицо, которое в конечном счете прямо или косвенно (через третьих лиц) владеет (имеет преобладающее участие более 25 процентов в капитале) клиентом - юридическим лицом либо имеет возможность контролировать действия клиента. Бенефициарным владельцем клиента - физического лица считается это лицо, за исключением случаев, если имеются основания полагать, что бенефициарным владельцем является иное физическое лицо.

Согласно п. 1 ст. 6.1. 115-ФЗ юридическое лицо обязано располагать информацией о своих бенефициарных владельцах и принимать обоснованные и доступные в сложившихся обстоятельствах меры по установлению в отношении своих бенефициарных владельцев сведений, предусмотренных положением 115-ФЗ.

Акционерами участника закупки могут быть как акционерные общества (далее - АО), так и общества с ограниченной ответственностью (далее – ООО). Если сведения об акционерах, являющимися ООО могут быть получены из открытых источниках (ЕГРЮЛ), то акционеры, являющиеся АО не обязаны раскрывать информацию о составе своих акционеров. Информация о держателе ценных бумаг общества содержится в реестре, который ведет держатель реестра (п. 1 ст. 8 Федерального закона от 22.04.1996 № 39-ФЗ «О рынке ценных бумаг» (далее – Закон о рынке ценных бумаг)).

4

На основании ст. 149 ГК РФ и ст. 8 Закона о рынке ценных бумаг держатель реестра обязан предоставлять зарегистрированному лицу, на лицевом счете которого учитывается более одного процента голосующих акций эмитента, информацию из реестра об имени (наименовании) зарегистрированных лиц и о количестве акций каждой категории (каждого типа), учитываемых на их лицевых счетах.

Таким образом, сведения из реестра получает либо акционер либо эмитент. При этом акционер может получить информацию только по своему счету.

Поскольку бенефициарные владельцы являются физическими лицами, на них распространяются положения Федерального закона от 27.07.2006 N 152-ФЗ «О персональных данных» (далее – Закон о персональных данных).

В соответствии со ст. 9 Закон АО персональных данных субъект персональных данных принимает решение о предоставлении его персональных данных и дает согласие на их обработку свободно, своей волей и в своем интересе.

Дача согласия субъекта персональных данных является его правом, а не обязанностью.

С учетом вышеизложенного, предоставить информацию по всей цепочке собственников не представляется возможным, поскольку действующее законодательство не содержит положений, обязывающих конечных бенефициаров предоставить информацию о себе юридическому лицу, которое не имеет прямого отношения к его хозяйственной деятельности.

Вместе с тем, отсутствие запрашиваемой информации о конечных бенефициарах акционеров ЗАО «МАКС» не может служить основанием, ограничивающим участие ЗАО «МАКС» в закупке и не подтверждает невозможность исполнения ЗАО «МАКС» обязательств при исполнении условий контракта.

Следовательно, Заказчик допустил нарушение п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона о размещении заказов отдельными юридическими лицами, выразившееся в утверждении в конкурсной документацией требований, позволяющих участвовать в размещении заказа ограниченному количеству страховых компаний (узкой группе страховщиков), которые приведут или могут привести к необоснованному ограничению конкуренции по отношению к участникам закупки посредством создания участнику закупки или нескольким участникам закупки преимущественных условий участия в закупке.

В соответствии со ст. 1 и 3 Закона о конкуренции, целью указанного закона является защита конкуренции и пресечение недобросовестной конкуренции.

Согласно ст. 4 Закона о конкуренции под недобросовестной конкуренцией понимается любые действия хозяйствующих субъектов (группы лиц), которые направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости и причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам - конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации.

В силу того, что указанная закупка осуществляется Заказчиком с нарушением Закона о размещении заказов отдельными юридическими лицами, в котором закреплён принцип равноправия, справедливости, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений по отношению к участникам закупок, ЗАО «МАКС» полагает, что действия (бездействия) Заказчика противоречат действующему законодательству РФ о защите конкуренции и законодательству о закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лицами.

На основании вышеизложенного и принимая во внимание то, что Заказчиком не были приняты все необходимые меры к организации конкурса с должным соблюдением действующего законодательства РФ, и в соответствии со ст. 17, 18.1 Закона о конкуренции, п. 1, 10 ст. 3 Закона о размещении заказов отдельными юридическими лицами

Прошу

Управление Федеральной антимонопольной службы России по г. Москве:

1. Приостановить процедуру проведения конкурса на право заключения договора на оказание услуг по добровольному медицинскому страхованию работников ГУП «Московский Метрополитен»;
2. Провести проверку на предмет соблюдения требований законодательства РФ при проведении конкурса на право заключения договора на оказание услуг по добровольному медицинскому страхованию работников ГУП «Московский Метрополитен»;
3. Выдать Заказчику, в результате действий которого были допущены нарушения законодательства РФ при проведении конкурса на право заключения договора на оказание услуг по добровольному медицинскому страхованию работников ГУП «Московский Метрополитен» обязательное для исполнения предписание в соответствии с действующим законодательством РФ.
4. В случае признания в действиях Заказчика нарушения норм права, ограничивающих конкуренцию, привлечь Заказчика в административной ответственности, установленной действующим законодательством РФ.

Приложения:

1. Копия конкурсной документации - на 28 листах;
2. Копия извещения о внесении изменений в документацию о проведении конкурса в электронной форме – на 2 листах.;
3. Копия Протокола № 49 от 10 февраля 2000 года - на 1 листе;
4. Копия Приказа № 65/к от 11.02.2000 года - на 1 листе.

Генеральный директор
ЗАО «МАКС»



Н.В. Мартянова