

## **РЕШЕНИЕ № 139-Т/2019**

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

22 апреля 2019 г.  
Краснодар

г.

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 (далее – Комиссия) в составе:

Заместитель председателя комиссии:

Богославский Е.А. –начальник отдела контроля органов власти;

Члены Комиссии:

Сафронова О.А. – главный специалист-эксперт отдела контроля органов власти,

Бабакова Ю.С. – специалист 1 разряда отдела контроля органов власти;

в присутствии представителя – ООО «Национальная Топливная компания» (далее – Заявитель) А А.А. (доверенность №15 от 28.02.2019г., в присутствии представителей Организатора торгов АО «Сочинский морской торговый порт» (далее – Организатор торгов) – Н Е.Ю. (доверенность №02.2/188 от 09.04.2019г.), Г И.П. (доверенность №02.2/187 от 09.04.2019г.) рассмотрев жалобу Заявителя на действия

Организатора торгов при организации и проведении открытого конкурса на право поставки нефтепродуктов (дизельное топливо ЕВРО 5) для АО «Морпорт Сочи» (извещение №31907657126 опубликовано на сайте [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru)),

УСТАНОВИЛА:

Краснодарским УФАС России рассмотрена жалоба ООО «Национальная Топливная компания» (эл/п № 3204 от 03.04.2019г., эл./п №3205 от 03.04.2019) на действия организатора торгов АО «Сочинский морской торговый порт» при организации и проведении открытого конкурса на право поставки нефтепродуктов (дизельное топливо ЕВРО 5) для АО «Морпорт Сочи» (извещение №31907657126 опубликовано на сайте [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru)).

Информация о рассмотрении жалобы размещена на официальном сайте Краснодарского УФАС России [www.krasnodar.fas.gov.ru](http://www.krasnodar.fas.gov.ru).

Рассмотрение жалобы состоялось 22.02.2019 года в 11.00 часов по адресу: г. Краснодар, ул. Коммунаров, 235, ком. 1.

Комиссия по делу № 139-Т/2019, изучив представленные материалы, выслушав доводы сторон, в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», установила следующее.

Заявитель жалобы считает, что его права нарушены действиями Организатора торгов, выразившимися в утверждении конкурсной документации, которая не соответствует требованиям действующего законодательства, способ закупки выбран не верно.

АО «Морпорт Сочи» является хозяйствующим субъектом, на которое распространяется требование Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее ФЗ №223), в соответствии с пп.3 ч. 2 ст. 1 указанного Федерального закона.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» при закупке товаров, работ, услуг

заказчики руководствуются, в том числе принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Указанные принципы предусматривают, необходимость установления единых требований ко всем участникам одной закупки и недопустимость использования разных требований или критериев оценки заявок участников.

Согласно части 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее — Закон 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.

В соответствии с частью 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.

Согласно п. 5 ст. 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» при осуществлении закупки, за исключением закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) и конкурентной закупки, осуществляемой закрытым способом, в единой информационной системе размещаются информация о закупке, в том числе извещение об осуществлении конкурентной закупки, документация о конкурентной закупке, за исключением запроса котировок, 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. В случае, если при заключении и исполнении договора изменяются количество, объем, цена закупаемых товаров, работ, услуг или сроки исполнения договора по сравнению с указанными в итоговом протоколе, не позднее чем в течение десяти дней со дня внесения изменений в договор в единой информационной системе размещается информация об изменении договора с указанием измененных условий. При закупке у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) информация о такой закупке, предусмотренная настоящей частью, может быть размещена заказчиком в единой информационной системе в случае, если это предусмотрено положением о закупке.

Пунктом 1 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» 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

В соответствии с частью 1 статьи 18.1 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции) антимонопольный орган рассматривает

жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной комиссии или аукционной 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 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Положение о закупочной деятельности АО «Морпорт Сочи» утверждено Решением единственного участника АО «Морпорт Сочи» от 24 декабря 2018 года и размещено в Единой информационной системе в сфере закупок на сайте [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru).

