

## РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-809/16

по результатам рассмотрения жалобы ЗАО «Уфаойл» на действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»

26.12.2016 Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере закупок в составе:

<...>

при участии представителей:

<...>

рассмотрев жалобу ООО «Уфаойл» от 16.12.2016 № УОЛ-ПС-16-341083 (вх. 187400-ЭП/16 от 16.12.2016) на действия (бездействие) заказчика ПАО «Мурманская ТЭЦ» при проведении открытого запроса предложений с предварительным отбором на право заключения договора на поставку мазута топочного М-100 (номер закупки 2120/1.4-2305) (извещение № 31604086432), в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

### У С Т А Н О В И Л А:

В ФАС России поступила жалоба ООО «Уфаойл» (далее - Заявитель) от 16.12.2016 № УОЛ-ПС-16-341083 (вх. 187400-ЭП/16 от 16.12.2016) на действия (бездействие) заказчика ПАО «Мурманская ТЭЦ» (далее - Заказчик) при проведении открытого запроса предложений с предварительным отбором на право заключения договора на поставку мазута топочного М-100 (номер закупки 2120/1.4-2305) (извещение № 31604086432) (далее — Запрос предложений, Жалоба).

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 товаров, работ, услуг ОАО «Мурманская ТЭЦ», утвержденным решением Совета директоров ОАО «Мурманская ТЭЦ», от 23.12.2015 (далее – Положение о закупке).

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках при закупке в единой информационной системе в сфере закупок (далее — ЕИС) размещается информация о закупке, в том числе извещение о закупке, документация о закупке, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения о закупке и документации о закупке, изменения, вносимые в такое извещение и такую документацию, разъяснения такой документации, протоколы, составляемые в ходе закупки, а также иная информация, размещение которой в ЕИС предусмотрено Законом о закупках, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 статьи 4 Закона о закупках.

12.09.2016 в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Запроса предложений (далее – Извещение, Документация).

Согласно Извещению, информации, размещенной в ЕИС:

дата и время окончания подачи заявок — 05.10.2016 в 08:45;

дата и время рассмотрения заявок — 20.10.2016 в 09:00;

дата и время подведения итогов — 20.10.2016 в 09:00.

Начальная (максимальная) цена контракта – 2 950 852 800 рублей.

Из Жалобы Заявителя следует, что Заказчиком нарушены положения Закона о закупках, а именно:

- - - Заказчиком не исполнено предписание выданное ранее ФАС России;
    - Заказчиком неправомерно продлены сроки подведения итогов закупки;
    - Заказчиком неправомерно проведена закупка у единственного поставщика на право заключения договора на поставку мазута топочного М-100 на октябрь 2016 (извещение № 31604255667);
    - Заказчиком неправомерно проводится закупка на основании одновременно Положения о закупке и Положение по организации и проведению закупок технологического и эксплуатационного топлива для нужд ПАО «Мурманская ТЭЦ», утвержденное решением Совета директоров ОАО «Мурманская ТЭЦ» от 27.12.2013 г. №117 (далее — Положение о закупке топлива), а также Положения о закупке топлива.

Представитель Заказчика не согласился с доводами Жалобы и сообщил, что при проведении Запроса предложений Заказчик действовал в соответствии с

требованиями законодательства Российской Федерации, Положением о закупке, Положением о закупке топлива и Документацией.

Рассмотрев представленные материалы и выслушав пояснения представителя Заказчика, Заявителя, а также руководствуясь частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия ФАС России установила следующее.

- - - Из текста Жалобы Заявителя следует, что при проведении закупки Заказчиком не исполнено предписание ФАС России от 13.10.2016 № 223ФЗ-574/16.

Рассмотрев представленные материалы и выслушав пояснения представителей Заказчика, а также руководствуясь частью 17 статьи 18.1 О защите конкуренции, Комиссия ФАС России установила следующее.

06.10.2016 в ФАС России поступила ООО «Шелко» от 06.10.2016 № б/н на действия (бездействие) заказчика ПАО «Мурманская ТЭЦ» при проведении открытого запроса предложений с предварительным отбором на право заключения договора на поставку мазута топочного М-100 (номер закупки 2120/1.4-2305) (извещение № 31604086432):

1. В Документации установлены требования, ограничивающие количество участников закупки;

2. Заказчиком неправомерно сокращен срок подачи заявок на участие в Запросе предложений (далее — Жалоба № 1).

