

ООО «Центральная процессинговая компания»

(ООО «ЦПК»)

125047, Москва, ул. Лесная, д. 20, стр. 1

АО «Россельхозбанк»

119034, Москва, пер. Гагаринский, д. 3

Тверской региональный филиал АО «Россельхозбанк»

170006, г. Тверь, ул. Дм. Донского, д. 37

ООО «ЭТП»

420097, г. Казань, ул. Достоевского, д. 66

## **РЕШЕНИЕ**

по делу № 1-00-1879/77-16 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

**12.10.2016 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 «ЦПК»;

от заказчика - АО «Россельхозбанк»;

рассмотрев жалобу ООО «ЦПК» (далее - Заявитель) на действия заказчика - АО «Россельхозбанк» (далее - Заказчик) при проведении открытого запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на поставку горюче-смазочных материалов (автомобильного бензина и дизельного топлива) с использованием топливных карт для нужд Тверского РФ АО «Россельхозбанк» (реестровый № 31604102524) (далее - Закупка), 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 проведении Закупки.

По мнению Заявителя, нарушение его прав и законных интересов со стороны Заказчика выразилось в неправомерном отказе в допуске к участию в Закупке.

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](http://www.zakupki.gov.ru) (далее – ЕИС) Заказчиком размещено Положение о закупках товаров, работ, услуг АО «Россельхозбанк» (далее — Положение о закупках).

15.09.2016 в ЕИС Заказчиком размещено извещение о проведении Закупки.

Согласно извещению о проведении Закупки от 15.09.2016 дата окончания подачи заявок — 23.09.2016, дата рассмотрения заявок — 26.09.2016.

В соответствии с выпиской из протокола заседания закупочной Конкурсной

комиссии Тверского РФ АО «Россельхозбанк» от 26.09.2016 № 74 заявка ООО «ЦПК» признан не соответствующей требованиям документации:

- отсутствуют отсканированные документы, указанные в пункте 15 Информационной карты, подтверждающие соответствие участника процедуры, привлекаемых к исполнению обязательств по договору третьих лиц установленным требованиям;

- при привлечении участником к исполнению обязательств по договору третьего лица (субподрядчика, субисполнителя): подписанное с двух сторон соглашение между участником процедуры закупки и каждым третьим лицом отсканированное соглашение о намерении (в случае заключения Банком с таким участником процедуры закупки договора по итогам закупки) заключить между участником процедуры закупки и третьим лицом договор, устанавливающий обязательства указанного третьего лица по исполнению в соответствующей части обязательств по договору, заключаемому по итогам закупки, в том числе устанавливающее количество поставляемого товара указанным третьим лицом (субподрядчиком, субисполнителем),

а также отсканированные документы, подтверждающие принадлежность привлекаемых участником процедуры закупки к исполнению обязательств по договору третьих лиц (субподрядчиков, субисполнителей) к субъектам малого и среднего предпринимательства (путем представления в форме электронного документа сведений из Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства, содержащих информацию о привлекаемых участником процедуры закупки к исполнению обязательств по договору третьих лицах (субподрядчиках, субисполнителях),

или,

в случае отсутствия в Едином реестре субъектов малого и среднего предпринимательства сведений об участнике процедуры закупки, который является вновь зарегистрированным индивидуальным предпринимателем или вновь созданным юридическим лицом в соответствии с частью 3 статьи 4 Федерального закона от 24.07.2007 № 209-ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации», отсканированной декларации о соответствии привлекаемых участником процедуры закупки к исполнению обязательств по договору третьих лиц (субподрядчиков, субисполнителей) критериям отнесения к субъектам малого и среднего предпринимательства) по форме, установленной Приложением к Положению № 1352.

В соответствии с доводом Заявителя, в заявке ООО «ЦПК» не было указано о привлечении к исполнению обязательств по договору третьих лиц. В заявке продекларировано, что 100% работ будет исполняться участником. В связи с чем, у общества отсутствовала обязанность по предоставлению документа, указанного в пункте 16 Информационной карты Закупочной документации.

