

РЕШЕНИЕ № 74

Резолютивная часть решения оглашена «16» сентября 2010 г. В полном объеме решение изготовлено «27» сентября 2010 г. Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства, рассмотрев дело № 8-01/355 по признакам нарушения ООО «Межрайтопливо» части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В Хабаровское УФАС России поступило заявление ООО «Судоходная компания «Нефтькапиталь» на действия ООО «Межрайтопливо» при проведении открытого конкурса по выбору предприятий на оказание услуг по перевозке и разгрузке (перевалке) нефтепродуктов и заключению с ними договоров на перевалку нефтепродуктов в навигацию 2010 года для выработки тепловой и электрической энергии для социальных нужд северных муниципальных районов Хабаровского края (далее – Конкурс).

По мнению заявителя, организатором Конкурса сокращены сроки подачи конкурсных заявок, нарушен порядок отбора участников торгов, в части допуска к участию в Конкурсе ООО «ТрансРыбпром-ДВ», у которого нет лицензии на осуществление погрузочно-разгрузочной деятельности применительно к опасным грузам в морских портах, объединены в одном предмете торгов различные виды деятельности, что является ограничением доступа к участию в указанных торгах.

Согласно пояснению ответчика (письмо от 08.09.2010 № 2203) в целях недопущения срыва отопительного сезона в Охотском муниципальном районе Хабаровского края, а именно для своевременной доставки нефтепродуктов в навигацию 2010 года, предназначенных для бесперебойной работы предприятий и организаций, оказывающих услуги тепло- и электроснабжения Охотского муниципального района, принимая во внимание ограниченные сроки завоза топлива в северные муниципальные районы Хабаровского края по причине крайне неблагоприятных метеорологических условий в Охотском море, конкурсной комиссией ООО «Межрайтопливо» был сокращен срок подачи заявок на участие в конкурсе по перевозке и разгрузке (перевалке) нефтепродуктов с рейда морского порта Охотск до береговых резервуаров района.

Тем не менее, принимая во внимание отсутствие в действующем законодательстве исключения из общего правила о сроке подачи заявок на участие в конкурсах (часть 2 статьи 448 Гражданского кодекса Российской Федерации), ООО «Межрайтопливо» провело соответствующую работу в целях недопущения вышеуказанного нарушения законодательства в дальнейшем. Также, согласно письму от 08.09.2010 № 2203 в связи с отсутствием сроков на проведение повторных конкурсов конкурсной комиссией было принято решение о необходимости заключения соответствующего договора с ООО «ТрансРыбПром-ДВ» как с единственным участником Конкурса.

Для выполнения принятых на себя договорных обязательств ООО «Межрайтопливо» заключило с ООО «ТрансРыбПром» договор от 20.05.2010 об

организации рейдовых работ по доставке топлива с танкеров или нефтеналивных барж, стоящих на рейде п.Охотск, до пункта разгрузки: п.Охотск и п.Иня. Договор (пункт 7.2.), заключенный между ООО «Межрайтопливо» и ООО «ТрансРыбПром-ДВ» допускает право исполнителя (ООО «ТрансРыбПром-ДВ») привлечь сторонние организации для оказания предусмотренных договором услуг.

При этом у ООО «ТрансРыбПром - ДВ» имеются соответствующие лицензии на осуществление перевозок морским транспортом грузов (серия МТ 1001 №019441 от 11.07.2008г.), на осуществление буксировок морским транспортом (серия МТ 1003 № 019442 от 11.07.2008). Порядок лицензирования погрузочно-разгрузочной деятельности применительно к опасным грузам в морских портах определяется Положением о лицензировании погрузочно-разгрузочной деятельности применительно к опасным грузам в морских портах, утвержденным постановлением Правительства Российской Федерации от 13.08.2006 № 490 (далее – Положение о лицензировании).

