

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю в составе председательствующего: "...", членов Комиссии: "...",

в присутствии представителей:

- ООО «Имтрейд» – "...";

- АО «Южные Электрические Сети Камчатки» - о дате, времени, месте рассмотрения жалобы уведомлены надлежащим образом, явку представителя не обеспечили;

- АО «РусГидро Снабжение» - "...",

рассмотрев жалобу ООО «Имтрейд» на действия организатора закупки - АО «РусГидро Снабжение» при проведении запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на поставку дизельного топлива для нужд АО «ЮЭСК» по лоту: Лот №5 (ГКПЗ № 277011-ОСН ТОПЛИВО-2021-ЮЭСК): «Дизельное топливо» (извещение № 32110398516), материалы дела №7-11/31 (027/10/18.1-392/2022),

УСТАНОВИЛА:

В Хабаровское УФАС России поступила жалоба ООО «Имтрейд» на действия организатора закупки - АО «РусГидро Снабжение» при проведении запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на поставку дизельного топлива для нужд АО «ЮЭСК» по лоту: Лот №5 (ГКПЗ № 277011-ОСН ТОПЛИВО-2021-ЮЭСК): «Дизельное топливо» (извещение № 32110398516).

Из жалобы и дополнений к ней следует, что организатором закупки принято неправомерное решение о признании ООО «Имтрейд» уклонившимся от заключения договора, об исключении ООО «Имтрейд» из Перечня Квалифицированных участников по результатам предварительного отбора.

АО «ЮЭСК» и АО «РусГидро Снабжение» представлены письменные возражения на жалобу, согласно которым, считают ее необоснованной.

Заслушав представителя сторон, рассмотрев материалы дела, комиссия пришла к следующему выводу.

Жалоба рассматривается комиссией по правилам статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции).

В заседании Комиссии Хабаровского УФАС России по рассмотрению жалобы ООО «Имтрейд» объявлялся перерыв до «15» час. «30» мин. «24» марта 2021 г.

Статьей 18.1. Закона о защите конкуренции установлен порядок обжалования действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или 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 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках).

Действия (бездействия) 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 (часть 2 статьи 18.1. Закона о защите конкуренции).

По правилам указанной статьи проверке подлежит соблюдение установленной законодательством и иными нормативно-правовыми актами процедуры организации и проведения торгов, иной закупки, процедуры заключения договоров по результатам торгов, закупок.

Общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц установлены Законом о закупках.

В соответствии с частями 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 правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

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 (часть 2 статья 2 Закона о закупках).

При закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами:

- информационная открытость закупки (пункт 1 часть 1 статьи 3 Закона о закупках);
- равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки (пункт 2 часть 1 статьи 3 Закона о закупках);
- целевое и экономически эффективное расходование денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика (пункт 3 часть 1 статьи 3 Закона о закупках);
- отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки (пункт 4 часть 1 статьи 3 Закона о закупках).

Положением о закупке предусматриваются конкурентные и неконкурентные закупки, устанавливается порядок осуществления таких закупок с учетом положений настоящего Федерального закона. При этом конкурентные закупки, участниками которых с учетом особенностей, установленных Правительством Российской Федерации в соответствии с пунктом 2 части 8 настоящей статьи, могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, осуществляются в электронной форме. Конкурсные закупки в иных случаях осуществляются в электронной форме, если иное не предусмотрено положением о закупке (часть 2 статьи 3 Закона о закупках).

Участником закупки является любое юридическое лицо или несколько юридических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала либо любое физическое лицо или несколько физических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, в том числе индивидуальный предприниматель или несколько индивидуальных предпринимателей, выступающих на стороне одного участника закупки, которые соответствуют требованиям, установленным заказчиком в соответствии с положением о закупке (часть 5 статьи 3 Закона о закупках).

