

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-20891/2021 о нарушении
процедуры торгов и порядка заключения договоров

02.12.2021 г. Москва

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

Председательствующего:

«...»;

членов Комиссии:

«...»;

«...»;

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей ООО «Скадар»,
ФГУП «РОСМОРПОРТ»;

в отсутствие представителей АО «ЕЭТП», извещенных надлежащим образом
письмом Московского УФАС России от 01.12.2021 № ЕО/73230/21,

рассмотрев жалобу ООО «Скадар» (далее — Заявитель) на действия ФГУП
«РОСМОРПОРТ» (далее — Заказчик) при проведении запроса о предоставлении
ценовой информации с ограниченным участием (№ МФ Т-28-21) по выбору
поставщика судового топлива RMD-80 ГОСТ Р 54299-2010(ИСО 8217:2010) (либо
аналог) с содержанием серы до 0,5% в количестве 2250 тонн для ледокола
«Капитан Драницын» в морском порту Мурманск (извещения № СОМ12112100040, №
СОМ12112100040 далее - Процедура),

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 Процедуры.

Согласно доводам жалобы, Заявитель оспаривает порядок проведения
Процедуры.

В соответствии с пунктом 1 части 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, закупочной 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» (в редакции, действующей на дату размещения Положения о закупках) (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, закупочной 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.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном таким органом, действия (бездействие) заказчика при закупках товаров, работ, услуг, в их числе осуществление заказчиком закупки с нарушением требований настоящего Федерального закона и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

В соответствии с частью 1 статьи 1 Закона о закупках целями регулирования настоящего Федерального закона являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц, указанных в части 2 настоящей статьи (далее - заказчики), в товарах, работах, услугах, в том числе для целей коммерческого использования, с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг (далее также - закупка) для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

В ходе рассмотрения жалобы установлено следующее.

Заказчиком 12.11.2021 размещено извещение № COM12112100040 о проведении запроса о предоставлении ценовой информации с ограниченным участием (№ МФ Т-28-21) по выбору поставщика судового топлива RMD-80 ГОСТ Р 54299-2010(ИСО 8217:2010) (либо аналог) с содержанием серы до 0,5% в количестве 2250 тонн для ледокола «Капитан Драницын» в морском порту Мурманск.

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 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее - положение о закупке).

В силу 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 соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках Заказчик при осуществлении закупочной процедуры должен руководствоваться принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

При проведении Процедуры Заказчик руководствовался нормами Закона о закупках и Положения о закупке товаров, работ, услуг для нужд ФГУП «Росморпорт», утвержденным приказом ФГУП «Росморпорт» от 18.12.2018 № 609 (далее – Положение).

На заседании Комиссии Заказчик указал, что оспариваемая Процедура проводилась среди участников, признанных победителями в ходе проведения закупочной процедуры с реестровым № 31908747971 и включенных в Перечень отобранных поставщиков по итогам.

Также Заказчик пояснил, что данная процедура проводится во исполнение условий договоров, заключенных с поставщиками судового топлива по результатам Запроса № ЦА-111-19, в целях определения стоимости единицы продукции и партии поставки, а также поставщика конкретной партии продукции из числа указанных поставщиков.

В свою очередь, 31.12.2019 в Единой информационной системе (далее — ЕИС) размещено извещение № 31908747971 о проведении запроса предложений в электронной форме (№ ЦА 111-19) по выбору организаций на право заключения договоров поставки судового остаточного топлива RMD-80 ГОСТ Р 54299-2010 (ISO 8217:2010) (либо аналога) с содержанием серы до 0,5 % для нужд ФГУП «Росморпорт» (3 лота) (далее — Закупка № ЦА 111-19).

Согласно пункту 25 закупочной документации, со всеми участниками, признанными победителями и включенными в Перечень отобранных поставщиков, заключается договор в соответствии со статьей 429.1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее — ГК РФ).

То есть, согласно части 1 статьи 429.1 ГК РФ, рамочным договором (договором с открытыми условиями) признается договор, определяющий общие условия обязательственных взаимоотношений сторон, которые могут быть конкретизированы и уточнены сторонами путем заключения отдельных договоров, подачи заявок одной из сторон или иным образом на основании либо во

исполнение рамочного договора.

Между тем, Комиссия отмечает, что правила проведения конкурентной закупки с возможностью выбора нескольких победителей закупки предусмотрены пунктами 27.12 - 27.14 Положения.

Согласно пункту 27.12 Положения, по итогам конкурентной закупки заказчик вправе заключить договоры с несколькими победителями такой закупки путем выбора нескольких победителей закупки с целью заключения договора на условиях, установленных в документации о закупке (извещении о проведении запроса котировок).

Также на основании пункта 27.13 Положения порядок и случаи заключения таких договоров, а также число победителей закупки должны быть установлены заказчиком в документации о закупке (извещении о проведении запроса котировок).

