

На сайте Единой электронной торговой площадки по адресу <https://www.roseltorg.ru/procedure/COM10101700011/> 09.10.2017 опубликовано извещение № COM10101700011 о проведении открытой процедуры ИМ-392 Приглашения делать оферты с предварительной квалификацией в электронной форме для заключения договоров на предоставление услуг по морской перевозке 20 фут. контейнеров, генерального груза, автомобильной и тяжелой техники по маршруту порт г. Находка – рейд п. Тилички для АО «Аметистовое».

ООО "Альянс-ДВ Камчатка" 18.10.2017 в 08 часов 18 минут (время камчатское) в порядке, установленном Документацией о закупке, подало заявку на участие в данной закупке и с этого момента является участником данной закупки.

Будучи участником данной закупки, проводимой в форме запроса предложений, ООО "Альянс-ДВ Камчатка" в целях ознакомления с закупочной деятельностью заказчика ООО "Интерминералс" и требованиями к закупке (порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров) решило ознакомиться с Положением о закупке заказчика ООО "Интерминералс".

Принимая во внимание, что процедура закупки № COM10101700011 проводится в форме запроса предложений, в соответствии с требованиями ч. 3 ст. 3 Федерального закона № 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" заказчик обязан предусмотреть данный способ закупки в положении о закупке и установить в положении о закупке порядок закупки указанным способом.

Вместе с тем, на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок <http://www.zakupki.gov.ru/> положение о закупке заказчика ООО "Интерминералс" отсутствует. Попытки найти положение о закупке заказчика ООО "Интерминералс" в реестре положений о закупках на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок оказались безрезультатными.

Ознакомившись с размещенной документацией о закупке по извещению № COM10101700011 ООО "Альянс-ДВ Камчатка" полагает, что условия проведения закупки заказчиком ООО "Интерминералс" услуг по морской перевозке 20 фут. контейнеров, генерального груза, автомобильной и тяжелой техники по маршруту порт г. Находка – рейд п. Тилички для АО «Аметистовое» не соответствуют требованиям Федерального закона № 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" и существенно ограничивают конкуренцию по отношению к участникам закупки по следующим основаниям.

Согласно пункту 2.4. проекта договора морской перевозки грузов по прибытии судна в пункт назначения – рейд п/п Тилички Исполнитель обязан

произвести, своими силами и за свой счет, выгрузку груза с борта судна на плав.средства – плашкоуты, предоставленные Заказчиком - АО «Аметистовое».

Согласно пункту 3.5. проекта договора морской перевозки грузов Заказчик обязан обеспечить, в присутствии представителя Заказчика, своими силами и за счет, проведение погрузочных работ (грузовых операций) в порту г. Находка и разгрузочных работ на рейде в порту назначения.

Согласно п. 3.6. проекта договора морской перевозки грузов Заказчик обязуется за свой счет и своими силами, по прибытии в п/п Тилички, предоставить плав.средства для проведения рейдовой выгрузки судна.

При этом, согласно пункту 13 (Требование к судам) Задания на выбор подрядчика на предоставление услуг по морской перевозке 20 фут. контейнеров, генерального груза, автомобильной и тяжелой техники по маршруту порт г. Находка – рейд п. Тилички для АО «Аметистовое» (далее – Техническое задание) судно Исполнителя должно быть оснащено 2 (двумя) баржами с аппарелью грузоподъемностью до 20 тонн и 1 (одной) баржей с аппарелью грузоподъемностью до 40 тонн.

Вместе с тем, проектом договора морской перевозки грузов вообще не предполагается использование предусмотренных пунктом 13 (Требования к судам) Задания барж ни Исполнителем, ни Заказчиком данного договора.

Таким образом, требование к оснащению судна Исполнителя 3 (тремя) баржами с аппарелью в отсутствие необходимости подобного оснащения для оказания услуг по морской перевозке в соответствии с условиями проекта договора, содержащегося в Документации о закупке, является явной дискриминацией и необоснованным ограничением конкуренции по отношению к участникам данной закупки.