В рамках заседания Комиссии представителем Заказчика даны письменные пояснения, согласно которым, поданная на участие в Закупке заявка содержала план распределения объемов поставки, из которого следует, что 100 % объема поставок будет исполнять Заявителем самостоятельно. Вместе с тем, сведения, указанные в справке по распределению объемов поставки, не соответствует фактическим обстоятельствам делам. Заявителем в составе заявке предоставлен список АЗС, принимающих топливные карты Заявителя, не являющихся собственностью общества. Согласно заявке Заявителя, прием топливных карт будет осуществляться за счет сторонних АЗС — Роснефть, ОФ ПТК, Псков НП. Принимая во внимание, что предметом Закупки является не поставка топливных карт, а именно на поставку горюче-смазочных материалов, сведения о привлекаемых к исполнению обязательств АЗС подлежали

предоставлению в составе заявки.

Комиссия, изучив предоставленные документы и сведения, установила следующее.

В соответствии с пунктом 3.4.3 Закупочной документации заявка на участие в Запросе котировок должна содержать документы и сведения, предусмотренные пунктом 16 раздела II «Информационная карта запроса котировок» и может содержать эскиз, рисунок, чертеж, фотографию, иное изображение товара, на поставку которого объявлена закупка.

Согласно пунктам 16.6, 16.7 Информационной карты Закупочной документации заявка на участие в Запросе котировок по форме и в соответствии с инструкциями, приведенными в котировочной документации (форма I раздела V), а также должна содержать:

- Отсканированный план распределения объемов поставки товаров (форма 5 раздела V);

- При привлечении участником к исполнению обязательств по договору третьего лица (субподрядчика, субисполнителя): подписанное с двух сторон соглашение между участником процедуры закупки и каждым третьим лицом отсканированное соглашение о намерении (в случае заключения Банком с таким участником процедуры закупки договора по итогам закупки) заключить между участником процедуры закупки и третьим лицом договор, устанавливающий обязательства указанного третьего лица по исполнению в соответствующей части обязательств по договору, заключаемому по итогам закупки, в том числе устанавливающее количество поставляемого товара указанным третьим лицом (субподрядчиком, субисполнителем),

а также отсканированные документы, подтверждающие принадлежность привлекаемых участником процедуры закупки к исполнению обязательств по договору третьих лиц (субподрядчиков, субисполнителей) к субъектам малого и среднего предпринимательства (путем представления в форме электронного документа сведений из Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства, содержащих информацию о привлекаемых участником процедуры закупки к исполнению обязательств по договору третьих лицах (субподрядчиках, субисполнителях),

или,

в случае отсутствия в Едином реестре субъектов малого и среднего предпринимательства сведений об участнике процедуры закупки, который является вновь зарегистрированным индивидуальным предпринимателем или вновь созданным юридическим лицом в соответствии с частью 3 статьи 4 Федерального закона от 24.07.2007 № 209-ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации», отсканированной декларации о соответствии привлекаемых участником процедуры закупки к исполнению обязательств по договору третьих лиц (субподрядчиков, субисполнителей) критериям отнесения к субъектам малого и среднего предпринимательства) по форме, установленной Приложением к Положению № 1352;

либо отсканированную справку о том, что привлекаемые к исполнению обязательств третьи лица (субподрядчики, субисполнители) не относятся к субъектам малого и среднего предпринимательства.16.8. Отсканированные согласия лиц, паспортные данные которых представлены в составе заявки на участие в Запросе котировок - на обработку их персональных данных (при предоставлении указанных данных в составе заявки) (кроме учредителей) (форма 6 раздела V).

Таким образом, документы, предусмотренные пунктом 16.7 Информационной карты Закупочной документации подлежат обязательному предоставлению в случае привлечения участником к исполнению обязательств по договору третьего лица (субподрядчика, субисполнителя).

