

РЕШЕНИЕ № 023/07/3-3225/2021

по результатам рассмотрения жалобы на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров

4 июля 2021 г.

г. Краснодар

лиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов (далее — лиссия) в составе:

меститель председателя комиссии:

зны Комиссии:

1 участия путем ВКС Заявителя – ООО «Импорт Лубрикантс», при истии путем ВКС Организатора торгов – ПАО «Новороссийский морской торговый порт», рассмотрев жалобу Заявителя на действия организатора торгов при организации и проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора поставки масел, смазок и технических жидкостей по 5 лотам (извещение 2110380518 опубликовано на сайте www.zakupki.gov.ru),

УСТАНОВИЛА:

Краснодарским УФАС России рассмотрена жалоба ООО «Импорт Лубрикантс» на действия ПАО «Новороссийский морской торговый порт» при организации и проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора поставки масел, смазок и технических жидкостей по 5 лотам (извещение №32110380518 опубликовано на сайте www.zakupki.gov.ru).

Информация о поступлении жалобы размещена на официальном сайте Краснодарского УФАС России www.krasnodar.fas.gov.ru.

Рассмотрение жалобы состоялось **14.07.2021 года в 11:00 часов** по адресу: **г.Краснодар, ул.Старокубанская 116А.**

Заявитель оспаривает требования к участникам торгов.

Организатор торгов возражает против доводов Заявителя, считает свои действия по проведению конкурса в электронной форме правомерными.

Судебная коллегия Краснодарского УФАС России по делу №023/07/3-3225/2021, изучив доводы Заявителя и Организатора торгов, а также представленные документы и сведения, в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», постановила следующее.

Согласно Федеральному закону от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) устанавливаются общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг юридическими лицами, установленными в части 2 статьи 1 Закона о закупках.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, 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 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Согласно положению о закупке товаров, работ, услуг способом открытого конкурса в электронной форме, утвержденного Федеральным законом от 18.07.2011г. №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» и Положением о закупке товаров, работ, услуг ПАО «Транснефть».

16.07.2021г. ПАО «НМТП» на сайтах <http://zakupki.gov.ru> и <http://www.roseltorg.ru> размещена информация о проведении закупки способом открытого конкурса в электронной форме №32110380518 на поставку масел, смазок и технических жидкостей по 5 лотам. Номер аукциона: 32110380518.

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

истникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора требования и осуществлять оценку и составление 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 заявки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные Заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

пунктом 1.1.1 Главы 5 документации о закупке предусматривается обязанность Победителя закупки предоставить Заказчику в качестве гарантии исполнения обязательств, предусмотренных п.5.9 проекта договора, в течение 2 рабочих дней с даты размещения в ЕИС итогового протокола подтверждение наличия страхового полиса (страхования ответственности Поставщика) (заверенную участником закупки копию страхового полиса) с лимитом не менее 15 000 000 (Пятнадцати миллионов) EUR (евро).

Согласно пояснений Организатора торгов, вышеуказанная гарантия должна распространять свое действие на случаи, если качество поставленного Товара послужит причиной выхода из строя (поломки) техники Покупателя, при эксплуатации которой использовался Товар поставщика, то есть Поставщик обязан возместить Покупателю документально подтвержденные расходы, понесенные последним на ремонт/замену вышедшей из строя техники или ее составных частей.

Законом №223-ФЗ заказчикам предоставлено право сформировать свою систему закупок в зависимости от особенностей осуществления деятельности, установив при необходимости дополнительные требования к участникам закупки, направленные в первую очередь на выявление в результате закупочных процедур лица, исполнение контракта которым в большей степени будет отвечать целям эффективного использования бюджетных средств, финансирования, удовлетворения потребности заказчиков в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества, надежности (определение Судебной коллегии Верховного Суда Российской Федерации от 31.07.2017 №305-КГ17-2243).

Увеличение числа участников закупки в результате предъявления к ним требований само по себе не является нарушением принципа транспарентности, если такие требования предоставляют заказчику дополнительные гарантии выполнения победителем закупки своих обязательств и не направлены на установление преимуществ отдельным

дам либо на необоснованное ограничение конкуренции (п.6 Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», утвержденного Президиумом Верховного Суда Российской Федерации 16.05.2018).

Приведенные правовые позиции, позволяя определить круг правомерных действий заказчика при установлении в документации о закупке, приводимой в соответствии с Законом №223-ФЗ, требований к участникам, отличающихся достаточной степенью строгости, указывают также на обстоятельства, наличие которых является индикатором нарушения принципов, предусмотренных п. 2 ч. 1 ст. 3 указанного Закона, которые подлежат выяснению в целях выявления в действиях заказчика фактического нарушения. Такие обстоятельства подразумевают фактическое, а не мнимое предоставление преимущественных условий участия в закупке для отдельных хозяйствующих субъектов, ограничение возможности участия наибольшего числа конкурентов в целях обеспечения победы в закупке данных хозяйствующих субъектов.

В части отсутствия в Приложении №1 описания товара Организатор торгов пояснил следующее.

В п. 3 документации о закупке по лоту №2 в техническом задании, а также в приложении №1 к техническому заданию, установлено требование к позиции №1 моторное масло (SAE 15W-40, VDS-3). В связи с многочисленными запросами потенциальных участников закупки и в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011г. №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» и постановлением о закупке товаров, работ, услуг ПАО «Транснефть» были внесены изменения в документацию о закупке в части спецификации к позиции №1 моторное масло (SAE 15W-40, VDS-3, API CI-4/CH-4, ACEA E7), а именно самым увеличив спецификацию масел, соответствующих требованиям Заказчика (ПАО «НМТП»).