Кроме того, оснащение судна Исполнителя вышеуказанными баржами существенно уменьшит полезную грузоподъемность судна, что приведет к необходимости увеличения количества рейсов по доставке груза и, соответственно, к экономически неэффективному расходованию денежных средств Заказчика на приобретение услуг по морской перевозке в соответствии с Документацией о закупке.

Согласно пункту 13 (Требование к судам) Технического задания судно Исполнителя (контрагента) должно быть не старше 1993 года постройки.

Вместе с тем, в Документации о закупке отсутствует какое-либо обоснование ограничения использования Исполнителем (контрагентом) для исполнения условий проекта договора морской перевозки грузов судов не старше 1993 года постройки при условии наличия на таком судне всей необходимой разрешительной документации для его эксплуатации, в том числе в целях перевозки опасных грузов.

Таким образом, требование Технического задания о том, что судно Исполнителя (контрагента) должно быть не старше 1993 года постройки явно носит дискриминационный характер и необоснованно ограничивает конкуренцию по отношению к участникам закупки.

Согласно пункту 39 Приглашения делать оферты от 19.09.2017 № ИМ-392 одним из критериев квалификационного отбора (критерий № 6) является опыт выполнения контрагентом услуг по морской перевозке грузов в условиях тяжелой ледовой обстановки.

Вместе с тем, документация о закупке не содержит разъяснений, по каким именно характеристикам или показателям (сплоченность льда, толщина льда и прочее) эти условия определяются Заказчиком как условия тяжелой обстановки.

Таким образом, в критерии № 6 квалификационного отбора Заказчиком установлены не измеряемые требования к участникам закупки в части определения условий тяжелой ледовой обстановки.

Согласно пункту 39 Приглашения делать оферты от 19.09.2017 № ИМ-392 одним из критериев квалификационного отбора (критерий № 1) является регистрация юридического лица в установленном законом порядке не менее чем за 2 (два) года до дня размещения документации о проведении процедуры.

Вместе с тем, согласно пункту 39 Приглашения делать оферты от 19.09.2017 № ИМ-392 одним из критериев квалификационного отбора (критерий № 6) является опыт выполнения контрагентом услуг по морской перевозке грузов в условиях тяжелой ледовой обстановки в течение 5 (пяти) последних лет предприятиям, организациям, учреждениям работающим в сфере ЖКХ или в других отраслях промышленности, подтвержденный документально.

Таким образом, чтобы соответствовать одновременно критериям №№ 2 и 6, при условии, что участник считается прошедшим предварительный квалификационный отбор, если по предоставленным им документам не обнаружено несоответствий по критериям квалификационного отбора №№ 1-7, контрагент должен быть зарегистрирован в качестве юридического лица или индивидуального предпринимателя в установленном законом порядке не менее чем за 5 (пять) лет до дня размещения документации о проведении процедуры.

Кроме того, ООО «Альянс-ДВ Камчатка» ранее уже оказывала АО «Аметистовое» услуги морской перевозки грузов без каких-либо замечаний и нареканий со стороны Заказчика и заинтересовано в дальнейшем сотрудничестве. Несмотря на то, что с даты создания ООО «Альянс-ДВ Камчатка» прошло 1,5 года Общество наращивает материально-техническую базу, в том числе приобрело морские суда, гидротехнические сооружения (причал) и специализированную портовую погрузочно-

разгрузочную технику (портовые краны) в портпункте Тилички, в том числе предназначенную для погрузки/выгрузки опасных грузов.

В соответствии с пунктом 7 Приглашения делать оферты от 19.09.2017 № ИМ-392 Срок подачи Предложений – до 18.10.2017, 09 часов 00 минут (местного времени, МСК+9). Срок начала подачи Предложений не регламентируется, Предложения принимаются с момента опубликования настоящего Приглашения.

Как указано выше данное Приглашение делать оферты и Документация о закупке было опубликовано 09.10.2017 на сайте Единой электронной торговой площадки по адресу <https://www.roseltorg.ru/procedure/COM10101700011/>.