Согласно пункту 2.9.1 Закупочной документации участники процедуры закупки не допускаются к участию в Запросе котировок в случаях:

- Несоответствия их требованиям, предъявляемым к участникам процедуры закупки и покупаемой продукции в соответствии с Положением о закупке и котировочной документацией (извещением о проведении Запроса котировок);

- Несоответствия заявки (окончательного ценового предложения) требованиям к составу заявки (окончательному ценовому предложению) на участие в Запросе котировок, в том числе непредставления обязательных документов и сведений, предусмотренных котировочной документацией (извещением о проведении Запроса котировок);

- Наличия в заявках (окончательных ценовых предложениях) предложения о цене договора, превышающей начальную (максимальную) цену договора (общую начальную (максимальную) цену единиц товаров, работ, услуг), установленную Банком в котировочной документации (извещении о проведении Запроса котировок);

- Предоставления в составе заявки (окончательного ценового предложения) недостоверных сведений об участнике процедуры закупки или о товарах, работах, услугах, являющихся предметом Запроса котировок;

- Нарушения порядка и срока подачи заявки (окончательного ценового предложения) на участие в Запросе котировок;

- Несоответствия привлекаемых участником процедуры закупки к исполнению обязательств по договору третьих лиц (субподрядчиков, субисполнителей) установленным в настоящей котировочной документации (извещении о проведении Запроса котировок) требованиям к указанным третьим лицам (в случае установления в котировочной документации и/или проекте договора таких требований);

- Несоответствия лиц (одного из лиц), выступающих на стороне этого участника процедуры закупки, требованиям к участникам процедуры закупки, выступающим на стороне одного участника процедуры закупки, установленным в котировочной документации (извещении о проведении Запроса котировок) требованиям к таким участникам (в случае установления в котировочной документации и/или проекте договора таких требований).

Комиссия, проведя документальный анализ заявки Заявителя, установила, что согласно плану распределения объемов, осуществление работ по предполагаемому договору подлежит выполнению в 100 % объеме ООО «ЦПК».

Согласно техническому предложению Заявителя поставка горюче-смазочных материалов Заказчику осуществляется путем отпуска их на АЗС/АЗК поставщика по топливным картам, которые передаются Заказчику в пользование. Приложением в заявке является список АЗС, принимающих топливные карты. Согласно предоставленному списку, прием топливных карт будет осуществляться посредством: Роснефть, ОФ ПТК, Комплекс-ойл, Псков НП.

Таким образом, к исполнению обязательств по договору будут привлечены третьи лица - АЗС Роснефть, ОФ ПТК, Комплекс-ойл, Псков НП.

Между тем, в нарушение пункта 16.7 Информационной карты Закупочной документации, в составе заявке не предоставлено подписанное с двух сторон соглашение между участником процедуры закупки и каждым третьим лицом отсканированное соглашение о намерении (в случае заключения Банком с таким участником процедуры закупки договора по итогам закупки) заключить между участником процедуры закупки и третьим лицом договор, устанавливающий обязательства указанного третьего лица по исполнению в соответствующей части обязательств по договору, заключаемому по итогам закупки, в том числе устанавливающее количество поставляемого товара указанным третьим лицом (субподрядчиком, субисполнителем).

Учитывая изложенное, Комиссия пришла к выводу о несоответствии заявки Заявителя требованиям Закупочной документации. В связи с чем, отклонение заявки Заявителя от участия в Закупке правомерно.

Одновременно, Комиссией установлено, что 03.10.2016 в ЕИС опубликована информация о заключении Заказчиком договора от 29.09.2016 № 15ЭК-К/16-469/019-27/574-2016 по итогам Закупки.