19.03.2019 года Организатором торгов в ЕИС размещено извещение №31907657126 и документация о закупке (конкурсная документация) на поставку нефтепродуктов (дизельное топливо ЕВРО 5) для АО «Морпорт Сочи».

Срок окончания подачи заявок на участие в закупке установлен в течение 5 рабочих дней с 03.04.2019г.

Дата сопоставления, оценки заявок на участие в закупке и выбора победителя в течение 5 рабочих дней с 03.04.2019 г.

Конкурсной документацией и извещением о закупке, размещенными в ЕИС, определены требования к участникам закупки, требования к заявкам участников, порядок проведения закупки, критерии оценки заявок, установлена начальная (максимальная) цена договора – 70 500 000 рублей в том числе НДС 20%.

Согласно пояснений Организатора торгов, до окончания срока приема заявок на участие в закупке поступило три заявки на участие в закупке в запечатанных конвертах от следующих участников: ООО «ТопТранс», ООО «Интеграл», ООО «Национальная Топливная компания».

10.04.2019г. Комиссией по закупкам АО «МорпортСочи» были рассмотрены заявки участников закупки на предмет полноты

предоставленных документов, соответствия требованиям законодательства, Положению о закупках Организатора торгов и Конкурсной документации.

Заявка, поданная ООО «Национальная топливная компания», была отклонена Комиссией по закупкам Заказчика как не соответствующая требованиям п.п 1.14 п. 1 Раздела 2 Конкурсной документации, а именно в связи с наличием у участника закупки письменных претензий от заказчика в процессе исполнения по ранее заключенному договору с заказчиком за последние 5 лет, предшествующие настоящему конкурсу.

Таким образом, заявка ООО «Национальная Топливная компания», как участника закупки, отклонена Организатором торгов ввиду наличия письменных претензий Заказчика к ООО «НТК», имевших место в процессе исполнения ранее заключенного договора №86-17 от 01.01.2018 исх.№06.1.2-31/662, претензия от 23.10.2018 г. №01.2-31/825, претензии от 04.06.2018 г. №04.2.2-31/450.

Заявитель в жалобе ссылался на то, что действия заказчика, выразившиеся в указании в конкурсной документации необходимости предоставления участником закупки в составе заявки заверенной участником закупки копии паспорта на дизельное топливо ЕВРО 5, нарушают его права. По мнению ООО «НТК», требование о предоставлении паспорта качества является незаконным, со ссылкой на п.3 письма ФАС России от 01.07.2016г. №ИА/44536/16.

Вышеуказанным письмом Федеральной антимонопольной службы даны разъяснения о применении территориальным органом ФАС России исключительно Федерального закона от 05.04.2013 №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для государственных и муниципальных нужд», что прямо указано в преамбуле письма.

Следовательно, указанный Федеральный закон не распространяет свое действие на закупки, проводимые Организатором торгов, в порядке 223-ФЗ в связи с чем разъяснения, содержащиеся в письме ФАС России от 01.07.2016 №ИА/44536/16 не применимы к спорной закупке.

Установленное п. 6.19 ч. 6 Раздела 2 Документации о закупке, требование Организатора торгов о необходимости предоставления в составе заявки участника заверенной участником закупки копии

паспорта на дизельное топливо ЕВРО 5, не является ограничением конкуренции и не нарушает права заявителя, поскольку в данном требовании отсутствует указание на необходимость предоставления паспорта на дизельное топливо на конкретную партию товара, которую участник закупки должен поставить заказчику в будущем.

Кроме того, учитывая то, что паспорт на топливо выдается на каждую отдельную партию Организатором торгов в Конкурсной документации не было установлено требование о предоставлении паспорта на предполагаемый к поставке товар, поскольку прилагаемый к документации поставки является рамочным договором, то есть содержит условие о поставке дизельного топлива отдельными партиями, на основании заявок Организатора торгов в течение всего срока действия договора, при этом количество партий и сроки поставки договором заранее заказчику не известны и проектом договора не установлены.