В соответствии с пунктом 14 Приглашения делать оферты от 19.09.2017 № ИМ-3 9 2 любой участник имеет право обратиться к Организатору за разъяснениями положений Приглашения. За разъяснениями следует обращаться к лицам, указанным в п. 11 Приглашения. Все запросы на разъяснение размещаются в электронном виде на электронной площадке по форме согласно Приложению № 3 к Приглашению. В течение 3 рабочих дней со дня поступления указанного запроса Организатор направляет в форме электронного документа посредством электронной торговой площадки разъяснения положений Приглашения. Не позднее чем в течение трех дней со дня предоставления указанных разъяснений такое разъяснение размещается Организатором на электронной площадке и на официальном интернет-сайте Организатора с указанием предмета запроса. Организатор вправе оставить без ответа и рассмотрения любой запрос на разъяснение, полученный менее чем за 10 дней до истечения Срока подачи Предложений.

Первоначально, 16.10.2017, генеральный директор ООО "Альянс-ДВ Камчатка" Волченко Р.С. созвонился по контактному телефону 8-924-792-08-88, указанному в Извещении о Приглашении делать оферты от 19.09.2017 № ИМ-392, с представителем организатора закупки с вопросом куда необходимо направить Запрос на разъяснение по процедуре данной закупке, на что был получен ответ, что Запрос на разъяснение необходимо направить на эл.почту, указанную в Извещении: a.bilash@imm-kamchatka.ru. Далее, 16.10.2017 ООО "Альянс-ДВ Камчатка" направило Запрос на разъяснение по данной закупке на указанный адрес электронной почты.

Ознакомившись более внимательно со всей Документацией о закупке, согласно которой все запросы на разъяснение размещаются в электронном виде на электронной площадке по форме согласно Приложению № 3 к Приглашению, ООО "Альянс-ДВ Камчатка" 17.10.2017 направило организатору закупки запрос на разъяснение в электронном виде на электронной площадке по форме, предусмотренной Приглашением делать оферты.

Ответ на данный запрос на разъяснение поступил на адрес электронной

почты ООО "Альянс-ДВ Камчатка" только 20.10.2017, то есть после окончания срока подачи заявок, следующего содержания: "Предложение и вся документация должна соответствовать техническому заданию".

ООО "Альянс-ДВ Камчатка" полагает, что подобный ответ не может быть расценен как разъяснение по существу Документации о закупке, в том числе технического задания, поскольку в запросе ООО "Альянс-ДВ Камчатка" на разъяснение были сформулированы конкретные вопросы по условиям закупки, имеющие прямое отношение к сути оказания услуг по морской перевозке опасных грузов для нужд АО "Аметистовое".

Более того, принимая во внимание, что срок между датой опубликования данного Приглашения делать оферты и датой окончания срока подачи Предложений составил 9 дней, положения пункта 14 Приглашения о праве организатора закупки оставить без ответа любой запрос на разъяснение носит явно дискриминационный характер, ставит в неравноправное и несправедливое положение одного участника закупки перед другим (другими) участником (участниками) закупки, которым организатор закупки, по своему усмотрению, может дать соответствующее разъяснение.

Таким образом, в данном случае явно нарушаются принципы информационной открытости закупки, равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки в целом, и по отношению к ООО «Альянс-ДВ Камчатка» в частности.

Кроме того, 17.10.2017 на сайте Единой электронной торговой площадки по адресу <https://www.roseltorg.ru/procedure/COM10101700011/> в разделе "Документация" размещены Изменения, согласно которым продлены следующие сроки: сроки подачи предложений до 19.10.2017 г. 9:00 (местного времени, МСК+9); рассмотрение заявок на участие в процедуре ПДО будет проведено в период с 19.10.2017 по 30.10.2017; подведение итогов ПДО будет проведено не позднее 31.10.2017.

Вместе с тем, соответствующие изменения в пункты 7 и 9 Приглашения делать оферты от 19.09.2017 № ИМ-392 организатором закупки в нарушение требований пункта 15 Приглашения не внесены.

При этом, в соответствии с пунктом 25.2. Приглашения делать оферту Предложения на электронную торговую площадку могут быть поданы до истечения Срока подачи Предложений, указанного в п. 7 Приглашения, то есть до 18.10.2017. В соответствии с п. 25.3. Приглашения делать оферту участники должны подать Предложения до истечения Срока подачи Предложений, указанного в п. 7 Приглашения, то есть до 18.10.2017.