Согласно части 6 статьи 3 Закона о закупках заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке. Не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора требования и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке. Требования, предъявляемые к

участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

Протокол, составленный по итогам конкурентной закупки (далее - итоговый протокол), должен содержать результаты оценки заявок на участие в закупке, окончательных предложений (если документацией о закупке на последнем этапе ее проведения предусмотрена оценка заявок, окончательных предложений) с указанием решения комиссии по осуществлению закупок о присвоении каждой такой заявке, каждому окончательному предложению значения по каждому из предусмотренных критериев оценки таких заявок (в случае, если этапом закупки предусмотрена оценка таких заявок) (пункт 6 части 14 статьи 3.2 Закона о закупках).

В силу части 5 статьи 4 Закона о закупках в единой информационной системе при закупке размещается информация о закупке, в том числе извещение о закупке, документация о закупке, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения и документации о закупке, изменения, вносимые в такое извещение и такую документацию, разъяснения такой документации, протоколы, составляемые в ходе закупки, а также иная документация, размещение которой в ЕИС предусмотрено настоящим Федеральным законом и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 настоящей статьи.

Из части 10 статьи 4 Закона о закупках следует, что в документации о конкурентной закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке: требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара (пункт 1), требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке (пункт 2); требования к участникам такой закупки (пункт 9); критерии оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке (пункт 13); порядок оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке (пункт 14).

Таким образом, именно на заказчика возложена обязанность устанавливать в закупочной документации требования к участникам закупки, критерии и порядок оценки заявок и участников.

Закупка проводится в соответствии с Законом о закупках, Единым Положением о закупке продукции для нужд Группы РусГидро, утвержденного решением совета директоров 04.10.2018 (далее – Положение о закупке), размещенного на официальном сайте в ЕИС www.zakupki.gov.ru.

Согласно п. 7.8.13.1 Положения о закупке заключение договора

осуществляется в порядке, аналогичном порядку, указанному в п. 7.2.17 настоящего Положения.

В соответствии с п. 7.2.17.2 Положения о закупке 7.2.17.2, если Участник, который признан победителем, не подписал договор либо не обеспечил выполнение всех условий, необходимых для заключения договора в течение установленного в документации о закупке срока, то он утрачивает статус победителя, а Заказчик (Организатор закупки) имеет право удержать обеспечение заявки на участие в закупке и выбрать новую выигравшую заявку из числа остальных действующих. Возврат обеспечения заявки на участие в закупке победителю конкурса производится только после заключения договора между Заказчиком и победителем конкурса.

Договор по результатам конкурентной закупки заключается не ранее чем через 10 (десять) дней и не позднее чем через 20 (двадцать) дней с даты размещения в ЕИС итогового протокола, составленного по результатам конкурентной закупки (п. 9.6 Положения о закупке).

21.06.2021 АО «ЮЭСК» на официальном сайте www.zakupki.gov.ru размещено извещение о закупке № 32110398516 о проведении запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на поставку дизельного топлива для нужд АО «ЮЭСК» по лоту: Лот №5 (ГКПЗ № 277011-ОСН ТОПЛИВО-2021-ЮЭСК): «Дизельное топливо».

Дата начала срока подачи заявок – 21.06.2021. Дата окончания срока подачи заявок – 29.06.2021. Дата подведения итогов - 19.07.2021. Начальная (максимальная) цена договора - 169 500 000,00 руб.

Согласно протоколу от 19.07.2021 № 1-ВП запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на поставку дизельного топлива было принято решение заключить договор на поставку с победителем закупки по Лоту № 5 - ООО «Имтрейд».

На основании протокола от 20.08.2021 № 3/ВП запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на поставку дизельного топлива с победителем закупки по Лоту № 5, в связи с тем, что ООО «Имтрейд» не предоставил копии документов, обязательных к предоставлению Победителем закупки в соответствии с требованиями Приложения № 1 к Документации о закупке «Технические требования», согласно пункту 5.3.1 документации о закупке ООО «Имтрейд» признан уклонившимся от заключения договора и утратившим статус победителя и исключен из Перечня Квалифицированных участников по результатам предварительного отбора в соответствии с пунктом 5.3.2 документации о закупке.

Согласно пункту 1 Технических требований документации о закупке, предметом закупки является поставка дизельного топлива согласно таблице 1.

