

РЕШЕНИЕ № 8-01/140

по делу № 027/07/3-207/2019

27 мая 2019 года г. Хабаровск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю в составе

<...> ,

в присутствии представителей:

ООО «Импорт Лубрикантс» - <...> (доверенность от 12.11.2018),

ООО «Межрайтопливо» - <...>., <...>., <...>. (доверенность от 16.05.2019 № 19/19),

рассмотрев жалобу ООО «Импорт Лубрикантс» на действия организатора закупки – ООО «Межрайтопливо», материалы дела № 027/07/3-207/2019

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю поступила жалоба ООО «Импорт Лубрикантс» на действия ООО «Межрайтопливо» при проведении запроса цен/предложений на право заключения соглашения на поставку нефтепродуктов для выработки тепловой и электрической энергии для социальных нужд северных муниципальных районов Хабаровского края в 2019 году.

Из жалобы общества следует, что установленное в закупочной документации требование наличия заключенного с участником запроса цен/предложений подписанного рамочного договора на оказание услуг по транспортной обработке угля либо предоставление документов, установленных Положением о закупках товаров, работ, услуг ООО «Межрайтопливо» (далее – Положение), а также документацией открытого конкурса от 27.10.2016 № 31504254907, нарушает информационную открытость закупки в связи с отсутствием в закупочной документации требований к участнику закупки и предоставлению соответствующих документов, включение в закупочную документацию требования об остаточных сроках хранения товара и предоставления документов на изготовленный товар ограничивает конкуренцию между участниками рынка смазочных материалов, довод заказчика при отклонении заявки общества об отсутствии сведений об условии поставки не соответствует действительности, так как в заявке общества указаны существенные условия поставки.

Заявитель в заседании Комиссии доводы жалобы поддержал в полном объеме.

ООО «Межрайтопливо» в представленном отзыве и его представители в заседании комиссии доводы жалобы отклонили, пояснив, что в состав заявки заявителя не включены документы, установленные документацией открытого конкурса от 27.10.2016, в составе заявки общества приложен паспорт качества на масло моторное для дизельных двигателей M10I2C по ГОСТ 12337-84, срок

действия которых установлен с 23.12.2015 по 22.12.2018, что не соответствует требованиям закупочной документации, в заявке общества отсутствуют сведения об условиях поставки, а также в п. 10 таблицы ценового предложения не указан производитель моторного масла. Участник при отсутствии рамочного договора на поставку нефтепродуктов предоставляет документы, установленные Положением, а также документацией открытого конкурса от 27.10.2016 № 31604254907. Сведения о конкурсе находятся в открытом доступе на официальном сайте ЕИС. Заявитель с запросами о даче разъяснений положений извещения об осуществлении закупки или документации закупки в адрес заказчика не обращался. Гарантийный срок хранения масел составляет пять лет со дня изготовления, в связи с чем заказчиком правомерно установлены требования об остаточном сроке хранения. Также заявителем не представлены достоверные сведения, подтверждающие наличие у участника закупки необходимого объема требуемого заказчику товара. Отклонение заявки общества ввиду отсутствия сведений об условиях поставки заказчик считает правомерным ввиду того, что не предоставляется возможным точно определить условия поставки, предлагаемые заявителем, а также сопоставить их с утвержденной типовой транспортной системой доставки грузов. 25.04.2019 заказчиком заключено с ООО «Спецмаш» дополнительное соглашение № 06 к рамочному договору от 08.12.2016 № СМ-2019-СЗ (соц).

Поскольку доводы жалобы подпадают под основания, указанные в части 10 статьи 3 Закона № 223-ФЗ, жалоба рассматривается комиссией по правилам статьи 18.1 Федерального закона от 26.06.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции).

Заслушав представителей лиц, участвующих в деле, рассмотрев материалы дела, Комиссия пришла к следующим выводам.

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 обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов, заключении договоров по результатам торгов или в случае, если торги признаны несостоявшимися.

Действия (бездействие) 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.

По правилам указанной статьи проверке подлежит соблюдение организатором торгов, электронной площадкой, конкурсной или аукционной комиссией установленной законодательством Российской Федерации процедуры организации и проведения торгов, процедуры заключения договоров по результатам торгов.

Общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц установлены Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг

отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон № 223-ФЗ).

В соответствии с частями 1, 2 статьи 2 Закона № 223-ФЗ 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.

Закон № 223-ФЗ не определяет порядок закупки товаров, работ, услуг, а устанавливает обязанность заказчиков разработать и утвердить положение о закупках - документ, регламентирующий закупочную деятельность заказчика и содержащий требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (способы закупки) и условия их применения, а также порядок заключения и исполнения договоров, в связи с чем заказчик вправе самостоятельно установить в положении о закупке способы закупок, порядок и условия их применения.

При закупке товаров, работ, услуг заказчики обязаны руководствоваться следующими принципами: 1) информационная открытость закупки; 2) равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки; 3) 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; 4) отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки (статья 3 Закона № 223-ФЗ).

Частью 5 статьи 4 Закона № 223-ФЗ установлено, что при осуществлении закупки в единой информационной системе размещаются информация о закупке, в том числе извещение об осуществлении конкурентной закупки, документация о конкурентной закупке, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения об осуществлении конкурентной закупки и документации о конкурентной закупке, изменения, внесенные в эти извещение и документацию, разъяснения этой документации, протоколы, составляемые в ходе осуществления закупки, итоговый протокол, а также иная информация, размещение которой в единой информационной системе предусмотрено настоящим Федеральным законом и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 настоящей статьи.

Частью 2 статьи 2 Закона № 223-ФЗ установлено, что Положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 настоящего Федерального закона, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением

закупки положения.

12.04.2019 ООО «Межрайтопливо» на официальном сайте www.zakupki.gov.ru размещено извещение № 31907762391 о проведении закрытого запроса цен/предложений на право заключения соглашения на поставку нефтепродуктов для выработки тепловой и электрической энергии для социальных нужд северных муниципальных районов Хабаровского края в 2019 году, закупочная документация.

Срок подачи заявок установлен до 23.04.2019, подведение итогов – 23.04.2019.

На участие в закупке по лоту № 1 поданы заявки ООО «Техсервис-Владивосток», ООО «Спецмаш», ООО «Импорт Лубрикантс».

Заявка ООО «Импорт Лубрикантс» по лоту № 1 отклонена и признана несоответствующий требованиям запроса цен/предложений, положениям Закона № 223-ФЗ, пункту 24.20.4 Положения, а именно отсутствие документов, определенных документацией о проведении запроса цен/предложений. В состав заявки ООО «Импорт Лубрикантс» не включены документы, установленные документацией открытого конкурса от 27.10.2016 № 31604254907. В составе заявки ООО «Импорт Лубрикантс» приложен паспорт качества № 2497 на масло моторное для дизельных двигателей M10B2C по ГОСТ 12337-84, срок действия которого установлен с 23.12.015 по 22.12.2018, что не соответствует требованиям объявленного запроса цен/предложений. В заявке ООО «Импорт Лубрикантс» отсутствуют сведения об условиях поставки (протокол от 23.04.2019 № 49/2019).

Требования к закупочной документации установлены частью 10 статьи 4 Закона № 223-ФЗ. В частности, в закупочной документации отражаются установленные заказчиком требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке, требования к участникам такой закупки, иные сведения, определенные положением о закупке.

Согласно извещению участниками запроса цен/предложений являются юридические лица, имеющие рамочные договоры, заключенные с заказчиком по результатам проведения открытого конкурса от 27.10.2016 № 31604254907. Заявки, поданные от юридических лиц, не имеющих рамочных договоров заключенных с заказчиком по результатам проведения открытого конкурса от 27.10.2016 № 31604254907, рассматриваются в соответствии с критериями установленными положением о закупках товаров, работ и услуг ООО "Межрайтопливо", а также в соответствии с требованиями к участнику, установленными документацией открытого конкурса от 28.10.2016 № 31604254907.