Таким образом, принимая во внимание, что опубликованными 17.10.2017 на сайте Единой электронной торговой площадки по адресу <https://www.roseltorg.ru/procedure/COM10101700011/> в разделе "Документация"

Изменениями, согласно которым изменены сроки подачи предложений, сроки рассмотрения предложений и сроки подведения итогов Приглашения делать оферты, фактически внесены изменения в Приглашение делать оферты, то согласно пункту 15 Приглашения делать оферту в случае опубликования изменений в Приглашение менее чем за 15 дней до истечения Срока подачи Предложений, Срок подачи Предложений должен быть продлен Организатором так, чтобы со дня размещения на электронной площадке, на официальном интернет-сайте Организатора внесенных в Приглашение изменений до истечения Срока подачи Предложений оставалось не менее чем 15 дней (за исключением продления срока подачи Предложений).

Вместе с тем, организатором закупки решение о продлении срока подачи Предложений не принято, 19.10.2017 прием Предложений прекращен и в настоящее время статус закупки по извещению № СОМ10101700011 – вскрытие конвертов.

ООО "Альянс-ДВ Камчатка" полагает, что подобные изменения в Документацию о закупке умышленно вводят в заблуждение участников закупки относительно порядка и сроков проведения процедуры данной закупки, нарушают принцип информационной открытости закупки. Более того, игнорирование организатором закупки ООО "Интерминералс" запроса ООО "Альянс-ДВ Камчатка" на разъяснение в совокупности с внесенными в Документацию о закупке в нарушение требований пункта 15 Приглашения делать оферту изменениями может свидетельствовать о действиях организатора закупки, которые приведут или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

ООО «Альянс-ДВ Камчатка», будучи добросовестным хозяйствующим субъектом, имеет намерение участвовать в процедуре ИМ-392 Приглашения делать оферты с предварительной квалификацией в электронной форме для заключения договоров на предоставление услуг по морской перевозке 20 фут. контейнеров, генерального груза, автомобильной и тяжелой техники по маршруту порт г. Находка – рейд п. Тилички для АО «Аметистовое».

Вместе с тем, ООО «Альянс-ДВ Камчатка» полагает, что изложенные в Документации о закупке № СОМ10101700011 требования к участникам закупки (контрагентам) приводят к существенному ограничению конкуренции, в том числе прав и законных интересов ООО «Альянс-ДВ Камчатка» на участие в запросе предложений по данной закупке.

07 ноября 2017 года в адрес УФАС России по Камчатскому краю от ООО «Интерминералс» поступили возражения на жалобу ООО «Альянс-ДВ Камчатка», из которых следует, что в статье 1 Федерального закона от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» установлен закрытый перечень юридических лиц,

которые должны соблюдать установленные в настоящем ФЗ общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг.

ООО «Интерминералс» полагает, что ни ООО «Интерминералс», ни АО «Аметистовое» не попадают ни под один критерий, установленный ст.1 Закона № 223-ФЗ, в связи с чем у данных юридических лиц отсутствует обязанность руководствоваться нормами указанного закона при проведении внутренней процедуры «Предложения делать оферты».

Таким образом, отсутствуют правовые основания для рассмотрения жалобы ООО «Альянс-ДВ Камчатка» на действия организатора процедуры – приглашения делать оферты – ООО «Интерминералс» в рамках статьи 18.1 Закона № 135-ФЗ на предмет соблюдения ООО «Интерминералс» норм Закона № 223-ФЗ при организации и проведении закупки.

Кроме того, Общество отмечает, что в ООО «Интерминералс» в настоящее время действует Регламент проведения закупок товаров, работ, услуг для нужд управляемых, зависимых и дочерних обществ, утвержденный приказом генерального директора от 04.07.2016 № 083, являющийся локальным нормативным актом, определяющим процедуру проведения закупок, в т.ч. в управляемом обществе ООО «Интерминералс» - АО «Аметистовое», и нормы которого коррелируют с нормами Закона № 223-ФЗ, регламентирующими основные принципы проведения закупок, права и обязанности участников торгов и др.

