

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее - Комиссия) на основании приказа Хабаровского УФАС России от «25» февраля 2021 №66 о возбуждении дела и создании комиссии по рассмотрению дела признакам нарушения межмуниципальным ООО «Межрайтопливо» части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в изменении (увеличении) цены заключенных по результатам проведенной закупки на право заключения договора поставки в феврале-марте 2019 года нефтепродуктов для выработки тепловой энергии для социальных нужд муниципальных районов Хабаровского края (извещение №31907481397), в соответствии с частью 13 статьи 44 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

**установила:**

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю поступило обращение СУ СК по Хабаровскому краю и Еврейской автономной области на действия ООО «Межрайтопливо» при проведении закупки на поставку нефтепродуктов.

Из обращения следует, что заказчиком в результате неправомерно проведенной переторжки победителем закупки по лотам №№7,8 признано ООО «Востоктрейд», в ходе исполнения заключенных с обществом договоров цена договоров (закупаемого товара) увеличена.

В ходе изучения материалов дела установлено следующее.

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 о закупках).

В соответствии с частью 2 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 данной статьи 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 осуществления закупок

способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 указанного закона, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения (часть 2 статьи 2 Закона о закупках).

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 о закупках).

Положением о закупке предусматриваются конкурентные и неконкурентные закупки, устанавливается порядок осуществления таких закупок с учетом положений Закона о закупках (часть 2 статьи 3 Закона о закупках).

Участником закупки может быть 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 Закон 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.

В силу части 9 статьи 3.2 Закона о закупках для осуществления конкурентной закупки заказчик разрабатывает и утверждает документацию о закупке (за исключением проведения запроса котировок в электронной форме), которая размещается в единой информационной системе вместе с извещением об осуществлении закупки и включает в себя сведения, предусмотренные в том числе частью 10 статьи 4 указанного закона.

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 о закупке и документации о закупке, изменения, вносимые в такое извещение и такую документацию, разъяснения такой документации, протоколы, составляемые в ходе закупки, 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 (часть 5 статьи 4 Закона о закупках).

В извещении об осуществлении конкурентной закупки, в документации о конкурентной закупке, в частности, должны быть указаны в том числе сведения о начальной (максимальной) цене договора (цене лота), либо формула цены, устанавливающая правила расчета сумм, подлежащих уплате заказчиком поставщику (исполнителю, подрядчику) в ходе исполнения договора, и максимальное значение цены договора, либо цена единицы товара, работы, услуги и максимальное значение цены договора (пункт 5 части 8, пункт 5 части 10 статьи 4 Закона о закупках).

Согласно части 10 указанной статьи, в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе: требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, установленные заказчиком и предусмотренные техническими регламентами в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, документами, разрабатываемыми и применяемыми в национальной системе стандартизации, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о стандартизации, иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика. Если заказчиком в документации о закупке не используются установленные в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, законодательством Российской Федерации о стандартизации требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, в документации о закупке должно содержаться обоснование необходимости использования иных требований, связанных с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика (пункт 1); требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке (пункт 2); требования к описанию участниками закупки поставляемого товара, который является предметом конкурентной закупки, его функциональных характеристик (потребительских свойств), его количественных и качественных характеристик, требования к описанию участниками такой закупки выполняемой работы, оказываемой услуги, которые являются предметом конкурентной закупки, их количественных и

качественных характеристик (пункт 3); место, условия и сроки (периоды) поставки товара, выполнения работы, оказания услуги (пункт 4); порядок формирования цены договора (цены лота) с учетом или без учета расходов на перевозку, страхование, уплату таможенных пошлин, налогов и других обязательных платежей (пункт 7); требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям (пункты 9, 10); критерии оценки и сопоставления заявок на участие в закупке (пункт 13); порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке (пункт 14).