Следовательно, требование о предоставлении участником закупки в составе заявки копии паспорта на топливо нельзя считать требованием о наличии у участника закупки товара в момент подачи заявки.

Организатор торгов пояснил, что все участники данных торгов в составе заявок на участие в закупке, в качестве документа, поименованного в п. 6.19 ч. 6 Раздела 2 Документации о закупке, предоставили копии паспортов на топливо дизельное ЕВРО, которое гарантированно не предполагается к поставке заказчику, а лишь подтверждает наличие системы менеджмента качества выполнения работ, оказания услуг, поставки и/или производства товаров, являющихся предметом закупки, в соответствии с требованием, установленным п.1.13 ч. 1 Раздела 2 Документации о закупке.

Подтверждение наличия системы менеджмента качества продукции подтверждается проставленными на паспортах на топливо ЕВРО отметками соответствующей химической лаборатории. Кроме того, предоставленные участниками закупки паспорта на топливо указывают на соответствие партии товара ГОСТ 32511-2013, однако ни одна заявка не была отклонена Комиссией по закупкам АО «Морпорт Сочи», как не соответствующая требованиям п.6.19 ч. 6 Раздела 2 Документации о закупке.

Относительно довода заявителя, касающегося требования о соответствии ГОСТ 52368-2005 при описании требуемого дизельного топлива, Организатор торгов пояснил, что национальный стандарт

РФ ГОСТ Р 52368-2005 (EN 590:2009 «Топливо дизельное ЕВРО. Технические условия» утвержденный приказом Федерального агентства по техническому регулированию и метрологии от 30 августа 2005г. №217 и Межгосударственный стандарт ГОСТ 32511-2013 9 (EN 590:2009) «Топливо дизельное евро. Технические условия» введенный в действие приказом Федерального агентства по техническому регулированию и метрологии от 22 ноября 2013г. №1870-ст является действующим.

При этом показатели ГОСТ 32511-2013 «Топливо дизельное ЕВРО. Технические условия» разработан на основе ГОСТ Р 52368-2005. Отличие в том, что ГОСТ Р 52368-2005 это национальный (Российский) стандарт – стандарт, утвержденный национальным органом РФ по стандартизации, а ГОСТ 32511-2013 – межгосударственный (межнациональный) стандарт, который разработан и принят Межгосударственным советом по стандартизации, метрологии и сертификации Содружества Независимых Государств. Межгосударственный совет по стандартизации, метрологии и сертификации Содружества Независимых Государств является межправительственным органом СНГ по формированию и проведению согласованной политики по стандартизации, метрологии и сертификации. По требованиям к физико-химическим и эксплуатационным показателям дизельного топлива ГОСТы идентичны.

Организация-производитель самостоятельно выбирает ГОСТ, в соответствии с которым осуществляет производство дизельного топлива. Продукция в обязательном порядке проходит процесс декларирования на соответствие тому ГОСТу, в соответствии с которым производится. Топливо одной марки независимо от того, по какому нормативному документу изготовлено, соответствует одним и тем же требованиям технического регламента таможенного союза.

Таким образом, указанные ГОСТы взаимозаменяемы и имеют одинаковые качественные характеристики топлива. Заявки участников содержащие коммерческие предложения с указанием на поставку дизельного топлива ГОСТ 32511-2013 не были отклонены Организатором торгов, как несоответствующие в данной части требованиям Документации о закупке при описании товара на ГОСТ Р 52368-2005.

Согласно части 3.1 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами



юридических лиц» конкурентные закупки осуществляются следующими способами:

1) путем проведения торгов (конкурс (открытый конкурс, конкурс в электронной форме, закрытый конкурс), аукцион (открытый аукцион, аукцион в электронной форме, закрытый аукцион), запрос котировок (запрос котировок в электронной форме, закрытый запрос котировок), запрос предложений (запрос предложений в электронной форме, закрытый запрос предложений).

