

ООО «Джет Грэйн»

396005, обл. Воронежская, р-н Рамонский, с. Ямное, ул. Строителей, д. 8, оф. 3

ФБУ «Морская спасательная служба Росморречфлота»

(ФБУ «Морспасслужба Росморречфлота»)

115432, Москва, пр-д Проектируемый 4062-й, д. 4, стр. 1

РЕШЕНИЕ

по делу № 1-00-2125/77-16 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

14.11.2016 г. Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия) в составе:

при участии:

от заявителя - ООО «Джет Грэйн»:

от заказчика - ФБУ «Морспасслужба Росморречфлота»:

рассмотрев жалобу ООО «Джет Грэйн» (далее — Заявитель) на действия заказчика — ФБУ «Морспасслужба Росморречфлота» (далее — Заказчик) при проведении открытого конкурса на право заключения договора на поставку судового топлива (реестровый № 31604166384) (далее — Конкурс), в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В Московское УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика проведения Закупки.

По мнению Заявителя, нарушение его прав и законных интересов со стороны Заказчика выразилось в неправомерном отказе в допуске к участию в Конкурсе, ввиду необоснованного включения требования о предоставлении лицензий на осуществление деятельности по перевозке опасных грузов, на погрузочно-разгрузочную деятельность, договора с профессиональным аварийно-спасательным формированием, а также плана по предупреждению и ликвидации разливов нефти и нефтепродуктов.

В соответствии с частью 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам настоящей статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы на

действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной комиссии или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов либо 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 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее — Закон о закупках), 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 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.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Закона 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 статьи 2 Закон о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Согласно части 2 статьи 2 Закона о закупках, 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.

В Единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее – ЕИС) Заказчиком размещено Положение о закупках товаров, работ, услуг ФБУ «Морспасслужба Росморречфлота» (далее — Положение о закупках).

03.10.2016 в ЕИС Заказчиком размещено извещение о проведении Конкурса.

Согласно извещению о проведении Конкурса от 03.10.2016 дата окончания подачи заявок — 24.10.2016, дата рассмотрения заявок — 25.10.2016.

В соответствии протоколом рассмотрения заявок на участие в открытом конкурсе от 25.10.2016 комиссией принято решение об отклонении от участие в Конкурсе заявки ООО «Джет Грэйп» на основании пункта 5.6.3 Положения о закупках. Участником в составе заявки не предоставлены документы, требование о предоставлении которых предусмотрено разделом 11 Информационной карты документации (отсутствуют документы. Подтверждающие наличие у участника конкурса собственных или арендованных, либо имеющих на ином основании судов-бункеровщиков).

Комиссия, изучив предоставленные документы и сведения, установила следующее.

В соответствии с пунктом 10 Информационной карты Конкурсной документации к участникам конкурса предъявлены следующие требования к квалификации участников:

1. наличие производственных мощностей и обеспеченность материально-техническими ресурсами:

Наличие собственных либо арендованных (имеющихся на ином законном основании на срок действия договора судов-бункеровщиков.

Минимальное необходимое количество судов-бункеровщиков – один.

2. наличие опыта поставок аналогичных товаров:

Наличие за последние два года, предшествующие размещению информации о закупке в единой информационной системе (за период с 02.10.2014 по 02.10.2016), опыта выполнения 2 (двух) аналогичных поставок товаров стоимостью 6 000 000,0 руб. и более каждая.

Аналогичными поставками являются поставки топлива и горюче-смазочных-материалов на суда с использованием судна-бункеровщика.

Требования, предъявляемые к участникам закупки, применяются в равной степени ко всем участникам закупки.

В соответствии с пунктом 11 Информационной карты Конкурсной документации для подтверждения соответствия участников закупки требованиям, установленным подпунктом 1 пункта 1 раздела 10 *Информационной карты* Документации, в соответствии с пунктами 21 и 28 части 1 статьи 12 Федерального закона от 04.05.2011 № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности», постановлением Правительства Российской Федерации от 15.04.2002 № №240 «О порядке организации мероприятий по предупреждению и ликвидации разливов нефти и нефтепродуктов на территории Российской Федерации» участник закупки должен предоставить в составе заявки:

- копию лицензии на осуществление деятельности по перевозке опасных грузов морским транспортом, выданной в установленном порядке и действительной на период действия договора;

- копию лицензии на погрузочно-разгрузочную деятельность применительно к опасным грузам в морских портах, выданной в установленном порядке и действительной на период действия договора;

- копию первого листа и листа согласования компетентными органами действующего плана по предупреждению и ликвидации разливов нефти и нефтепродуктов;

- копию действующего договора с профессиональным аварийно-спасательным формированием, выполняющим работы по ликвидации разливов нефти и нефтепродуктов, имеющими соответствующие лицензии и (или) аттестованным в установленном порядке, либо свидетельство по аттестации собственного формирования (подразделения) для ликвидации разливов нефти и нефтепродуктов.