01.02.2019 на официальном сайте Российской Федерации [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) межмуниципальным (межрайонным) ООО «Межрайтопливо» размещено извещение №31907481397 о проведении открытого запроса предложений на право заключения договора поставки в феврале — марте 2019 нефтепродуктов для выработки тепловой энергии для социальных нужд муниципальных районов Хабаровского края, документация о закупке, проект договора поставки. Срок подачи заявок — с 01.02.2019 по 18.02.2019. Дата подведения итогов — 18.02.2019.

В соответствии с техническим заданием по лоту №7 к поставке требуется мазут топочный М-100 в количестве 3000 тонн плюс минус 30% , предельная цена за тонну с учетом НДС — 31 423 руб., **предельная цена договора с учетом НДС— 94 269 000 руб.**, по лоту №8 к поставке требуется мазут топочный М-100 и (или) топливо судовое остаточное 100 марки RME 180, RMG 380 в количестве 3200 тонн плюс минус 30%, предельная цена за тонну с учетом НДС — 29 393,00 руб., **предельная цена договора с учетом НДС— 94 057 600,00 руб.**

Пунктом 4 документации о проведении открытого запроса предложений предусмотрено проведение переторжки с целью добровольного повышения участниками закупки предпочтительности своих заявок путем снижения первоначальной (указанной в заявке) цены при условии сохранения остальных положений заявки без изменений. Переторжка должна проводиться только после оценки, сравнения и предварительного ранжирования допущенных заявок. Решение о проведении переторжки принимает закупочная комиссия. После проведения переторжки закупочная комиссия производит необходимые подсчеты в соответствии с ранее объявленными критериями и учитывает цены, полученные в ходе переторжки, при оценке заявок и построении итоговой ранжировки заявок. Заявки участников, приглашенных на переторжку, но в ней не участвовавших, учитываются при построении итоговой ранжировки заявок по первоначальной цене.

Таким образом, проведение переторжки установлено закупочной документацией, в связи с чем не может считаться неправомерным.

Как следует из протоколов от 18.02.2019 №23/2019, от 18.02.2019 №25/2019

заседания закупочной комиссии, на участие в закупке по лоту №7 поступило 3 заявки (ООО «Хабаровская топливная компания» с ценой предложения 88 500 000 руб., ООО «Востоктрейд» с ценой предложения 93 000 000 руб., ООО «Флагман» с ценой предложения 92 670 000 руб.), по лоту №8 поступило 2 заявки (ООО «Востоктрейд» с ценой предложения 92 800 000 руб., ООО «Флагман» с ценой предложения 92 640 000 руб.), которые допущены к участию в закупке, закупочной комиссией принято решение о проведении переторжки, срок переторжки установлен с 21.02.2019 по 10:00 22.02.2019.

Согласно протоколу от 22.02.2019 №27/2019, по результатам переторжки по лоту №7 итоговые ценовые предложения ООО «Востоктрейд» - 92 100 000 руб., ООО «Флагман» - 92 220 000 руб., ООО «Хабаровская топливная компания», ранее предложившее цену в сумме 88 500 000 руб. в переторжке не участвовало, победителем признано ООО «Востоктрейд», принято решение направить проект договора ООО «Востоктрейд», предельная сумма по договору — 92 100 000 руб., по лоту №8 по результатам переторжки ООО «Востоктрейд» предложило 91 840 000 руб., ООО «Флагман» - 92 160 000 руб., закупочной комиссией победителем признано ООО «Востоктрейд», принято решение направить проект договора ООО «Востоктрейд», предельная сумма по договору — 91 840 000 руб.

По результатам закупки по лоту №7 04.03.2019 с ООО «Востоктрейд» заключен договор №ВТ-В/2019 (соц) на поставку мазута топочного в количестве 3000 тонн, цена договора — 92 100 000 руб., срок исполнения договора — с 04.03.2019 по 31.03.2019.