В силу пункта 2 Положения о лицензировании под погрузочно-разгрузочной деятельностью понимается перемещение грузов из одного транспортного средства в другое транспортное средство (одним из которых является судно) непосредственно или через склад. ООО «ТрансРыбПром-ДВ» осуществляет лишь перевозку топлива от рейда морского порта Охотск до п.Охотск Охотского муниципального района Хабаровского края. Между ООО «Межрайтопливо» и ОАО «Амурское пароходство» заключен договор №АП-2010-СЗ(ком)-07-ДТ от 11.05.2010 на перевозку ОАО «Амурское пароходство» нефтепродуктов из г. Советская Гавань в п.Охотск Охотского муниципального района Хабаровского края. В соответствии с пунктом 2.5. вышеуказанного договора на перевозку нефтепродуктов «выгрузка танкера в пункте назначения производится силами и средствами Перевозчика» (ОАО «Амурское пароходство»).

Таким образом, именно ОАО «Амурское пароходство» осуществляет погрузочно-разгрузочную деятельность, подлежащую обязательному лицензированию. В целях осуществления указанной деятельности ОАО «Амурское пароходство» получило лицензию на осуществление погрузочно-разгрузочной деятельности применительно к опасным грузам в морских портах (серия МТ 1008 №019373 от 06.05.2008). Кроме того, между ООО «ТрасРыбПром-ДВ» и МХ ООО «Охотскэнерго» заключен договор №1 от 19.04.2010 на оказание услуг по приему, хранению, учету и доставке нефтепродуктов на склад ГСМ МХ ООО «Охотскэнерго», т.е. на осуществление разгрузочной деятельности, а именно осуществление МХ ООО «Охотскэнерго» выгрузки топлива с транспортных средств, предоставляемых ООО «ТрасРыбПром-ДВ».

Таким образом, согласно представленному в материалы дела пояснению ответчик считает, что при проведении Конкурса был обеспечен равный доступ всем заинтересованным компаниям к участию в нем. В заседании Комиссии представитель заявителя поддержал доводы, изложенные в заявлении, в полном объеме, добавив, что установленная ответчиком цена работ и услуг, являющихся предметом Конкурса, ниже, чем была в предыдущую навигацию, что явилось одной из причин отказа заявителя от подачи заявки на участие в Конкурсе. Представитель ответчика с доводами заявителя не согласен по основаниям, приведенным в письме от 08.09.2010 № 2203.

Согласно пояснению представителя ООО «ТрансРыбПром-ДВ, привлеченного Комиссией к участию в рассмотрении настоящего дела в качестве заинтересованного лица, условия договора, заключенного по результатам Конкурса, в части цены работ и услуг, ООО «ТрансРыбПром-ДВ устраивают, на дату рассмотрения настоящего дела указанный договор исполнен более чем на 50 процентов. Рассмотрев материалы дела, заслушав доводы лиц, участвующих в рассмотрении дела, Комиссия пришла к следующим выводам.

1. ООО «Межрайтопливо» в печатном издании - в газете «Приамурские ведомости» № 63 (7115) от 05 мая 2010 года размещено извещение о проведении Конкурса. Согласно указанному извещению срок подачи конкурсных заявок – по 18 мая 2010 года, дата вскрытия конвертов с конкурсными заявками - 18 мая 2010 года, процедура оценки конкурсных заявок и подведения итогов Конкурса назначена на 19 мая 2010 года. Пунктом 2 статьи 448 Гражданского Кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) установлено, что извещение о проведении торгов должно быть сделано организатором не менее чем за тридцать дней до их проведения.

Таким образом, ООО «Межрайтопливо» в нарушение пункта 2 статьи 448 ГК РФ ограничен срок подачи конкурсных заявок, что является необоснованным ограничением доступа к участию в Конкурсе. Частью 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции установлен запрет при проведении торгов на действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

2. Согласно протоколу рассмотрения от 19.05.2010 № 126 на участие в Конкурсе 1 поступила только заявка ООО «ТрансРыбпром-ДВ», признанная ответчиком соответствующей требованиям конкурсной документации. Пунктом 10 раздела 2.5.2.1 конкурсной документации установлено, что конкурсная заявка должна содержать в своем составе копии действующих лицензий, в том числе судовых лицензий, и иных документов, подтверждающих соответствие претендента требованиям, предъявляемым законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом торгов. Согласно Техническому заданию (Раздел 4 конкурсной документации), проекту договора (Раздел 6 конкурсной документации) исполнитель обязан проводить в акватории морского порта (п. Охотск) погрузку/выгрузку с судна нефтепродуктов (дизельного топлива летнего/арктического), относящихся к опасным грузам.