Из содержания таблицы № 1 пункта 1 Технических требований следует, что пунктом поставки является склад ГСМ ООО «Запад-Восток Сервис» в Усть-Камчатском районе Камчатского края.

Согласно подпункту d) пункта 3 Технических требований поставка нефтепродуктов производится в береговые резервуары склада ГСМ АО «ЮЭСК» в пункте поставки (склад ГСМ ООО «Запад-Восток сервис» в Усть-Камчатском районе Камчатского края). Раскачка нефтепродуктов с танкера в емкости покупателя выполняется посредством шланговой линии поставщика либо с привлечением плашкоутов для рейдовой разгрузки. Услуги по прокладке шланговой линии, ее обслуживанию, услуги по постановке танкера на разгрузку, а также услуги по рейдовой разгрузке танкера поставщик закладывает в конечную стоимость поставки.

Аналогичные условия поставки топлива включены в пункт 3.1.2 проекта договора, размещенного в составе документации о закупке.

В представленной в заявке предварительной логистической карте основных этапов реализации схемы поставки дизельного топлива в резервуары заказчика ООО «Имтрейд» указало, что перевалка топлива в резервуары будет осуществлена с использованием шланговой линии в течение 2-3 дней с уточнением по погоде. При этом в коммерческом предложении стоимость услуг перевалки топлива в пункте приемки оценена обществом в 1 500 000,00 рублей без учета НДС.

В пункте 5 Технических требований установлено, что участник, признанный победителем закупочной процедуры, в течение 5 рабочих дней после размещения протокола подведения итогов закупки на сайте www.zakupki.gov.ru (до заключения договора) должны предоставить в адрес Заказчика АО «ЮЭСК»:

- Письмо-подтверждение от завода-производителя либо собственника нефтепродуктов (со ссылкой на настоящую закупку и указанием места нахождения ресурса на дату отправки Письма - подтверждения) о возможности отгрузки необходимого количества дизельного топлива в период осуществления поставок в заявленном Участником объеме (ресурсная справка).

- Копии гарантийных писем от компаний, которые будут задействованы в поставке дизельного топлива, согласно логистической карты, подтверждающие возможность оказания услуг в период осуществления поставок по настоящей закупке в заявленном Участником объеме:

- от компаний судовладельцев, подтверждающих готовность выделения судов, требуемого класса для перевозки договорных объемов,

- от компаний с портами погрузки и выгрузки,

- от компаний, оказывающих услуги по перевалке дизельного топлива в указанных портах,
- от компаний, осуществляющих разгрузку в пункте поставки дизельного топлива.

В случае не предоставления документов, указанных в разделе 5 настоящего технического задания Участник признаётся уклонившемся от подписания Договора, в соответствии с условиями пункта 5.3 документации о закупке.

Исходя из пояснений Заказчика 28.07.2021 от ООО «Имтрейд» поступила часть документов: ресурсная справка и гарантийные письма о выделении судов требуемого класса (танкера), что также недостаточно для выполнения условий документации о закупке. Документов с информацией об осуществлении распазки в месте поставки дизельного топлива (склад ГСМ ООО «Запад-Восток сервис» в Усть-Камчатском районе Камчатского края) не поступило.

Указанное также подтверждается представленной в материалы дела переписки по электронной почте из которой следует, что Заказчик просит победителя закупки представить гарантийное письмо от нефтебазы в Усть-Камчатске, которое подтверждало бы ее готовность к приемке топлива.

Вместе с тем, Комиссия Хабаровского УФАС России отмечает, что по условиям пункта 2.1.1 проекта договора поставки, покупатель обязуется принять и оплатить нефтепродукты надлежащего качества на условиях, согласованных Сторонами договора.

Пунктом 3.1 проекта договора предусмотрено, что поставка нефтепродуктов производится с выгрузкой в береговые резервуары складов ГСМ Покупателя в следующих пунктах поставки: - склад ГСМ ООО «Запад-Восток Сервис», расположенный в Усть-Камчатском районе Камчатского края. До начала погрузки танкеров, направляемых в пункты поставки, Поставщик должен согласовать с Покупателем точное количество отгружаемых нефтепродуктов, а также согласовать сроки подхода танкера под выгрузку в пункте поставки.