В пункте 27.14 Положения указано, что в случае проведения закупки с целью заключения договора одинакового объема с каждым из победителей, в документации о закупке должны быть установлены:

- 1) порядок определения победителей закупки;
- 2) порядок определения и условия распределения фактического объема поставок товаров, выполнения работ, оказания услуг в ходе исполнения обязательств по заключенным с победителями закупки договорам;
- 3) отсутствие обязанности у заказчика произвести полную выборку продукции, указанную в договоре, заключаемом с каждым победителем закупки;
- 4) право заказчика на односторонний внесудебный отказ от заключенного договора с любым победителем закупки в случае ненадлежащего исполнения последним принятых на себя обязательств и условия признания исполнения обязательств ненадлежащим.

Заказчик указал, что Закупка № ЦА 111-19 была проведена с целью заключения договоров одинакового объема с каждым из победителей (предельный объем поставляемого топлива установлен в техническом задании и проекте договора по каждому лоту).

В соответствии с пунктом 3.9 закупочной документации победителями запроса предложений признаются участники закупки, предложения которых по назначенной системе показателей с заданными весовостями, получили 5 и более баллов. Все победители запроса предложений включаются в Перечень отобранных поставщиков.

В пункте 3.10.3 закупочной документации также установлено, что со всеми участниками, признанными победителями и включенными в Перечень отобранных поставщиков, заключается договор в соответствии со статьей 429.1 Гражданского кодекса Российской Федерации.

Распределение фактического объема продукции и определение стоимости партии продукции происходит путем проведения запроса о предоставлении ценовой

информации с ограниченным участием среди включенных в Перечень отобранных поставщиков. Поставщиком конкретной партии продукции признается участник, предложивший наименьшую стоимость партии продукции при проведении запроса о предоставлении ценовой информации.

При этом у заказчика отсутствует обязательство произвести полную выборку продукции, указанную в договоре, заключаемом с каждым победителем закупки;

Заказчик оставляет за собой право на односторонний внесудебный отказ от заключенного договора с любым победителем закупки в случае ненадлежащего исполнения последним принятых на себя обязательств и условия признания исполнения обязательств ненадлежащим.

В свою очередь, в пункте 9 информационной карты закупочной документации указано, что в процессе исполнения договоров стоимость единицы продукции и партии поставки, а также поставщик конкретной партии продукции, определяется путем проведения запроса о предоставлении ценовой информации с ограниченным участием среди включенных в Перечень отобранных поставщиков.

Также данное положение отражено в пункте 4.1 проекта договора, а именно: цена Продукции указывается в Заявке Покупателя и определяется по итогам запроса цен с ограниченным участием, проведенного между лицами, определенными по результатам запроса предложений в электронной форме.

Таким образом, в соответствии с протоколом от 11.03.2019 № 111-19/2 по рассмотрению, оценке и сопоставлению заявок по Лоту №1 (поставка топлива в морском порту Мурманск) признаны победителями и включены в перечень отобранных поставщиков следующие организации:

№	Наименование участника	Почтовый адрес участника
п/п	ООО «Северозападная - Бункерная Компания»	198035, г. Санкт-Петербург, Межевой Канал, д. 5, литера АЕ, помещение 4Н, часть комнаты 8
	ООО «СЕРВИССНАБ»	163016, г. Архангельск, пр. Ленинградский, д. 386, стр. 24
	ООО «ГАЗПРОМНЕФТЬ МАРИН БУНКЕР»	199178, Санкт-Петербург, 3-я линия Васильевского острова, д. 62А
	ООО «СКАДАР»	183038, г. Мурманск, ул. С. Перовской, д. 17, каб. 104

Заказчик пояснил, что со всеми победителями заключены одинаковые договоры (в том числе и с Заявителем).

Комиссия вновь обращает внимание на пункт 4.1 договора, что цена Продукции указывается в Заявке Покупателя и определяется по итогам запроса цен с ограниченным участием, проведенного между лицами, определенными по результатам запроса предложений в электронной форме (протокол от 11.03.2019 №

111-19/2).

Заказчик обращает внимание, что в процессе исполнения данных договоров в случае возникновения потребности в поставке судового топлива проводятся предусмотренные договорами запросы о предоставлении ценовой информации с ограниченным участием в электронной форме с помощью функционала электронной торговой площадки АО «ЕЭТП».

Таким образом, Комиссия приходит к выводу, что данные процедуры не являются самостоятельными закупками, а фактически являются продолжением закупочной процедуры с реестровым № 31908747971.

Комиссия отмечает, что доступ к извещениям по данным запросам открыт только 4 организациям, с которыми заключены договоры.

В пункте 12 документации по таким процедурам установлено, что победителем запроса признаётся участник закупки, допущенный к участию в запросе, и предложивший наилучшую (наименьшую) стоимость продукции.