В соответствии с пунктом 1 статьи 49 ГК РФ отдельными видами деятельности, перечень которых определяется законом, юридическое лицо может заниматься только на основании специального разрешения (лицензии). Согласно статье 2 Федерального закона от 08.08.2001 № 128-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности» (далее – Закон о лицензировании), лицензия - специальное разрешение на осуществление конкретного вида деятельности при обязательном соблюдении лицензионных требований и условий, выданное лицензирующим органом юридическому лицу или индивидуальному предпринимателю.

В соответствии с подпунктом 69 пункта 1 статьи 17 Закона о лицензировании погрузочно-разгрузочная деятельность применительно к опасным грузам в морских портах подлежит обязательному лицензированию. Порядок

лицензирования погрузочно-разгрузочной деятельности применительно к опасным грузам в морских портах определяется Положением о лицензировании. В силу пункта 2 Положения о лицензировании под погрузочно-разгрузочной деятельностью понимается перемещение грузов из одного транспортного средства в другое транспортное средство (одним из которых является судно) непосредственно или через склад.

Комиссией установлено, что в составе конкурсной заявки ООО «ТрансРыбпром-ДВ» отсутствует лицензия на осуществление погрузочно-разгрузочной деятельности применительно к опасным грузам в морских портах. Комиссией также установлено, что согласно пункту 6 раздела 2.5.2.1 конкурсной документации конкурсная заявка должна содержать в своем составе заверенные копии документов, подтверждающих наличие у участника на праве собственности или ином законном основании судов, плавмеханизмов, допущенных к плаванию в соответствии с Кодексом торгового мореплавания Российской Федерации.

Из положений Технического задания конкурсной документации, проекта договора, требований пунктов 6, 10 раздела 2.5.2.1 конкурсной документации следует, что конкурсная заявка должна содержать в своем составе заверенные копии документов, подтверждающих соответствие претендента требованиям, предъявляемым законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим деятельность, связанную с использованием судов для перевозок грузов, т.е. торговое мореплавание.

Согласно статье 25 Кодекса торгового мореплавания Российской Федерации судно должно иметь следующие основные судовые документы:

- 1) свидетельство о праве плавания под Государственным флагом Российской Федерации;
- 2) свидетельство о праве собственности на судно;
- 3) свидетельство о годности к плаванию;
- 4) пассажирское свидетельство (для пассажирского судна);
- 5) мерительное свидетельство;
- 6) свидетельство о грузовой марке;
- 7) свидетельство о предотвращении загрязнения нефтью;
- 8) свидетельство о предотвращении загрязнения сточными водами;
- 9) свидетельство о предотвращении загрязнения мусором;
- 10) разрешение на судовую радиостанцию и радиожурнал (если судно имеет судовую радиостанцию);
- 11) судовая роль;
- 12) судовой журнал;
- 13) машинный журнал (для судов с механическим двигателем);
- 14) санитарный журнал;
- 15) журнал операций со сточными водами;
- 16) журнал операций с мусором;
- 17) журнал нефтяных операций для судов, не являющихся нефтяными танкерами;
- 18) журнал нефтяных операций для нефтяных танкеров;
- 19) судовое санитарное свидетельство о праве плавания.

