

1. ООО «ЛЕВАДЖИ»

102078, Москва, пер. 1-й Басманный, д.  
5/20. стр. 2, оф. 35

2. АО «Мобильные ГТЭС»

121353, Москва, ул. Беловежская, д. 4,  
блок Б

3. АО «ЕЭТП»

115114, Москва, ул. Кожевническая, д.  
14, стр. 5

## **РЕШЕНИЕ**

по делу № 1-00-609/77-17 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

**13.03.2017 Москва**

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

при участии:

ООО «ЛЕВАДЖИ»:

АО «Мобильные ГТЭС»:

рассмотрев жалобу ООО «ЛЕВАДЖИ» (далее - Заявитель) на действия заказчика – АО «Мобильные ГТЭС» (далее - Заказчик) при проведении простой закупки на право заключения договора поставки дизельного топлива ЕВРО, межсезонного, сорта Е (ДТ- Е- К5) (ГОСТ 32511-2013) для нужд АО «Мобильные ГТЭС» в Южном федеральном округе (реестровый № 31704826622) (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 адрес Московского УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки.

По мнению Заявителя, нарушения со стороны Заказчика при проведении Закупки выразились в утверждении Закупочной документации с нарушением требований действующего законодательства Российской Федерации.

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 июля 2011 года № 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 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 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

В соответствии с частью 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; Официальный сайт) Заказчиком размещено Положение о

закупках товаров, работ, услуг АО «Мобильные ГТЭС» (далее - Положение о закупках).

22.02.2017 в ЕИС Заказчиком размещено извещение о проведении Закупки.

Согласно извещению о проведении Закупки от 22.02.2017 дата окончания подачи заявок - 02.03.2017, дата рассмотрения заявок - 02.03.2017, дата подведения итогов - 06.03.2017.

Из аналитической записки по выбору организации на право заключения договора от 02.03.2017 № 2017\_523 следует, что всего на участие в Закупке было подано 2 заявки, при этом заявка Заявителя отклонена от участия в Закупке.

Комиссия, изучив представленные документы, установила следующее.

1.

1. Из текста жалобы Заявителя следует, что Заказчиком неправомерно установлено требование о наличии у участником Закупки в наличии завода по производству нефтепродуктов, требование о предоставлении в составе заявки на участие в Закупке подтверждение от завода-изготовителя о готовности произвести отгрузку в адрес покупателя, а также требование о предоставлении информации о производителе (завод изготовитель), наименования, даты производства и гарантийного срока хранения топлива.

Согласно пункту 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе: требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям.

В соответствии с подпунктом «е» пункта 2 Приложения № 5 «Требования к участнику, подтверждение соответствия предъявляемым требованиям» Закупочной документации чтобы претендовать на победу в данной процедуре простой закупки и получить право заключить с заказчиком договор, участник должен иметь не менее 1 собственного завода по производству нефтепродуктов, соответствующих предмету закупки.

При этом, подпунктом «б» пункта 1 Приложения № 5 «Требования к участнику, подтверждение соответствия предъявляемым требованиям» Закупочной документации установлено требование о предоставлении документов, подтверждающих наличие не менее одного собственного завода по производству нефтепродуктов (свидетельство на право собственности на недвижимое имущество, договор купли-продажи здания, и т. п.).

Кроме того, в подпункте «а» пункта 1 Приложения № 5 «Требования к участнику, подтверждение соответствия предъявляемым требованиям» Закупочной документации установлено квалификационное требование о предоставлении подтверждения от завода-изготовителя о готовности произвести отгрузку в адрес покупателя (оригинал свидетельства производителя (приложение 6, форма 9), а также договор поставки, в объеме не менее требуемого количества топлива (не рамочный).

Также пунктом 5 Технического задания Закупочной документации установлено требование о том, что поставщик с своим предложением должен предоставить информацию о производителе (заводе изготовителе), наименовании, дате производства и гарантийном сроке хранения топлива.