Таким образом, 12.11.2021 размещено извещение о проведении запроса о предоставлении ценовой информации с ограниченным участием (№ МФ Т-28-21) по выбору поставщика судового топлива RMD-80 ГОСТ Р 54299-2010 (ИСО 8217:2010) (либо аналог), с содержанием серы до 0,5% в количестве 2250 тонн для ледокола «Капитан Драницын» в морском порту Мурманск с начальной (максимальной) ценой - 111 375 000,00 рублей.

В свою очередь, 16.11.2021 размещен протокол № МФ Т-28-21-01 заседания комиссии по открытию доступа к заявкам, составленный в соответствии с требованиями пункта 10 документации оспариваемой Закупки и содержащий сведения о предложенной участниками стоимости топлива.

Также 17.11.2021 размещен протокол № МФ Т-28-21-02 заседания комиссии, в соответствии с которым Заказчик принял решение об отказе от проведения Запроса в соответствии с пунктом 14 раздела 1 документации оспариваемой Закупки.

Между тем, Комиссия отмечает, что в соответствующем пункте указано, что Заказчик вправе принять решение об отказе от проведения Запроса в любое время до определения победителя Запроса.

Также, 17.11.2021 размещено извещение о проведении запроса о предоставлении ценовой информации с ограниченным участием (№ МФ Т-31-21) по выбору поставщика судового топлива RMD-80 ГОСТ Р 54299-2010 (ИСО 8217:2010) (либо аналог), с содержанием серы до 0,5% в количестве 2250 тонн для ледокола «Капитан Драницын» в морском порту Мурманск с начальной (максимальной) ценой - 106 875 000,00 рублей (далее – Закупка № МФ Т-31-21).

В своей жалобе Заявитель указывает, что Закупка № МФ Т-31-21 аналогична отмененной 17.11.2021.

По мнению Заявителя, Заказчиком неправомерно определен победитель по Закупке № МФ Т-31-21. Также Заявитель указывает на признаки сговора между Заказчиком и победителем.

В свою очередь, Комиссия установила, что при проведении Закупки № МФ Т-31-21 представлены заявки от следующих участников:

№ дата и время регистрации заявки	Наименование участника	Наименование топлива	Почтовый адрес участника	Цена 1 тонны продукции, руб., с учетом НДС	Общая стоимость партии продукции, руб., с учетом НДС
№ 1 от 17.11.2021 16:59	ООО «Газпромнефть Марин Бункер»	ТСУ-180 вид М (или аналог), содержание серы до 0,5 %	199178, г. Санкт-Петербург, В.О., 3-я линия, д.62, лит.А	46 500,00	104 625 000,00
№ 2 от 18.11.2021 09:55	ООО «СКАДАР»	Топливо мазутное средневязкое экологическое ТМС 180 по ТУЦ 0252-005-48196248-2015, РФ	183016, г. Мурманск, ул. С. Перовской, д. 17, каб. 104	47 150,00	106 087 500,00

Согласно протоколу № МФ Т-31-21-02 заседания комиссии по рассмотрению заявок на участие в запросе о предоставлении ценовой информации с ограниченным участием в электронной форме, победителем запроса признано ООО «ГАЗПРОМНЕФТЬ МАРИН БУНКЕР» с общей стоимостью партии топлива – 104 625 000 (сто четыре миллиона шестьсот двадцать пять тысяч) рублей 00 копеек, в т.ч. НДС.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу, что действия Заказчика совершены в соответствии с нормативно-правовыми актами, регламентирующими закупочную деятельность Заказчика.

Действительных доказательств, подтверждающих нарушение прав Заявителя установленными требованиями, Заявителем Комиссии не представлено.

Довод о наличии сговора между Заказчиком и победителем Комиссией признается оставленным без рассмотрения, поскольку в рамках рассмотрения жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, у антимонопольного органа отсутствует возможность рассмотрения доводов о нарушении статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Указанный правовой подход подтверждается позицией Верховного Суда Российской Федерации, отраженной в определении от 02.10.2017 № 309-КГ17-7502

по делу № А50-9299/2016.

Вместе с тем, Комиссия отмечает, что в рассматриваемом случае оспариваемая Заявителем процедура не является отдельной самостоятельной закупочной процедурой по смыслу положений Закона о закупках.

Таким образом, Заявитель не может обжаловать указанные действия Заказчика при проведении Закупки в связи с чем у Комиссии отсутствуют правовые основания для рассмотрения жалобы Заявителя.

Резюмируя изложенное, Комиссия, руководствуясь пунктом 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках, статьей 18.1 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

1. Оставить жалобу ООО «Скадар» (ИНН: 5191324073; ОГРН: 1025100836012) на действия ФГУП «РОСМОРПОРТ» (ИНН: 7702352454; ОГРН: 1037702023831) при проведении Закупки без рассмотрения.

2. Снять ограничения на размещение Процедуры, наложенные письмами Московского УФАС России от 24.11.2021 № ЕИ/71708/21 и от 01.12.2021 № ЕО/73230/21.

Настоящее решение может быть обжаловано в Арбитражном суде в течение трех месяцев со дня его принятия.