Комиссией установлено, что ООО «ТрансРыбпром-ДВ» заявлены для выполнения работ, являющихся предметом Конкурса, следующие суда:

- самоходное буксирное судно т/х «МНБ-374» с двигателем мощностью 232 кВт;

- несамоходная нефтеналивная баржа МНБ – 5010-001 вместимостью 340 тонн;
- несамоходная нефтеналивная баржа «Анабар» грузоподъемностью 80 тонн;
- несамоходная нефтеналивная баржа «Охинка» грузоподъемностью 80 тонн.

Комиссией установлено, что ООО «ТрансРыбпром-ДВ» в составе конкурсной заявки не представлены:

- на т/х «МНБ-374»: свидетельство о годности к плаванию; мерительное свидетельство; свидетельство о грузовой марке; свидетельство о предотвращении загрязнения нефтью; свидетельство о предотвращении загрязнения сточными водами; свидетельство о предотвращении загрязнения мусором; разрешение на судовую радиостанцию и радиожурнал; судовой журнал; машинный журнал; санитарный журнал; журнал операций со сточными водами; журнал операций с мусором; журнал нефтяных операций для судов, не являющихся нефтяными танкерами; судовое санитарное свидетельство о праве плавания;
- на несамоходную нефтеналивную баржу МНБ – 5010-001: свидетельство о праве плавания под Государственным флагом Российской Федерации; свидетельство о праве собственности на судно; мерительное свидетельство; свидетельство о грузовой марке; свидетельство о предотвращении загрязнения нефтью; свидетельство о предотвращении загрязнения сточными водами; свидетельство о предотвращении загрязнения мусором; судовое санитарное свидетельство о праве плавания;
- на несамоходную нефтеналивную баржу «Анабар»: свидетельство о праве плавания под Государственным флагом Российской Федерации; свидетельство о праве собственности на судно; мерительное свидетельство; свидетельство о грузовой марке; свидетельство о предотвращении загрязнения нефтью; свидетельство о предотвращении загрязнения сточными водами; свидетельство о предотвращении загрязнения мусором; судовое санитарное свидетельство о праве плавания;
- на несамоходную нефтеналивную баржу «Охинка»: свидетельство о праве плавания под Государственным флагом Российской Федерации; свидетельство о праве собственности на судно; мерительное свидетельство; свидетельство о грузовой марке; свидетельство о предотвращении загрязнения нефтью; свидетельство о предотвращении загрязнения сточными водами; свидетельство о предотвращении загрязнения мусором; судовое санитарное свидетельство о праве плавания.

Также Комиссией установлено, что в составе конкурсной заявки ООО «ТрансРыбпром-ДВ» отсутствует план по предупреждению и ликвидации разливов нефти и нефтепродуктов, обязанность наличия которого для организаций, осуществляющих транспортировку и хранение нефти и нефтепродуктов, установлена постановлениями Правительства РФ от 15.04.2002 N 240 «О порядке организации мероприятий по предупреждению и ликвидации разливов нефти и нефтепродуктов на территории Российской Федерации», от 21.08.2000 N 613 «О неотложных мерах по предупреждению и ликвидации аварийных разливов нефти и нефтепродуктов».

Таким образом, Комиссия приходит к выводу, что ответчиком допущен к участию в Конкурсе претендент, не соответствующий требованиям пунктов 6, 10 раздела 2.5.2.1 конкурсной документации, в связи с чем данному хозяйствующему субъекту созданы преимущественные условия участия в торгах, что противоречит пункту 2

части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции, устанавливающего запрет при проведении торгов на создание участнику торгов или нескольким участникам торгов преимущественных условий участия в торгах.

3. Доводы ответчика, что срок подачи конкурсных заявок был ограничен в целях недопущения срыва отопительного сезона в Охотском муниципальном районе Хабаровского края, а именно для своевременной доставки нефтепродуктов в навигацию 2010 года, Комиссией не принимаются, так как в действующем законодательстве отсутствует соответствующее исключение из общего правила о сроке извещения о проведении торгов, установленного пунктом 2 статьи 448 ГК РФ.