Таким образом, по условиям проекта договора и документации о закупке, взаимоотношения по поставке топлива, связанные с выгрузкой топлива в резервуары Покупателя, возникают между Поставщиком и Покупателем и не предусматривают наличие каких-либо взаимоотношений Поставщика и владельца склада, в котором находятся резервуары Покупателя.

При этом проектом договора прямо предусмотрено, что согласование сроков подхода танкеров под выгрузку проводится Поставщиком с Покупателем, а не с владельцем склада.

Соответственно именно на Покупателе лежит обязанность по принятию

топлива, поставленного Поставщиком, а из Технических требований и проекта договора прямо не следует обязанность Поставщика согласовывать с владельцем склада возможность отгрузки топлива в резервуары Покупателя, при том, что проектом договора прямо предусмотрена возможность раскочки топлива в резервуары Покупателя по шланговой линии, что и было предложено ООО «Имтрейд».

Исходя Комиссия Хабаровского УФАС России приходит к выводу о неправомерности признания ООО «Имтрейд» уклонившимся от заключения договора и как следствие исключение победителя из Перечня Квалифицированных участников по результатам предварительного отбора.

Аналогичная позиция отражена в решении Арбитражного суда Хабаровского края от 25.01.2022 № А73-16824/2021, вступившем в законную силу.

Довод организатора закупки – АО «РусГидро Снабжение» о том, что жалоба не подлежит рассмотрению Хабаровским УФАС России, поскольку по аналогичным доводам принято решение Камчатского УФАС России, не принимаются в силу следующего.

19.08.2021 ООО «Имтрейд» подана жалоба на действия заказчика АО «Южные Электрические Сети Камчатки» выразившихся в нарушении сроков направления договора на подписание победителю закупки.

П. 4 ч. 9 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции установлено, что жалоба возвращается заявителю в случае если антимонопольным органом принято решение относительно обжалуемых актов и (или) действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей.

Ч. 21 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия прекращает рассмотрение жалобы в случаях, предусмотренных пунктами 3 - 5 части 9 настоящей статьи.

31.08.2021 вынесено решение о признании жалобы необоснованной.

Решением Камчатского УФАС России дана оценка действиям заказчика. Оценка действиям организатора закупки и протоколу признания ООО «Имтрейд» уклонившимся от заключения договора не дана.

Поскольку в Хабаровском УФАС России обжалуются действия организатора закупки по признанию незаконным протокола уклонения победителя от заключения договора, жалоба не подлежит возврату на основании п. 4 ч. 9, ч. 21 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции.

Исходя из изложенного, Комиссия Хабаровского УФАС России усматривает в действиях заказчика, организатора закупки нарушение п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона

о закупках, выразившееся в несоблюдении принципа равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

В соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые действия (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии. В случае если в ходе рассмотрения жалобы комиссией антимонопольного органа установлены иные нарушения в действиях (бездействии) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной комиссии или аукционной комиссии, комиссия антимонопольного органа принимает решение с учетом всех выявленных нарушений.

По результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и в случае, если жалоба признана обоснованной, либо в случае установления иных не являющихся предметом обжалования нарушений (нарушений порядка организации и проведения торгов, заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 настоящего Федерального закона (часть 20 статьи 18.1).

При разрешении вопроса о выдаче предписания комиссия Хабаровского УФАС России приходит к выводу об отсутствии оснований для его выдачи, поскольку договор по оспариваемой закупке заключен и исполнен в полном объеме. На основании изложенного, руководствуясь статьями 18.1, 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Имтрейд» на действия организатора закупки - АО «РусГидро Снабжение» при проведении запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на поставку дизельного топлива для нужд АО «ЮЭСК» по лоту: Лот №5 (ГКПЗ № 277011-ОСН ТОПЛИВО-2021-ЮЭСК): «Дизельное топливо» (извещение № 32110398516) обоснованной;
2. Признать организатора закупки - АО «РусГидро Снабжение» нарушившим 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках;
3. Предписание не выдавать;
4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу для решения вопроса о возбуждении дела об административном

правонарушении.

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