Для подтверждения соответствия участников закупки требованиям, установленным подпунктами 1-2 пункта 2 раздела 10 *Информационной карты* Документации, участник закупки предоставляет следующие документы:

- по п.п. 1 п. 2 - копию свидетельства о праве собственности на судно-

бункеровщик, либо копию договора аренды судна-бункеровщика (копию иного договора на судно-бункеровщик);

- по п.п. 2 п 2 - копии договоров, подтверждающих опыт выполнения 2 (двух) аналогичных поставок товаров (за период с 02.10.2014 по 02.10.2016), стоимостью 6 000 000,00 руб. и более каждая и копии документов, подтверждающих поставку топлива и горюче-смазочных материалов по таким договорам.

Согласно пункту 5.6.3 Положения о закупках участнику закупки должно быть отказано в допуске к участию в закупке в случаях:

1) непредставления документов, а также иных сведений, требование о наличии которых установлено документацией о закупке, либо наличие в таких документах недостоверных сведений об участнике закупки или о закупаемых товарах, работах, услугах;

2) несоответствия участника закупки установленным в документации о закупке в соответствии с п.5.3 настоящего Положения требованиям;

3) несоответствия заявки на участие в закупке требованиям, установленным документацией о закупке, в том числе наличия в таких заявках предложений о цене договора, превышающей начальную (максимальную) цену договора (цену лота) и предложений о сроках поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг меньше минимального и больше максимального;

4) непредставления в составе заявки документов, подтверждающих внесение денежных средств в полном объеме в качестве обеспечения заявки на участие в закупке; невнесения (внесения в неполном объеме) денежных средств в качестве обеспечения заявки на участие в закупке, если такое требование установлено документацией о закупке.

Заказчиком в рамках рассмотрения жалобы предоставлены письменные пояснения относительно доводов жалобы Заявителя, согласно которым, суда Заказчика в соответствии с уставом и государственным заданием учреждения несут аварийно-спасательную готовность по предупреждению и ликвидации разливов нефти и нефтепродуктов, в том числе в порту Корсаков. Поскольку суда находятся в море, то в проекте договора было установлено, что поставка топлива осуществляется поставщиком на борт судна грузополучателя судном-бункеровщиком. В связи с чем, в документацию включены требования о предоставлении соответствующих разрешительных документов, подтверждающих право потенциального участника закупки на оказание соответствующих услуг в соответствии с требованиями действующего законодательства.

В соответствии с пунктами 3.2-3.4 Проекта договора поставка топлива осуществляется Поставщиком на борт судна Грузополучателя, конкретное место и судно Покупателя указывается в заявке. Адрес поставки: порт Корсаков (конкретное место поставки - по согласованию с Покупателем (Грузополучателем)).

Срок поставки топлива должен составлять не более 2 (двух) календарных дней со дня направления Покупателем (Грузополучателем) Поставщику заявки на доставку топлива. Планируемая Поставщиком дата доставки топлива по адресу, указанному в п. 3.2 настоящего Договора, должна быть согласована с Покупателем (Грузополучателем). Досрочная поставка топлива возможна при наличии согласия Покупателя (Грузополучателя).

Поставка топлива осуществляется судном-бункеровщиком Поставщика.

Проведя документальный анализ Заявки Заявителя Комиссия установила,

что в составе заявки участника отсутствует подтверждение наличия необходимых производственных мощностей, а именно копия договора на судно-бункеровщик, что свидетельствует о несоответствии заявки Заявителя требованиям документации, также в составе заявки отсутствуют копии разрешительных документов.

В связи с чем, отклонение заявки Заявителя от участия в Конкурсе правомерно. Одновременно, Заявителем не предоставлено доказательств неправомерного включения в состав документации оспариваемых требований, а также ограничения конкуренции по причине включения данных требований.

Принимая во внимание данные обстоятельства, Комиссия приняла решение о признании жалобы Заявителя необоснованной.

Одновременно, Комиссией в рамках заседания установлено, что договор по итогам Конкурса заключен 31.10.2016, вместе с тем, итоговый протокол, а именно протокол рассмотрения заявок на участие в открытом конкурсе от 25.10.2016, опубликован в ЕИС 26.10.2016. Таким образом, договор по итогам Конкурса заключен на четвертый день, после опубликования итогового протокола, то есть до истечения срока на обжалование в антимонопольный орган действий организаторов торгов, аукционной комиссии, заказчика в десять дней, установленного частью 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Как было указано ранее, в силу части 1 статьи 2 Закона о закупках, при закупке товаров, работ, услуг заказчика 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 статьи 2 Закон о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Согласно части 2 статьи 2 Закона о закупках Заказчик должен разработать положение о закупке, которое регламентирует закупочную деятельность заказчика и должно 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.

В соответствии с пунктом 14.6 Положения о закупках Заказчика договор может быть заключен не ранее чем через 3 дня и не позднее 20 дней со дня размещения на официальном сайте и сайте Заказчика протокола, составленного по результатам закупки и определяющего участника закупки, с которым заключается договор, за исключением случая заключения договора с единственным поставщиком (исполнителем, подрядчиком). В случае, если сделка будет являться крупной для Заказчика, то договор заключается после получения согласия Федерального агентства морского и речного транспорта на совершение сделки. Порядок и сроки согласования крупных сделок определяются приказом Федерального агентства морского и речного транспорта и приказом Учреждения.

