

Исх. № УОЛ-ПС-16-101130 от 29.11.2016

Руководителю  
УФАС России по г.Москве  
А.Э. Ханяну  
107078, г. Москва, Мясницкий пр-д,  
д.4, стр.1  
e-mail: [to77@fas.gov.ru](mailto:to77@fas.gov.ru)

Заявитель:  
ЗАО «Уфаойл»  
Адрес места нахождения:  
450096, г.Уфа, ул.Энтузиастов, д.6  
Почтовый адрес:  
450096, г.Уфа, ул.Энтузиастов, д.6  
телефон/факс: +7 (347) 292-32-32  
e-mail: office@ufaoil.ru; mitinnv@ufaoil.ru

Заказчик:  
АО "МОБИЛЬНЫЕ ГТЭС"  
Адрес места нахождения:  
Россия, 121353, г.Москва,  
ул.Беловежская, д.4 блок Б  
Почтовый адрес:  
Россия, 121353, г.Москва,  
ул.Беловежская, д.4 корпус "Б"  
телефон: 7-495-9374260,  
+7 (968) 9632047  
Факс: 7-495-9374261  
e-mail: safiullina@mobilegtes.ru

### Жалоба

(в порядке ст.18.1 ФЗ «О защите конкуренции»)

25.11.2016 (МСК) на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) размещено извещение № 31604385633 о проведении Простой закупки на право заключения договора поставки дизельного топлива ЕВРО, межсезонного, сорта Е (ДТ- Е- К5) (ГОСТ 32511-2013) для нужд АО «Мобильные ГТЭС» в Южном Федеральном округе.

Ссылка на закупку <http://zakupki.gov.ru/223/purchase/public/purchase/info/common-info.html?noticeId=4520514&epz=true&style44=false>

Дата и время окончания подачи заявок: 01.12.2016 в 16:00 (МСК)

Дата и время рассмотрения заявок: 01.12.2016 в 16:00 (МСК)

Дата и время подведения итогов: 31.12.2016 в 16:00 (МСК)

Заказчик: АКЦИОНЕРНОЕ ОБЩЕСТВО "МОБИЛЬНЫЕ ГАЗОТУРБИНЫЕ ЭЛЕКТРИЧЕСКИЕ СТАНЦИИ" (далее - АО "МОБИЛЬНЫЕ ГТЭС", Заказчик).

В Приложении № 5 «Требования к Участнику. Подтверждение соответствия предъявляемым требованиям» к Приглашению к участию в простой закупке на право заключения договора поставки дизельного топлива ЕВРО, межсезонного, сорта Е (ДТ- Е- К5) (ГОСТ 32511-2013) для нужд АО «Мобильные ГТЭС» в Южном Федеральном округе № 2016\_790 (далее – Документация) допущены

нарушения принципов, установленных п.1) и 2) ч.1 ст.3 Закона о закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц №223-ФЗ – информационной открытости, равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

При утверждении и размещении Документации также допущено нарушение порядка размещения информации о проведении торгов, установленного ст.4 Закона о закупках №223-ФЗ, а также нарушение порядка подачи заявок на участие в торгах, связанного в том числе с установлением требований, необоснованно ограничивающих круг участников закупки.

Так, согласно пп. д) п.2. Приложения №5 к Документации, участник должен обладать опытом выполнения аналогичных договоров по предмету закупки, объему и сумме не менее 3-х лет. Участник простой закупки указывает перечень и годовые объемы выполнения аналогичных договоров за последние 3 года, не менее 1 исполненного договора за год.

Данное требование является дискриминационным и создает необоснованные ограничения конкуренции, по следующим основаниям.

Во-первых, в Документации не раскрывается, какие именно поставки товаров могут быть признаны заказчиком аналогичными поставкам товаров, являющихся предметом закупки, и не установлены критерии оценки степени аналогичности.

В отсутствие таких критериев требование об осуществлении участником аналогичных поставок является неопределенным, поскольку из него невозможно установить, будут ли считаться аналогичными поставки любого дизельного топлива, либо только дизельного топлива ЕВРО, межсезонного, сорта Е (ДТ-Е- К5) (ГОСТ 32511-2013), или аналогичными будут считаться поставки любых нефтепродуктов, либо только светлых нефтепродуктов, или как аналогичные будут рассматриваться только поставки на объекты электроэнергетики, либо только поставки нефтепродуктов в порядке Закона о закупках №223-ФЗ или Закона о контрактной системе №44-ФЗ, либо поставки нефтепродуктов в объеме, не менее установленного в данной закупке, за определенный период.