В целях заключения договора морской перевозки 20-футовых контейнеров, генерального груза, автомобильной и тяжелой техники ООО «Интерминералс» был выбран предусмотренный п.9.2 Регламента способ закупки с использованием процедур обоснования выбора контрагента – предложение делать оферты.

В соответствии с разделом 10 Регламента на сайте «Единая электронная площадка» было опубликовано извещение о проведении открытой процедуры – Предложение делать оферты, размещена вся документация о закупке: приглашение с перечнем критериев для предварительного квалификационного отбора, проект договора перевозки, задание на выбор перевозчика (техническое задание) с перечнем технических требований к контрагенту и его судам, разрешительной документации, профессиональному уровню персонала.

При этом требования и критерии к участникам изложены в соответствии с установленными в Регламенте принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации, измеряемости и однозначности заявленных критериев, а также минимизации издержек заказчика и достижение лучших экономических условий.

Так, требование Заказчика к «возрасту» участников (регистрация в качестве

юридического лица не менее, чем за два года до даты размещения документации), их опыту и «возрасту» судов, ему принадлежащих (не ранее 1993 года) направлено исключительно на защиту коммерческих интересов АО «Аметистовое», в целях уменьшения налоговых рисков при зачете НДС, рисков признания налоговыми органами неосмотрительности при выборе контрагента, снижения возможных неблагоприятных последствий в случае возможного повреждения/утраты вследствие поломки возрастного судна и т.д.

Требование к наличию опыта выполнения контрагентом услуг по морской перевозке грузов в условиях тяжелой ледовой обстановки является измеримым, термин «тяжелая ледовая обстановка» употребляется во многих подзаконных нормативных актах РФ, в т.ч. в постановлениях Правительства, а также ведомственных актах Федерального агентства морского и речного транспорта и Росгидромет. Проверить соответствие участника заявленному требованию возможно: просмотреть судовые журналы, а также проверить наличие заключенных ранее договоров на оказание услуг по ледовой проводке.

Дополнительно Общество обращает внимание на то, что процедура – «приглашения делать оферты» не может быть отнесена к торгам.

Таким образом, Общество считает, что так как Закон № 223-ФЗ в данном случае не подлежит применению, а процедура запроса предложений не относится к торгам по смыслу положений Закона № 135-ФЗ, следует вывод, что пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона № 135-ФЗ не предусмотрено право ООО «Альянс-ДВ Камчатка» на обжалование действий ООО «Интерминералс» при проведении этапа коммерческих переговоров и при проведении процедуры оценки и сопоставления заявок, поданных в рамках процедуры – приглашения делать оферты.

На основании изложенного, ООО «Интерминералс» просит признать жалобу необоснованной.

При исследовании материалов дела, документации при организации и проведении закупки по извещению № СОМ 10101700011 о проведении открытой процедуры ИМ-392 для заключения договоров на предоставление услуг по морской перевозке 20 фут. контейнеров, генерального груза, автомобильной и тяжелой техники по маршруту порт г.Находка – рейд п.Тилички для АО «Аметистовое», Комиссия УФАС России по Камчатскому краю пришла к следующим выводам.

Одним из основных принципов закупки товаров, работ, услуг, предусмотренных п. 1 ч. 1 ст. 3 Федерального закона № 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" является информационная открытость закупки.

В соответствии с ч. 1 ст. 4 Федерального закона № 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" положение о закупке, изменения, вносимые в указанное положение, подлежат обязательному размещению в единой информационной системе не позднее чем в течение пятнадцати дней со дня утверждения.

В соответствии с пунктами 1 и 3 ч. 10 ст. 3 Федерального закона № 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" участник закупки вправе обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном антимонопольным органом, действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг в случаях:

неразмещения в единой информационной системе положения о закупке, изменений, вносимых в указанное положение;

осуществления 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 N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд".

Кроме того, требованиями ст. 18.1. Федерального закона N 135-ФЗ "О защите конкуренции" предусмотрено, что в соответствии с правилами данной статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Федеральным законом N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц".