Вместе с тем, в части сроков поставки товара, Организатор торгов пояснил, что статья 432 ГК РФ предусматривает, что договор считается заключенным, если между сторонами в требуемой в подлежащих случаях форме достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора.

Согласно статье 30 ГК РФ следует, что существенным условием договора купли-продажи и его разновидности - договора поставки является предмет сделки (ст. ст. 454, 455, 465, 506 ГК РФ).

Условие о сроке поставки товара не является существенным условием договора (п.7 Постановления Пленума ВАС РФ от 22.10.1997 №18 «О некоторых вопросах, связанных с применением положений Гражданского кодекса Российской Федерации о договоре поставки»).

Ссылка на ст. 508 ГК РФ, на которую ссылается Заявитель жалобы, не подлежит применению в рассматриваемом случае, так как договором предусмотрено порядок поставки отдельных партий - по заявке Заказчика.

Указанный порядок обусловлен отсутствием у Заказчика возможности опления и хранения на принадлежащей ему территории крупных партий ГСМ, а также отсутствием возможности заранее определить количество ГСМ, необходимое для технического обслуживания и ремонта самоходных и транспортных средств, машин и механизмов.

Таким образом, данный довод Заявителя жалобы является необоснованным и не соответствующим закону и сложившейся судебной практике.

В части информации о сроках и порядке оплаты поставленного товара указано следующее.

Скупочной документацией предусмотрено, что обязательство поставщика по Поставке Товара считается исполненным с даты поставки Товара на склад Покупателя, что подтверждается отметкой Покупателя (от представителя) в товарной накладной (Торг - 12) или УПД (п. 2.6. Договора).

Согласно п. 3.2. Договора, при передаче Товара и подписании сторонами товарной накладной (ТОРГ-12) или УПД, Поставщик обязан передать Покупателю следующие документы:

- декларацию о соответствии ТРТС 030/2012;
- паспорт качества;
- паспорт безопасности.

Также документ, подтверждающий гарантийные обязательства на Товар;

- упаковочный лист;
- инструкции по эксплуатации и хранению Товара (в случае если требование применимо к Товару);
- разрешение Федеральной службы по экологическому, технологическому и атомному надзору России (Ростехнадзор РФ) на применение Товара (в случае если требование применимо к Товару).

лата Покупателем производится в срок, не превышающий 15 (пятнадцати) рабочих дней с даты поставки Товара на основании предоставленных Покупателю оригиналов счета, счета-фактуры и подписанной Сторонами товарной накладной по форме ТОРГ-12 или УПД (п. 4.4. Договора).

Срок оплаты Товара, исходя из условий Договора, составляет минимум 21 календарный день.

Согласно п. 3 ст. 169 гл. 21 Налогового кодекса Российской Федерации при совершении операций, признаваемых объектом налогообложения в отношении добавленной стоимости, налогоплательщик обязан выставлять счета-фактуры. При этом на основании п. 3 ст. 168 Налогового кодекса указанные счета-фактуры выставляются не позднее пяти дней, начиная со дня отгрузки товара (выполнения работ, оказания услуг, передачи имущественных прав).

После передачи Товара по накладной или УПД, Поставщик имеет 5 календарных дней для составления и предоставления Заказчику счета-фактуры в соответствии с требованиями Налогового кодекса РФ. После получения счета и счета-фактуры Заказчик осуществляет оплату в сроки, установленные Договором на основании подписанной Сторонами накладной или УПД.

Таким образом, никаких противоречий в части порядка и сроков оплаты поставленного Товара в проекте договора не усматривается.

Положения обращения в антимонопольный орган закреплены ч.10 ст. 3 Закона о закупках. Так, в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 35-ФЗ «О защите конкуренции», с учетом особенностей, установленных в ст. 3, действия (бездействие) заказчика, комиссии по осуществлению закупок, оператора электронной площадки при закупке товаров, работ, услуг, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки. Обжалование осуществляется в следующих случаях:

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;

нарушение оператором электронной площадки при осуществлении закупки товаров, работ, услуг требований, установленных настоящим

Федеральным законом;

неразмещение в единой информационной системе положения о закупке, изменений, внесенных в указанное положение, информации о закупке, информации и документов о договорах, заключенных заказчиками по результатам закупки, а также иной информации, подлежащей в соответствии с настоящим Федеральным законом размещению в единой информационной системе, или нарушение сроков такого размещения;

требование к участникам закупки требований, не предусмотренных документацией о конкурентной закупке;

осуществление заказчиками закупки товаров, работ, услуг в отсутствие утвержденного и размещенного в единой информационной системе положения о закупке и без применения положений Федерального закона от 5 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», предусмотренных частью 8.1 настоящей статьи, частью 5 статьи 8 настоящего Федерального закона, включая нарушение порядка применения указанных положений;

неразмещение в единой информационной системе информации или размещение недостоверной информации о годовом объеме закупки, которую заказчики обязаны осуществить у субъектов малого и среднего предпринимательства.

на заседании по рассмотрению дела №023/07/3-3225/2021 в действиях организатора торгов не установлены нарушения, предусмотренные частью 10 статьи 3 Закона №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

исходя из части 20 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов,

на основании изложенного, в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

иззнать ООО «Импорт Лубрикантс» на действия ПАО «Новороссийский морской торговый порт» при организации и проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора поставки масел, смазок и технических жидкостей по 5 лотам (извещение 2110380518 опубликовано на сайте www.zakupki.gov.ru) обоснованной.

меститель

председателя Комиссии:

члены Комиссии:

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.