Во-вторых, содержанием договора поставки является обязанность поставщика доставить соответствующий товар в установленный таким договором срок Заказчику.

Кроме того, поставщик мог ранее осуществлять поставки иных товаров надлежащим образом в соответствии с требованиями договора поставки.

Таким образом, учитывая природу договора поставки, отсутствие у данного поставщика фактов поставки товаров по предмету закупки не является подтверждением отсутствия у него возможности надлежащего исполнения своих обязательств по договору, заключаемому по результатам данной закупки.

Соответствующие выводы были сделаны в решении ФАС России №223ФЗ-574/16 от 13.10.2016 по результатам рассмотрения жалобы ООО «Шелко» на действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Соответствующие выводы также были сделаны в ряде решений ФАС России по жалобам ЗАО «Уфаойл» на действия заказчика ОАО «РЖД».

Аналогичная позиция изложена Верховным судом РФ в определении от 2 августа 2016 г. N 309-КГ16-9315 (прилагается).

Таким образом, данное требование заказчика к участникам закупки противоречит принципам справедливости и недопустимости дискриминации, установленным ч.1 ст.3 Закона о закупках №223-ФЗ

Кроме того, согласно пп. з) п.2. Приложения №5 к Документации Участник должен иметь не менее 1 собственного завода по производству нефтепродуктов.

Данное требование противоречит целям регулирования Закона о закупках №223-ФЗ - расширению возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг для нужд заказчиков и стимулированию такого участия, развитию добросовестной конкуренции, обеспечению гласности и прозрачности закупки, предотвращению коррупции и других злоупотреблений, а также основополагающим принципам Закона о закупках №223-ФЗ – информационной открытости, равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, по следующим основаниям.

Так, в Техническом задании установлены требования к качеству поставляемого топлива, его транспортировке, месту и способу поставки, указан порядок сдачи и приемки топлива по количеству и качеству.

В п.5 проекта договора поставки топлива установлена ответственность сторон за неисполнение или ненадлежащее исполнение своих обязательств по настоящему договору, в том числе ответственность поставщика.

Ч.2 ст.5 Закона о закупках №223-ФЗ также предусмотрена ответственность в виде включения сведений об участниках закупки, уклонившихся от заключения договоров, а также о поставщиках (исполнителях, подрядчиках), с которыми договоры по решению суда расторгнуты в связи с существенным нарушением ими договоров, в реестр недобросовестных поставщиков.

Действующее законодательство не устанавливает ограничений для осуществления поставок нефтепродуктов хозяйствующими субъектами, которые не являются непосредственными производителями нефтепродуктов.

Из Документации при этом не следует, каким образом наличие в собственности у участника поставки нефтеперерабатывающего завода может подтвердить качество товара или соблюдение условий его поставки.

Кроме того, согласно формулировки Документации, находящийся в собственности участника закупки нефтеперерабатывающий завод не обязательно должен производить дизельное топливо ЕВРО, межсезонное, сорта Е (ДТ- Е, К5) (ГОСТ 32511-2013). В этом случае тем более не представляется возможным установить, каким образом соответствие участника данному требованию может подтвердить возможность поставки участником дизельного топлива, если завод такое топливо не производит.

В то же время, согласно пп.1 ч.10 ст.4 Закона о закупках №223-ФЗ, 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.

Однако в Документации такое обоснование не содержится, тем самым Заказчиком допущено нарушение порядка размещения информации, установленного ст.4 Закона о закупках №223-ФЗ.

Также согласно пп. а) п.4. Приложения №5 к Документации документами, подтверждающими квалификацию Участника простой закупки, являются подтверждение от завода- изготовителя о готовности произвести отгрузку в адрес покупателя (оригинал свидетельства производителя (приложение 6, форма 9), а также договор поставки фиксированного количества топлива(не рамочный)).

Названное требование является дискриминационным, необоснованно ограничивает конкуренцию и нарушает требования п.2 ч.1 ст.3 Закона о закупках №223-ФЗ, по следующим основаниям.