Закупочной документацией к участникам запроса цен/предложений установлены, в числе прочего, следующие требования: наличие заключенного с участником запроса цен/предложений подписанного рамочного договора на поставку нефтепродуктов для выработки тепловой и электрической энергии для социальных нужд северных муниципальных районов Хабаровского края на период навигации 2019 год; участник запроса цен/предложений должен обладать необходимыми сертификатами и паспортами качества на товар, поставляемый по итогам проведения запроса цен/предложений; сведения об участнике закупки содержаться в реестре СМП; при отсутствии рамочного договора на оказание

услуг по транспортной обработке угля для выработки тепловой энергии для социальных нужд северных муниципальных районов Хабаровского, с целью подтверждения соответствия участника запроса цен/предложений требованиям объявленной закупки, наряду с заявкой на участие в запросе цен/предложений предоставляются документы установленные положением о закупках товаров, работ и услуг ООО «Межрайтопливо», а также документацией открытого конкурса от 27.10.2016 № 31604254907.

Участник запроса цен/предложений обязан включить в состав заявки копии сертификатов и/или паспорта качества на товар, поставляемый по итогам проведения запроса цен/предложений.

Иные требования к составу заявки, участникам и документам, необходимым для представления участникам закупки, в закупочной документации не указаны.

Заявителем в составе заявки представлены заявка на участие, паспорта качества на товар, декларация соответствия на поставляемый товар, декларация о соответствии требованиям, предъявляемым к участникам закупки, сведения из единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства.

В нарушение пунктов 1, 2 части 1 статьи 3, пунктов 2, 9 части 10 статьи 4 Закона №223-ФЗ заказчиком в документации не указаны требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки, требования к участникам закупки и документам, которые необходимо представить участнику закупки для подтверждения соответствия участника требованиям закупочной документации.

В соответствии с частью 6 статьи 3 Закона № 223-ФЗ 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.

Доводы заказчика на указание в извещении о предоставлении участником документов, установленных Положением и документацией открытого конкурса от 27.10.2016 № 31604254907, подлежат отклонению, так как не указаны реквизиты Положения, согласно которому участнику надлежит представить требуемые документы, требования к участникам закупки и документам, которые необходимо представить участнику, размещены в документации конкурса № 31604254907, что не соответствует требованиям закона.

Поскольку допущенное нарушение повлияло на результат закупки, комиссия полагает необходимым выдать организатору закупки предписание об устранении допущенных нарушений.

В соответствии с Техническим заданием на поставку нефтепродуктов для социальных нужд северных муниципальных районов Хабаровского края в январе

2019 года (лот №1) (Приложение № 1 к извещению о проведении запроса цен/предложений) весь предлагаемый к поставке товар должен соответствовать, либо превосходить установленные ГОСТом, ТУ, и/или производителя характеристики (1); весь предлагаемый к поставке товар должен строго соответствовать указанной номенклатуре, поставка аналогов и/или эквивалентов не допускается. При этом, в случае возникновения у заказчика потребности в иных марках масел, дополнительные условия уточняются и оговариваются в запросах цен (2); доставка предлагаемого к поставке товара по позициям с 1 по 7 включительно осуществляется автотранспортными средствами, для чего участник запроса цен/предложений использует автотранспортные средства, принадлежащие ему на праве собственности и/или ином вещном праве, либо привлекает для этого третьих лиц, за действия которых несет ответственность, как за свои собственные (3); предлагаемый к поставке товар по позициям с 8 по 10 включительно должен быть отгружен в адрес грузополучателей на поддонах в контейнерах (4); весь предлагаемый к поставке товар должен быть промаркирован. Маркировка должна быть выполнена в виде несмываемых стикеров, нанесенных несмываемой краской на верхней боковой части емкости (тары) и должна позволять идентифицировать товар (5); весь предлагаемый к поставке товар должен быть новым, не бывшим в употреблении. Емкости (тара) должны поставляться в адрес грузополучателей без механических повреждений, герметично закрытыми, без потеков и следов вскрытия емкостей (тары) (6); весь предлагаемый к поставке товар не должен быть обременен правами третьих лиц, в том числе предлагаемый к поставке товар не должен быть объектом залога и иных гарантийных обязательств участника закупки перед третьими лицами (7); остаточный срок хранения предлагаемого к поставке товара должен составлять не менее двух лет от даты поставки в адрес грузополучателя (8); согласно постановлению Правительства Российской Федерации, на весь предлагаемый к поставке товар участник закупки прикладывает в составе заявки декларацию о соответствии (9); Оплата: по всем позициям оплата поставляемого товара будет осуществляться в течении 10 банковских дней с момента поставки товара, при этом допускается частичная и/или полная предварительная оплата. В случае просрочки исполнения заказчиком обязательств по оплате поставщик вправе потребовать уплаты неустоек пеней (10); весь предлагаемый к поставке товар поставляется в фирменной фасовке производителя (11); источником финансирования являются средства предприятий ЖКХ, а также других предприятий, предоставляющих услуги по выработке тепловой и электрической энергии для социальных нужд муниципальных районов Хабаровского края (12).