Между тем, Комиссия отмечает, что требования к участникам, устанавливаемые в документации о закупке должны являться подтверждением соответствия участника каким-либо требованиям. Требования подпункта «е» пункта 2, подпунктов «а», «б» пункта 1 Приложения № 5 «Требования к участнику, подтверждение соответствия предъявляемым требованиям» Закупочной документации, пункта 5 Технического задания Закупочной документации о необходимости включения в состав заявки документов, подтверждающих готовность третьих лиц (завода-изготовителя) произвести отгрузку товара в адрес и объеме, установленные в Закупочной документации, ставит участников Закупки в зависимость от лиц, изготавливающих и поставляющих соответствующий товар, налагая на потенциальных участников обязанность по раскрытию перед изготовителем или дилером существенных условий предполагаемого договора.

Кроме того, требование о подтверждении наличия в собственности завода по производству нефтепродуктов ограничивает конкуренцию ввиду сокращения круга лиц, способных принять участие в Закупке и быть признанные победителями по ее итогам в связи с тем, что предметом Закупки, в соответствии с извещением о проведении Закупки, является поставка дизельного топлива, для чего отсутствует потребность в обладании заводом по производству сырья ввиду того, что такое топливо может быть приобретено у посредников или напрямую у изготовителей продукции.

Включение в состав документации о Закупке ранее названных требований налагает на потенциальных участников Закупки дополнительные ничем не обоснованные ограничения. Кроме того, наличие в составе заявки письма, подтверждающего готовность осуществить поставку товара в соответствии с требованиями Технического задания Закупочной документации не может гарантировать Заказчику поставку товара по предполагаемому договору и не имеет под собой правовых последствий.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупок.

При этом Комиссия сообщает, что устанавливая указанные требования, Заказчик ограничивает возможность участия в Закупке тем лицам, которые реализуют товар на законных основаниях, но не являются изготовителями или официальными дилерами.

Согласно части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов, запроса котировок цен на товары, запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Предоставленное Заказчику право самостоятельно формировать требования к участникам, к составу заявки, не освобождает его от обязанности при формировании закупочной документации соблюдать иные требования действующего законодательства.

Любое отступление от названных требований должно иметь под собой

объективную документальную подтвержденность.

В связи с чем, в указанных действиях Заказчика усматривается нарушение пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Таким образом, Комиссия приняла решение о признании указанных доводов жалобы Заявителя обоснованными.

1.

2. Из текста жалобы Заявителя следует, что Заказчиком неправомерно установлено требование о наличии у поставщика за последний год не менее 1 (одного) завершено аналогичного договора с объемом поставки более 100 000 тонн.

В соответствии с подпунктом «г» пункта 2 Приложения № 5 «Требования к участнику, подтверждение соответствия предъявляемым требованиям» Закупочной документации участник Закупки должен обладать опытом выполнения аналогичных договоров по предмету закупки, объему и сумме не менее 3-х лет. Участник простой закупки указывает перечень и годовые объемы выполнения аналогичных договоров за последние 3 года, не менее 1 исполненного договора за год. Следует указать не менее трех, но не более десяти аналогичных договоров. Участник простой закупки может самостоятельно выбрать договоры, которые, по его мнению, наилучшим образом характеризует его опыт. Для подтверждения соответствия данному требованию к заявке прикладываются заключенные договоры, с подтверждающими документами о выполненных поставках.

Вместе с тем, в соответствии с пунктом 8 Технического задания Закупочной документации поставщик должен иметь за последний год не менее 1 (одного) завершено аналогичного договора с объемом поставки более 100 000 тонн.

Между тем, пунктом 2 Технического задания Закупочной документации установлено, что в рамках Закупки Заказчик закупается дизельным топливом в объеме 18 000 (восемнадцать тысяч) тонн.

Учитывая изложенное, Заказчиком в пункте 8 Технического задания Закупочной документации необоснованно установлено требование о наличии опыта, по объемам превышающего количество поставляемого товара по предмету Закупки, а также за 1 год.

В ходе заседания Комиссии Заказчик не представил объективных обоснований установления вышеуказанного требования в составе Закупочной документации.

Таким образом, Комиссия приняла решение признать указанный довод жалобы Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки обоснованным.