Доводы ответчика, что ООО «ТрансРыбПром-ДВ» осуществляет лишь перевозку нефтепродуктов от рейда морского порта Охотск до п.Охотск, а погрузку – разгрузку нефтепродуктов осуществляют ОАО «Амурское пароходство» и МХ ООО «Охотскэнерго» (на рейде, на берегу, соответственно), в связи с чем ему не требуется лицензия на осуществление погрузочно-разгрузочной деятельности применительно к опасным грузам в морских портах Комиссией также не принимаются, как не соответствующие фактическим обстоятельствам рассматриваемого дела по следующим основаниям.

Согласно проекту договора (Раздел 6 конкурсной документации) исполнитель обязан:

- 1) принять топливо на рейде морского порта Охотск с транспортного средства перевозчика;
- 2) перевезти топливо с рейда морского порта Охотск до места выгрузки;
- 3) выгрузить топливо в резервуары места выгрузки.

Таким образом, согласно положениям конкурсной документации (Техническое задание, проект договора) исполнитель обязан непосредственно участвовать в погрузке – разгрузке нефтепродуктов в морском порту Охотск. Доводы заявителя, что ответчиком работы и услуги, связанные с транспортировкой топлива, его хранением, совмещены в одном лоте, в связи с чем участник Конкурса обязан нести дополнительные расходы, не включенные ответчиком в стоимость работ и услуг, являющихся предметом Конкурса, Комиссией не принимаются, так как указанные доводы в ходе рассмотрения дела не подтвердились.

Комиссией учтено, что заявитель не подавал заявку на участие в Конкурсе и что заключенный по результатам Конкурса договор частично исполнен, в связи с чем расторжение данного договора возможно только по решению суда либо по соглашению сторон. На основании изложенного, руководствуясь статьи 23, части 1 статьи 39, частей 1 - 4 статьи 41, части 1 статьи 49 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать действия ООО «Межрайтопливо» при проведении открытого конкурса по выбору предприятий на оказание услуг по перевозке и разгрузке (перевалке) нефтепродуктов и заключению с ними договоров на перевалку нефтепродуктов в навигацию 2010 года для выработки тепловой и электрической энергии для социальных нужд северных муниципальных районов Хабаровского края (извещение размещено в газете «Приамурские ведомости» № 63 (7115) от 05 мая 2010 года), в части сокращения сроков извещения о проведении указанного

конкурса, что привело к сокращению сроков подачи заявок на участие в указанном конкурсе, признания заявки ООО «ТрансРыбПром-ДВ», соответствующей требованиям конкурсной документации и допуска данного хозяйствующего субъекта к участию в конкурсе, нарушением части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

2. Выдать ООО «Межрайтопливо» предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

ПРЕДПИСАНИЕ №49

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» на основании своего решения от 27.09.2010 № 75 по делу № 8-01/356 о нарушении ООО «Межрайтопливо» (680000, г. Хабаровск, ул. Фрунзе, 71) части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ

ООО «Межрайтопливо» прекратить нарушение части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в сокращении сроков извещения о проведении конкурса по выбору предприятий на оказание услуг по перевозке и разгрузке (перевалке) нефтепродуктов и заключению с ними договоров на перевалку нефтепродуктов в навигацию 2010 года для выработки тепловой и электрической энергии для прочих (коммерческих) нужд северных муниципальных районов Хабаровского края (извещение размещено в газете «Приамурские ведомости» № 63 (7115) от 05 мая 2010 года), признании заявки ООО «ТрансРыбПром-ДВ» соответствующей требованиям конкурсной документации и допуске данного хозяйствующего субъекта к участию в конкурсе, с целью чего впредь при проведении торгов по отбору хозяйствующих субъектов для оказания работ и услуг, связанных с жизнеобеспечением районов Крайнего Севера и приравненных к ним местностей, не совершать действий, ограничивающих доступ к участию в торгах, соблюдать антимонопольные требования к торгам.

О выполнении настоящего Предписания сообщить в Хабаровское УФАС России в срок до 10.10.2010 (с приложением подтверждающих документов).

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