Под товаром в целях настоящего запроса цен/предложений понимается масло моторное, номенклатура, объем, качественные характеристики, которых указаны в приложение № 1 к рамочному договору, заключенному с участником закупки по результатам проведения открытого конкурса от 27.10.2016 № 31604254907.

В составе заявки ООО «Импорт Лубрикантс» содержится паспорт <...> на масло моторное для дизельных двигателей M-10B2с. Срок действия с 23.12.2015 по 22.12.2018, что не соответствует требованиям закупочной документации.

Заявителем в составе заявки не указаны сведения об условиях поставки, установлен только срок поставки товара. Также в составе заявки общества в пункте 10 заявки отсутствует наименование производителя нефтепродукта и станция отправления, что не соответствует требованиям закупочной документации.

Довод представителей заказчика о заключении с победителем закупки договора в данном случае не имеет правового значения и не является основанием для отказа в признании жалобы общества обоснованной и выдаче предписания исходя из следующего.

Согласно извещению дата подведения итогов – 23.04.2019, протокол № 42/2019 от 23.04.2019 по рассмотрению оценки заявок размещен на официальном сайте 24.04.2019, договор с победителем закупки - ООО «Спецмаш», подписан 25.04.2019.

Согласно части 26 Положения договор заключается организатором с победителем закупки, выбранным по результатам закупочных процедур или с единственным поставщиком (п. 26.1). Организатор подписывает с победителем конкурентной закупки договор на условиях, содержащихся в заявке, представленной победителем закупки не позднее 20 дней или иного указанного в извещении о закупке срока после оформления итогового протокола (п. 26.2). Договор по результатам конкурентной закупки заключается не ранее чем через десять дней и не позднее чем через двадцать дней с даты размещения в единой информационной системе итогового протокола, составленного по результатам конкурентной закупки (п. 26.3).

Согласно извещению дата подведения итогов – 23.04.2019, протокол № 42/2019 от 23.04.2019 по рассмотрению оценки заявок размещен на официальном сайте 24.04.2019, договор с победителем закупки - ООО «Спецмаш», подписан 25.04.2019.

Таким образом, действия ООО «Межрайтопливо» при проведении закупки противоречат нормам Положения.

Из положений статьи 1 Закона № 223-ФЗ следует, что одной из целей регулирования данного Закона является 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 (ч. 10 ст. 3 Закона № 223-ФЗ).

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 данной 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.

Следовательно, заключение заказчиком договора без учета закрепленного в Законе № 223-ФЗ и Законе о защите конкуренции срока 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.

Несмотря на установленный порядок административного обжалования действия заказчика, заказчиком на следующий день после размещения протокола на официальном сайте – 25.04.2019, с победителем закупки заключен договор.

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).

Сокращение либо исключение указанного срока направлено на снижение эффективности защиты гражданских прав, в связи с чем заключенный заказчиком договор является ничтожным.

В соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые действия (бездействие) 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 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).

На основании изложенного, руководствуясь статьями 18.1, 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Импорт Лубрикантс» на действия ООО «Межрайтопливо» при проведении закрытого запроса цен/предложений на право заключения соглашения на поставку нефтепродуктов для выработки тепловой и электрической энергии для социальных нужд северных муниципальных районов Хабаровского края в 2019 году (извещение № 31907762391) обоснованной.
2. Признать действия ООО «Межрайтопливо» при проведении указанной закупки нарушающими пункты 1, 2 части 1, часть 6 статьи 3, пункты 2, 9 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
3. Выдать ООО «Межрайтопливо» предписание об устранении нарушения

порядка организации и проведения закупки.

4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Хабаровского УФАС России для решения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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