По итогам рассмотрения Жалоба № 1 Комиссией ФАС России принято Решение 13.10.2016 № 223ФЗ-574/16 (далее — Решение № 223ФЗ-574/16), согласно которому Жалоба 1 признана частично обоснованной, в действиях Заказчика выявлены нарушения части 1 статьи 2, пунктов 9, 10 части 10, части 11 статьи 4 Закона о закупках, а также выдано обязательное для исполнения предписание от 13.10.2016 № 223ФЗ-574/16 (далее — Предписание № 223ФЗ-574/1), направленное на устранение выявленных нарушений.

В соответствии с пунктами 1-3 Предписания № 223ФЗ-574/16 надлежало:

- - - Заказчику при рассмотрении заявок участников Запроса предложений не учитывать требования подпунктов «f» пункта 4.5.1.2, подпунктов «j» «g» «k» «m» «h» «c» «i» пункта 4.5.2.1 Документации в соответствии с принятым решением от 13.10.2016 № 223ФЗ-574/16.
    - Заказчику продолжить проведение Запроса предложений в соответствии с требованиями Закона о закупках, Положения о закупке, Документации.
    - Заказчику в срок до 28.10.2016 представить в ФАС России

подтверждение исполнения настоящего Предписания в письменном виде, по электронной почте: <...>

При этом на заседании Комиссии ФАС России 26.12.2016 представитель Заказчика сообщили, что Решение № 223ФЗ-574/16 и Предписание № 223ФЗ-574/16 обжалуется в порядке, предусмотренном законодательством Российской Федерации.

Согласно определению Арбитражного суда г. Москвы от 13.12.2016 по делу № А40-226711/16-21-2099 Арбитражным судом г. Москвы 13.12.2016 принято к производству заявление Заказчика об оспаривании указных ненормативных правовых актов ФАС России.

В соответствии с частью 1 статьи 52 Закона о защите конкуренции решение и (или) предписание антимонопольного органа могут быть обжалованы в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня принятия решения или выдачи предписания.

Таким образом, довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

- - - Согласно доводу Жалобы Заявителя, Заказчиком неправомерно продлены сроки подведения итогов закупки.

В соответствии с пунктом 7 части 9 статьи 4 Закона о закупках Извещение должно содержать, в том числе дату рассмотрения предложений участников закупки и подведения итогов закупки.

Пунктом 9.4.6 Положения о закупке предусмотрена возможность до подведения итогов закупки изменить дату рассмотрения предложений участников закупки и подведения итогов Запросов предложений.

Аналогичное положение предусмотрено пунктом 4.2.3 Документации.

Согласно информации размещенной в ЕИС Заказчиком продлен срок подведения итогов:

- Протоколом заседания Комиссии по подведению итогов от 18.10.2016 89/4 продлен срок рассмотрения заявок участников закупки до 21.11.2016;
- Протоколом заседания Комиссии по подведению итогов от 18.11.2016 89/5 продлен срок рассмотрения заявок участников закупки до 30.12.2016.

На заседание Комиссии ФАС России представитель Заказчика пояснил, что в связи с обжалованием Решение № 223ФЗ-574/16 и Предписание № 223ФЗ-574/16 в порядке, предусмотренном законодательством Российской Федерации, срок подведения итогов закупки продлен.

Учитывая изложенное, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что продление сроков подведения итогов закупки не противоречит положениям Закона о закупках, Положения о закупке.

Кроме того, представители Заявителя на заседание Комиссии ФАС России не

явились, а также не представили документов, информации подтверждающей, что Заказчиком неправомерно продлены сроки подведения итогов закупки.

Таким образом, довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

- - - Из Жалобы Заявителя, следует, что Заказчиком неправомерно проведена закупка у единственного поставщика на право заключения договора на поставку мазута топочного М-100 на октябрь 2016 (извещение № 31604255667).