Вместе с тем, в соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые акты и (или) действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или)

организации, осуществляющей эксплуатацию сетей. В случае, если в ходе рассмотрения жалобы комиссией антимонопольного органа установлены иные нарушения в актах и (или) действиях (бездействии) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, комиссия антимонопольного органа принимает решение с учетом всех выявленных нарушений.

В ходе заседания Комиссии, Заказчиком был представлен договор от 02.03.2017

№ 100015/05412Д032, заключенный по итогам Закупки.

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.

Вместе с тем, аналитическая записка по выбору организации на право заключения договора поставки от 02.03.2017 № 2017\_523 размещена в ЕИС 02.03.2017. Таким образом, договор по итогам Закупки заключен в день подведения итогов Закупки, то есть до истечения срока на обжалование в антимонопольный орган действий организаторов торгов, аукционной или конкурсной комиссии, заказчика в десять дней, установленного частью 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

В силу части 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 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.

Пунктом 9.1.3 Положения о закупках установлено, что договор между Заказчиком и Участником, выбранным в качестве Победителя /представившим по решению закупочной комиссии наилучшую заявку по результатам конкурса (аукциона), заключается не ранее чем через десять дней со дня подведения итогов по закупочной процедуре, либо в случае если предусмотрено размещение результатов закупки на сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», со дня такого размещения. Договор между Заказчиком и Участником, выбранным в качестве Победителя

/представившим по решению закупочной комиссии наилучшую заявку по результатам иных закупочных процедур (отличных от конкурса и аукциона), заключается в сроки указанные в закупочной документации.

Срок для подписания договора Участником закупки, выбранным в качестве победителя и (или) представившим по решению закупочной комиссии наилучшую заявку, определяется документацией о закупке.

В соответствии с пунктом 20 Закупочной документации договор по результатам закупки между заказчиком и участником, представившим наилучшую заявку, будет заключен в течение 10 рабочих дней. Данный срок, при необходимости, может быть изменен Заказчиком.

Таким образом, в соответствии с пунктом 20 Закупочной документации, договор по итогам Закупки должен быть заключен не позднее 10 рабочих дней со дня подведения итогов 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).

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, отсутствие в Положении о закупках ограничения на заключение договора в десятидневный срок, 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 о защите конкуренции,

#### **РЕШИЛА:**

1. Признать жалобу Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки обоснованной.
2. Признать в действиях Заказчика нарушение пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, части 1 статьи 17 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.

102078, Москва, пер. 1-й Басманный, д. 5/20. стр. 2, оф. 35

2. АО «Мобильные ГТЭС»

121353, Москва, ул. Беловежская, д. 4, блок Б

3. АО «ЕЭТП»

115114, Москва, ул. Кожевническая, д. 14, стр. 5

1.

1.

## 2. ПРЕДПИСАНИЕ

по делу № 1-00-609/77-17 о нарушении  
процедуры торгов и порядка заключения договоров

**13.03.2017 Москва**

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

руководствуясь пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании решения Комиссии от 13.03.2017 по делу № 1-00-609/77-17,

## **ПРЕДПИСЫВАЕТ:**

АО «Мобильные ГТЭС» (далее - Заказчик) устранить нарушения, допущенные при проведении простой закупки на право заключения договора поставки дизельного топлива ЕВРО, межсезонного, сорта Е (ДТ- Е- К5) (ГОСТ 32511-2013) для нужд АО «Мобильные ГТЭС» в Южном федеральном округе (реестровый № 31704826622) (далее - Закупка), а именно:

1.

1. Заказчику внести изменения в Положение о закупках товаров.

1. Заказчику внести изменения в контракт с закупкой товаров, работ, услуг для нужд АО «Мобильные ГТЭС» с учетом решения Комиссии от 13.03.2017 по делу № 1-00-609/77-17, 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).
3. Заказчику исполнить настоящее предписание в срок **до 20.07.2017**.
4. Заказчику о выполнении настоящего предписания сообщить в адрес Московского УФАС России в срок **до 27.07.2017** с приложением подтверждающих документов.

Настоящее предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его выдачи.

Примечание:

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.