Во-первых хозяйствующий субъект, который приобретает товар на бирже (где согласно требований совместного приказа ФАС России и Минэнерго РФ от 12.01.2015 №3/15/3 производители должны реализовывать установленные минимумы нефтепродуктов, в том числе дизельного топлива), автоматически исключается из числа лиц, которые могут претендовать на участие в данной закупочной процедуре, независимо от объема и продолжительности закупок на организованных торгах.

Во-вторых, порядок выдачи производителями «подтверждений от завода-изготовителя о готовности произвести отгрузку» и аналогичных «справок» и «гарантийных писем» не установлен ни законом, ни договорами поставки – как типовыми прямыми договорами, заключаемыми ВИНК, так и биржевыми, в результате чего хозяйствующий субъект, имеющий соответствующие договорные отношения с производителем, на законных основаниях требовать выдачи подобных справок не может, и формирование заявки участника целиком ставится в зависимость от волеизъявления третьих лиц, а сами участники изначально находятся в неравных условиях.

Более того, в типовых прямых договорах на поставку нефти и нефтепродуктов, заключаемых ВИНК, содержится антикоррупционная оговорка, согласно которой ее нарушением будет являться предоставление сторонами договора каких-либо гарантий либо иные формы содействия.

Ранее вопрос о правомерности включения в состав закупочной документации требований о предоставлении «информационных» и иных письменных подтверждений со стороны производителей неоднократно являлся предметом рассмотрения Федеральной антимонопольной службы России.

Установление Заказчиком требования о предоставлении в составе заявки документа, выдача которого зависит исключительно от воли третьих лиц, необоснованно и ставит участников, которые не могут предоставить такие справки, в неравные условия с участниками, предоставившими такой документ,

тем самым может быть ограничен доступ к участию в торгах, что является нарушением пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

Аналогичная позиция изложена Верховным судом РФ в определении от 28.09.2016 (прилагается).

Кроме того, согласно п.8. Приложения №5 к Документации, в случае участия Участником в закупочных процедурах не ранее 3 (трех) месяцев с момента публикации данной простой закупки, документы в соответствии с перечнем п. 3, п.4 (за исключением пп. а) пункта 4) Приложения №5 не требуются.

Таким образом, в этом случае участнику не требуется представлять документы, подтверждающие его правоспособность и квалификацию, за исключением подтверждения от производителя.

Однако из Документации не следует, какие «закупочные процедуры» подразумевает Заказчик в данном пункте – закупки, проводимые в соответствии с Законом о закупках №223-ФЗ, либо также госзакупки, проводимые в порядке Закона о контрактной системе №44-ФЗ, или Заказчик подразумевает закупки, проводившиеся самим Заказчиком.

При таких обстоятельствах участнику, в том числе потенциальному, невозможно определить объем документов, которые должны быть включены в состав его заявки, в том случае, если он ранее принимал участие в закупках, но эти закупки не проводились Заказчиком.

Отсутствие в Документации определенных и однозначно понятных требований к документам, включаемым в состав подаваемой заявки, создает необоснованные ограничения конкуренции, препятствует своевременной подаче заявок на участие в закупке и направлено против прав участников закупки, а также нарушает порядок размещения информации о закупке и порядок подачи заявок на участие в закупке, установленный Законом №223-ФЗ.

Тем самым нарушаются принципы, установленные в ст.3 Закона о закупках №223-ФЗ и требования ст.18.1 Закона о защите конкуренции №135-ФЗ, а также создаются условия для нарушения прав и законных интересов участников закупки.

На основании изложенного, руководствуясь п.20 ст.18.1 ФЗ «О защите конкуренции»,

прошу:

- признать настоящую жалобу обоснованной;
- выдать АО "МОБИЛЬНЫЕ ГТЭС" предписание об устранении допущенных нарушений.

Приложение:

- копия извещения о закупке на 2 листах;
- копия определения Верховного Суда РФ от 2 августа 2016г. на 2 листах;
- копия определения Верховного Суда РФ от 28 сентября 2016г. на 2 листах;
- копия приказа о назначении генерального директора ЗАО «Уфаойл» на 1 листе;
- копия решения о назначении генерального директора ЗАО «Уфаойл» на 1 листе;
- копия выписки ЕГРЮЛ ЗАО «Уфаойл» на 12 листах;
- копия выписки АО "МОБИЛЬНЫЕ ГТЭС" на 25 листах.

Генеральный директор

Исп. Митин Н.В.  
89870949504



Ахмадуллин Д.Р.