Вместе с тем, итоговый протокол, а именно выписка из протокола заседания РКК от 27.09.2016 №75, опубликована в ЕИС 28.09.2016. Таким образом, договор по итогам Закупки заключен следующий 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 9.2 Положения о закупках Заказчика договор с победителем конкурса, двухэтапного конкурса, конкурса с ограниченным участием, открытого аукциона, запроса котировок, запроса предложений или с участником, заявка которого признана единственной заявкой, соответствующей требованиям и условиям, предусмотренным документацией процедуры закупки, в том числе в случае если заявка такого участника является единственной заявкой, поданной на участие в конкурсе, двухэтапном конкурсе, конкурсе с ограниченным участием, открытом аукционе, запросе котировок, запросе предложений, заключается Банком не позднее 20 (двадцати) календарных дней с даты подведения итогов процедуры закупки или принятия Комиссией решения о заключении договора с таким участником, если иной срок не установлен в извещении о проведении процедуры закупки и документации процедуры закупки.

Согласно пункту 9.2.1 Положения о закупках договор с победителем или иным участником конкурентной процедуры закупки, проводимой только среди субъектов малого и среднего предпринимательства, с которым Банком принято

решение о заключении договора по итогам проведения такой процедуры, заключается в срок не более 20 (двадцати) рабочих дней с даты принятия Банком решения о заключении договора.

В случае, когда в соответствии с законодательством Российской Федерации для заключения договора необходимо его одобрение органом управления Банка, а также в случае, если действия (бездействие) Банка при осуществлении закупки обжалуются в антимонопольном органе или в судебном порядке, договор по итогам конкурентной процедуры закупки, проводимой только среди субъектов малого и среднего предпринимательства, заключается в течение 20 (двадцати) рабочих дней с даты вступления в силу решения антимонопольного органа или судебного акта, предусматривающего заключение договора, либо принятия решения уполномоченным органом Банка.

Таким образом, договор по итогам закупочных процедур подлежит заключению не позднее двадцати дней календарных дней с даты подведения итогов процедуры закупки, по договор с победителем или иным участником конкурентной процедуры закупки, проводимой только среди субъектов малого и среднего предпринимательства - в течение 20 (двадцати) рабочих дней с даты вступления в силу решения антимонопольного органа или судебного акта, предусматривающего заключение договора, либо принятия решения уполномоченным органом Банка.

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 пунктов 9.2, 9.2.1 Положения о закупках, позволяющие заключать договор по итогам закупочной процедуры не позднее двадцати дней со дня подписания итогового протокола, 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 Закупки 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 «Центральная процессинговая  
компания»

(ООО «ЦПК»)

125047, Москва, ул. Лесная, д. 20, стр. 1

АО «Россельхозбанк»

119034, Москва, пер. Гагаринский, д. 3

Тверской региональный филиал АО  
«Россельхозбанк»

170006, г. Тверь, ул. Дм. Донского, д. 37

ООО «ЭТП»

420097, г. Казань, ул. Достоевского, д. 66

1.

## **ПРЕДПИСАНИЕ**

по делу № 1-00-1879/77-16 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

**12.10.2016 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 12.10.2016 по делу № 1-00-1879/77-16,

### ПРЕДПИСЫВАЕТ:

АО «Россельхозбанк» (далее - Заказчик) при проведении открытого запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на поставку горюче-смазочных материалов (автомобильного бензина и дизельного топлива) с использованием топливных карт для нужд Тверского РФ АО «Россельхозбанк» (реестровый № 31604102524) (далее - Закупка), а именно:

1.
  1. Заказчику внести изменения в Положения о закупках товаров, работ, услуг для нужд ФАО «Россельхозбанк» с учетом решения Комиссии Московского УФАС России от 12.10.2016 по делу № 1-00-1879/77-16, 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](http://www.zakupki.gov.ru) (далее – ЕИС) .
  3. Заказчику исполнить настоящее предписание в срок **до 30.01.2017.**
  4. Заказчику о выполнении настоящего предписания сообщить в адрес Московского УФАС России в срок **до 06.02.2017** 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.