В случае, когда действия (бездействие) заказчика при осуществлении закупки обжалуются в антимонопольном органе либо в судебном порядке, договор должен быть заключен в течение 20 дней со дня вступления в силу решения антимонопольного органа или судебного акта, предусматривающего заключение договора.

Таким образом, договор по итогам закупочных процедур подлежит заключению не ранее чем через 3 дня и не позднее 20 дней со дня размещения

на официальном сайте и сайте Заказчика протокола, составленного по результатам закупки.

Между тем, из положений статьи 1 Закона о закупках следует, что целью регулирования данного закона является, в том числе, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

Для достижения названных целей участникам закупки предоставлено право в порядке, установленном антимонопольным органом, обжаловать действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг (часть 10 статьи 3 Закона о закупках).

Согласно части 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции обжалование действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии в антимонопольный орган в порядке, установленном названной статьей, допускается не позднее десяти 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 названным Законом.

Частями 18, 19 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции предусмотрено, что со дня направления уведомления, предусмотренного частью 11 названной статьи, торги приостанавливаются до рассмотрения жалобы на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии по существу. В случае принятия жалобы к рассмотрению организатор торгов, которому в порядке, установленном частью 11 названной статьи, направлено уведомление, не вправе заключать договор до принятия антимонопольным органом решения по жалобе. Договор, заключенный с нарушением данного требования, является ничтожным.

Следовательно, установление в Положении о закупках срока заключения договора по результатам закупки, не учитывающего закрепленной в Законе о закупке и Законе о защите конкуренции процедуры административного контроля со стороны антимонопольного органа, фактически исключает применение оперативных мер, предусмотренных статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, лишает обращение с соответствующей жалобой какого-либо юридического смысла, а потому направлено против прав участников закупки.

В силу требований статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации не допускается осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, действия в обход закона с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом).

На основании вышеуказанных положений действующего законодательства разрабатываемое участником закупки Положение о закупках не должно вступать в противоречие с Законом о защите конкуренции в соответствующей части, а напротив, призвано обеспечивать реализацию права на защиту в административном порядке путем установления соответствующего порядка заключения договоров по результатам торгов.

Сокращение либо исключение указанного срока направлено на снижение эффективности защиты гражданских прав.

Данная правовая позиция отражена в определении Верховного Суда

Российской Федерации от 02.02.2016 № 309-КГ15-14384 по делу № А60-28335/2014 Арбитражного суда Свердловской области.

Таким образом, нормы пункта 14.6 Положения о закупках, позволяющая заключать договор по итогам закупочной процедуры не ранее чем через 3 дня и не позднее 20 дней со дня размещения на официальном сайте и сайте Заказчика протокола, составленного по результатам закупки, исключает возможность применение оперативных мер, направленных на устранение допущенных нарушений, предусмотренных статьей 18.1 Закона о защите конкуренции и лишает права на обращение с соответствующей жалобой какого-либо юридического смысла, а потому направлено против прав участников закупки.

Комиссия, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона и пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

1.
 1. Признать жалобу Заявителя на действия Заказчика при проведении Конкурса необоснованной.
 2. Признать в действиях Заказчика части 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.
 3. Выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений.

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

ООО «Джет Грэйн»

396005, обл. Воронежская, р-н
Рамонский, с. Ямное, ул. Строителей, д.
8, оф. 3

ФБУ «Морская спасательная служба
Росморречфлота»

(ФБУ «Морспасслужба
Росморречфлота»)

115432, Москва, пр-д Проектируемый
4062-й, д. 4, стр. 1

1.

ПРЕДПИСАНИЕ

по делу № 1-00-2125/77-16 о нарушении
процедуры торгов и порядка заключения договоров

14.11.2016 г. Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия) в составе:

руководствуясь пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании решения Комиссии от 14.11.2016 по делу № 1-00-2125/77-16,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

ФБУ «Морспасслужба Росморречфлота» (далее - Заказчик) при проведении открытого конкурса на право заключения договора на поставку судового топлива (реестровый № 31604166384) (далее — Конкурс), а именно:

1.
 1. Заказчику внести изменения в Положения о закупках товаров, работ, услуг для нужд ФБУ «Морспасслужба Росморречфлота» с учетом решения Комиссии Московского УФАС России от 14.11.2016 по делу № 1-00-2125/77-16, а именно установить сроки заключения договора, не ранее окончания срока, установленного для подачи жалобы в антимонопольный орган в соответствии с частью 4 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».
 2. Заказчику разместить информацию о вышеуказанных изменениях в Единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее – ЕИС) .
 3. Заказчику исполнить настоящее предписание в срок **до 10.03.2017.**
 4. Заказчику о выполнении настоящего предписания сообщить в адрес Московского УФАС России в срок **до 17.03.2017** 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.