В соответствии с частью 1 статьи 3 Федерального закона № 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются 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 не измеряемых требований к участникам закупки.

В соответствии с частью 5 статьи 4 Федерального закона № 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" 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.

1. В соответствии с Уведомлением о поступлении жалобы, направленном в адрес ООО «Интерминералс» (исх. от 01.11.2017 года № 3548/1/05), Общество к рассмотрению жалобы не предоставило Положение о закупке (или иной документ, в соответствии с которым проводился запрос предложений), а также нарушило требование ч.1 ст.4 № 223-ФЗ.
2. На момент рассмотрения Жалобы ООО «Интерминералс» не приостановило процедуру организации и проведения закупки по извещению № СОМ 10101700011 о проведении открытой процедуры ИМ-392 для заключения договоров на предоставление услуг по морской перевозке 20 фут. контейнеров, генерального груза, автомобильной и тяжелой техники по маршруту порт г.Находка – рейд п.Тиличики для АО «Аметистовое» в соответствии с требованиями, изложенными в Уведомлении о поступлении жалобы, а также в соответствии с требованиями ч.ч. 18,19 ст. 18.1 № 135-ФЗ.
3. В соответствии с частью 1 статьи [10](#) Гражданского кодекса Российской Федерации не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции. Согласно пункту 3 статьи 22 Закона о защите конкуренции основными функциями антимонопольного органа являются предупреждение недобросовестной конкуренции, а также других нарушений антимонопольного законодательства со стороны, в том числе хозяйствующих субъектов. Из указанной нормы следует, что антимонопольный орган помимо осуществления контроля в сфере размещения заказов на поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг для федеральных государственных нужд, дает оценку действиям хозяйствующих субъектов с целью недопущения фактического либо возможного злоупотребления правом, которое может привести к ограничению конкуренции. Таким образом, УФАС России по Камчатскому краю в силу п.3 ст.22 Закона о защите конкуренции обладает полномочиями давать оценку процедуре, использованной ООО «Интерминералс» для заключения договоров на предоставление услуг по морской перевозке 20 фут. контейнеров, генерального груза, автомобильной и тяжелой техники по маршруту порт г.Находка – рейд п.Тиличики для АО «Аметистовое», с целью недопущения возможности ограничения конкуренции. Согласно части 1 статьи [8](#) Гражданского кодекса Российской Федерации гражданские права и обязанности возникают из оснований, предусмотренных законом и иными правовыми актами, а также из действий граждан и юридических лиц. В силу части 1 статьи [1](#) [ГК РФ](#)

юридические лица приобретают и осуществляют (реализуют) свои субъективные (гражданские права) в своей воле и в своем интересе.

В случае выражения (реализации) волеизъявления на возникновение гражданских прав и обязанностей в рамках правоотношений урегулированных нормами ГК РФ выбранная форма реализации должна соответствовать всем предусмотренным законом требованиям к содержанию этих правоотношений. Следовательно, лицо, реализуя свои субъективные права в урегулированных законом правоотношениях, должно соблюдать все предусмотренные законом требования к их реализации. При этом волеизъявление на реализацию прав в конкретном правоотношении будет регулироваться нормами права, предусмотренными для данного правоотношения вне зависимости от того, как лицо называет данное правоотношение.

В соответствии со статьей [435 ГК РФ](#) офертой признается адресованное одному или нескольким конкретным лицам предложение, которое достаточно определенно и выражает намерение лица, сделавшего предложение, считать себя заключившим договор с адресатом, которым будет принято предложение. Оферта должна содержать существенные условия договора.

Согласно статье [437 ГК РФ](#) реклама и иные предложения, адресованные неопределенному кругу лиц, рассматриваются как приглашение делать оферты, если иное прямо не указано в предложении. Содержащее все существенные условия договора предложение, из которого усматривается воля лица, делающего предложение, заключить договор на указанных в предложении условиях с любым, кто отзовется, признается офертой (публичная оферта). Статьей [438 ГК РФ](#) предусмотрено, что акцептом признается ответ лица, которому адресована оферта, о ее принятии. Акцепт должен быть полным и безоговорочным.