Согласно п. 16 ст. 3.2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»

под конкурсом в целях настоящего Федерального закона понимается форма торгов, при которой победителем конкурса признается участник конкурентной закупки, заявка на участие в конкурентной закупке, окончательное предложение которого соответствует требованиям, установленным документацией о конкурентной закупке, и заявка, окончательное предложение которого по результатам сопоставления заявок, окончательных предложений на основании указанных в документации о такой закупке критериев оценки содержит лучшие условия исполнения договора.

Федеральный закон от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» не содержит требований к выбору способа закупки, организатор торгов руководствуется своим положением о закупке.

Согласно п. 1.3.4 положения о закупках, конкурс проводится в случае закупки товаров (работ, услуг), если предмет договора носит технически сложный характер, и для эффективного проведения закупки заказчику необходимо установить в документации не только требования к предмету договора, но и критерии оценки иных условий исполнения договора, при этом начальная (максимальная) цена договора (лота) превышает 5 000 000 (пять миллионов) рублей, с учетом НДС.

Размещенная в ЕИС 19.03.2019 года Организатором торгов закупка №31907657126 на поставку нефтепродуктов (дизельное топливо ЕВРО 5) для нужд АО «Морпорт Сочи» проводилась способом открытый конкурс, предусмотренным разделом 4 положения о закупке.

Таким образом, проведение закупки на право заключения договора поставки нефтепродуктов для нужд АО «Морпорт Сочи» способом

открытый конкурс обусловлено размером начальной максимальной цены (свыше 5000 000 рублей) и необходимостью оценки иных, кроме цены критериев исполнения договора, в частности наличие у потенциального поставщика опыта аналогичных поставок. Возможность применения указанных критериев оценки заявок предусмотрено п. 4.4. 2 положения о закупке.

Относительно довода заявителя о необходимости проведения закупки в электронной форме в соответствии с ч. 1 Постановления Правительства РФ от 21.06.2012г. №616 «Об утверждении перечня товаров, работ, услуг, закупка которых осуществляется в электронной форме» Организатор торгов пояснил следующее.

Указанным постановлением предусмотрено проведение закупки в электронной форме по ОКПД 2: 47.30.10.000 Услуги по розничной торговле моторным топливом в специализированных магазинах.

В соответствии со ст. 492 Гражданского кодекса Российской Федерации по договору розничной купли-продажи продавец, осуществляющий предпринимательскую деятельность по продаже товаров в розницу, обязуется передать покупателю товар, предназначенный для личного, семейного, домашнего или иного использования, не связанного с предпринимательской деятельностью. Договор розничной купли-продажи является публичным договором.

Заказчиком проводился открытый конкурс на поставку нефтепродуктов (дизельное топливо ЕВРО 5) по результатам которого будет заключаться договор поставки, а не розничной купли-продажи топлива ориентировочным объемом 1 500т. литров.

Следовательно, действие Постановления Правительства РФ от 21.06.2012г. №616 «Об утверждении перечня товаров, работ, услуг, закупка которых осуществляется в электронной форме» не распространяется на проведенный АО «Морпорт Сочи» открытый конкурс на поставку нефтепродуктов.

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

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «Национальная Топливная компания» (эл/п № 3204 от 03.04.2019г., эл./п №3205 от 03.04.2019) на действия организатора торгов АО «Сочинский морской торговый порт» при организации и проведении открытого конкурса на право поставки нефтепродуктов (дизельное топливо ЕВРО 5) для АО «Морпорт Сочи» (извещение №31907657126 опубликовано на сайте [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru)) необоснованной.

Заместитель председателя Комиссии:  
Богославский

Е.А.

Члены Комиссии:

О. А. Сафронова

Ю.С. Бабакова

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