Согласно части 3 статьи 3 Закона о закупках в положении о закупке могут быть предусмотрены иные (помимо конкурса или аукциона) способы закупки. При этом заказчик обязан установить в положении о закупке порядок закупки указанными способами.

Ограничений по сумме договоров, заключаемых по результатам реализации того или иного способа закупки, предусмотренного положением о закупке, номенклатуре закупаемых товаров, работ, услуг в Законе о закупках не содержится.

Законодательством Российской Федерации в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видам юридических лиц не предусмотрены требования к порядку обоснования выбора конкретного лица в качестве единственного поставщика (исполнителя, подрядчика).

Таким образом, заказчик самостоятельно определяет в положении о закупке способы закупки (помимо конкурса и аукциона), в том числе, условия и порядок заключения договора с единственным поставщиком, исполнителем, подрядчиком.

Пунктом 16.1.13 Положения о закупке установлены случаи, когда Заказчик вправе провести закупку у единственного источника, в том числе в случае, если Советом директоров Общества принято решение о заключении договора на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем).

На заседание Комиссии ФАС России представитель Заказчика пояснил, что на основании Решения Совета директоров Заказчика от 14.10.2016 (Протокол от 17.10.2016 №181) в годовую комплексную программу закупок включена закупка № 2120/1.4-4461 на поставку мазута топочного М-100 на октябрь 2016 в объеме 5000 тонн.

Учитывая изложенное, Заказчик действовал на основании положения предусмотренного Положением о закупке, которое не противоречит нормам Закона о закупках.

Кроме того, представители Заявителя на заседание Комиссии ФАС России не явились, а также не представили документов, информации подтверждающей, что Заказчиком неправомерно проведена закупка у единственного поставщика на право заключения договора на поставку мазута топочного М-100 на октябрь 2016 (извещение № 31604255667).

Таким образом, довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

4. Из довода Жалобы Заявителя следует, что Заказчиком неправомерно проводится закупка на основании Положения о закупке и Положение о закупке топлива, а также используются положения Положения о закупке топлива не предусмотренные Положением о закупке.

Как указано выше, часть 1 статьи 2 Закона о закупках предусматривает обязанность Заказчика при закупке товаров, работ, услуг руководствоваться, в том числе, федеральными законами и положением о закупках, не противоречащего таким законам и Закону о закупках.

Согласно информации в ЕИС, Заказчиком размещены Положения о закупке, а также Положение о закупке топлива.

Представитель Заказчика пояснил, что при проведении закупки на поставку топлива Заказчиком осуществляет закупку на основании Положения о закупке топлива.

При этом Законом о закупках предусмотрено наличие у Заказчика единственного организационного правового акта на основании которого Заказчиком проводятся закупочные процедуры.

Кроме того, Заказчиком в Положении о закупке топлива предусмотрены иные требования к участникам рынка топливно-энергетических ресурсов и энергии организация сбыта энергии, что противоречит принципам Закона о закупках, Положения о закупке.

Таким образом, действия Заказчика, неправомерно разместившего в ЕИС одновременно Положение о закупке и Положение о закупке топлива, противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, и нарушают требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

Вместе с тем, на заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика, также пояснил, что советом директоров Заказчика от 15.12.2016 утверждена новая редакция Положения о закупках товаров, работ, услуг ПАО «Мурманская ТЭЦ» (Протокол от 19.12.2016 №184), в связи с чем Положение о закупке топлива в настоящее время является недействующим.

Таким образом, Заказчиком устранено выявленное нарушение.

На основании вышеизложенного и в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия ФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Уфаойл» от 16.12.2016 № УОЛ-ПС-16-341083 (вх. 187400-ЭП/16 от 16.12.2016) на действия (бездействие) заказчика ПАО «Мурманская ТЭЦ» при проведении открытого запроса предложений с предварительным отбором на

право заключения договора на поставку мазута топочного М-100 (номер закупки 2120/1.4-2305) (извещение № 31604086432) обоснованной в части неправомерного размещения Заказчиком в ЕИС одновременно Положение о закупке и Положение о закупке топлива.

2. Признать в действиях ПАО «Мурманская ТЭЦ» нарушение части 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

3. Обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений не выдавать, так как Заказчиком устранены выявленные нарушения.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.