В силу статьи [448 ГК РФ](#) извещение должно содержать во всяком случае сведения о времени, месте и форме торгов, их предмете и порядке проведения, в том числе об оформлении участия в торгах, определении лица, выигравшего торги, а также сведения о начальной цене. В случае, если предметом торгов является только право на заключение договора, в извещении о предстоящих торгах должен быть указан предоставляемый для этого срок. По своей юридической природе и, соответственно, по правовым последствиям приглашение делать предложения и извещение о предстоящих торгах тождественны друг другу. Извещение о торгах - это односторонняя сделка организатора, с которой начинаются торги, ее последствием является приглашение делать оферты, т.е. подавать заявки (предложения). Подача предложений необходима не для совершения сделки, а лишь для реализации вытекающих из нее правовых последствий. Приглашение сделать оферты или вызов на оферту означают, что инициатива вступления в договорные отношения должна исходить от противоположной стороны, адресата данного приглашения.

Лицо, приглашающее делать оферты в соответствии с процедурой «Приглашение делать предложения», может принять любую из них (она будет признана офертой для акцепта), т.е. не обязательно ту, что содержит наилучшие условия. Оно также может отклонить любую оферту и даже отказаться от заключения договора со всеми участниками этой процедуры. Важно отметить, что, отклоняя предложения участников, договорная (конкурсная, закупочная и т.п.) комиссия не обязана информировать их о причинах своих решений. При проведении торгов, напротив, организатор обязан следовать законодательно установленным правилам проведения торгов, в первую очередь он должен определить победителя торгов с учетом заранее установленных критериев отбора. При этом следует различать отборочные и оценочные критерии. Отборочные критерии предназначены для перевода претендентов на участие в конкретном конкурсе в разряд его непосредственных участников. Отклонить заявку на участие в торгах можно, если она формально не соответствует конкурсным или аукционным требованиям (например, к заявке не приложены все или некоторые требуемые документы). Иными словами, предложение нельзя отклонить произвольно, необходима соответствующая мотивировка отказа в допуске к участию в торгах. Что касается оценочных критериев, то они применяются в отношении предложений, допущенных к торгам, и предназначены для выявления наилучшего предложения (заявки). Поэтому в документации о торгах указывается не только перечень критериев, но и их значимость (чаще всего количество баллов или процентное соотношение). Произвольный подход к применению отборочных критериев противоречит правовой природе самих торгов.

Между тем не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление доминирующим положением на рынке. Реализация процедуры проведения торгов с нарушением установленных ст.ст. [447-449 ГК РФ](#) требования, при этом при замене понятий проводимой процедуры торгов на процедуру запрос (предложение) делать оферты является злоупотреблением правом.

4. На основании вышеизложенного, проанализировав и оценив представленные в антимонопольный орган материалы, УФАС России по Камчатскому краю пришел к выводу о том, что в действиях ООО «Интерминералс» содержатся признаки нарушения № 223-ФЗ, выразившееся в размещении в единой информационной сети Положения о закупке, а также содержатся признаки нарушения ст. 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившиеся в опубликовании извещения для определенного круга лиц, содержащее условия, позволяющие заключить договора с заранее выбранным поставщиком, а согласно пп. 3 п. 1 ст. 17 № 135-ФЗ при проведении торгов запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в

том числе нарушение порядка определения победителя торгов.

На основании вышеизложенного, руководствуясь ч.20 ст.18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», с учетом всех выявленных нарушений, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Альянс-ДВ Камчатка» обоснованной в части отсутствия и неразмещения в Единой информационной сети Положения о закупках ООО «Интерминералс».

2. Выдать ООО «Интерминералс» предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации.

3. Передать материалы дела № 21-05/24-17Ж должностному лицу для принятия решения о возбуждении административного производства.

4. Передать материалы дела № 21-05/24-17Ж соответствующим должностным лицам Камчатского УФАС России для принятия возбуждения дела по статье 17 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в соответствии с Административным регламентом Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по возбуждению и рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства Российской Федерации, утвержденным приказом ФАС России от 25.05.2012 года № 339.

Решение может быть обжаловано в Арбитражный суд Камчатского края в течение трех месяцев со дня его принятия.