По результатам закупки по лоту №8 04.03.2019 с ООО «Востоктрейд» заключен договор №ВТ-С/2019 (соц) на поставку мазута топочного в количестве 3200 тонн, цена договора — 91 840 000 руб., срок исполнения договора — с 04.03.2019 по 31.03.2019.

Дополнительными соглашениями от 12.03.2019 №2 к договору поставки нефтепродуктов №ВТ-В/2019 (соц), от 21.03.2019 №3 к договору поставки нефтепродуктов №ВТ-В/2019 (соц), цена договоров изменена путем ее увеличения - начальная (максимальная) цена договора — 94 269 000.00 руб., начальная (максимальная) цена договора — 94 057 600,00 руб.

Указанные дополнительные соглашения заключены со ссылкой на пункт 26.15 Положения о закупках товаров, работ, услуг ООО «Межрайтопливо», а также в связи с существенным более чем на 5% колебанием закупочных цен на рынке нефтепродуктов.

Частями 1, 5 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) при проведении торгов, запроса котировок цен, запроса котировок и иных проводимых в соответствии с Законом о закупках закупок запрещено совершать действия, которые приводят либо могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Указанной статьей установлены антимонопольные требования к торгам, запросу котировок цен на товары, запросу предложений, а также к иным закупкам, проводимым в соответствии с Законом о закупках.

Несмотря на ссылки заказчика на пункт 26.15 Положения о закупках товаров, работ, услуг, изменение договора, заключенного в соответствии с требованиями Закона о закупках, в части увеличения цены заключенных договоров, которая имела существенное значение для формирования заявок, при определении победителя закупки недопустимо, поскольку влечет для данного поставщика создание преимущественных условий ведения предпринимательской деятельности на рынке поставки нефтепродуктов.

В связи с чем в действиях заказчика усматриваются признаки нарушения части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Руководствуясь частью 13 статьи 44 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

**определила:**

1. Назначить дело № 8-01/495(027/01/17-200/2021) к рассмотрению **на «11» час. «00» мин. «31» марта 2021**, по адресу: г. Хабаровск, ул. Запарина, 67, каб. 2.
2. Привлечь к участию в рассмотрении дела в качестве ответчика межмуниципальное ООО «Межрайтопливо» (ул. Запарина, д.53, офис 36, г. Хабаровск, 680000).
3. Привлечь к участию в рассмотрении дела в качестве заинтересованного лица ООО «Востоктрейд» (ул. Калинина, д.8, офис 21, г. Хабаровск, 680000).
4. Привлечь к участию в рассмотрении дела в качестве заявителя СУ СК России по Хабаровскому краю и Еврейской автономной области (Уссурийский бульвар, д.5, г. Хабаровск, 680000).
5. Лицам, привлеченным к участию в деле, представить мотивированный отзыв с приложением подтверждающих документов.

В соответствии с частью 1 статьи 43 Закона о защите конкуренции с момента возбуждения дела о нарушении антимонопольного законодательства лица, участвующие в деле, имеют право знакомиться с материалами дела, делать выписки из них, представлять доказательства и знакомиться с доказательствами, задавать вопросы другим лицам, участвующим в деле, заявлять ходатайства, давать пояснения в письменной или устной форме комиссии, приводить свои доводы по всем возникающим в ходе рассмотрения дела вопросам, знакомиться с ходатайствами других лиц, участвующих в деле, возражать против ходатайств, доводов других лиц, участвующих в деле.

Вы можете принять участие в заседании по рассмотрению дела посредством видеоконференц-связи (далее - ВКС). Для этого необходимо подать ходатайство на участие в рассмотрении дела (с приложением доверенностей лиц, которые намерены принять участие в заседании комиссии) посредством ВКС не позднее чем за 24 часа до времени рассмотрения дела по адресу электронной почты [to27@fas.gov.ru](mailto:to27@fas.gov.ru) и установить программу и необходимые плагины с сайта [scopia.fas.gov.ru](http://scopia.fas.gov.ru). Номер собрания 09760272.