



**УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ
ПО КАЛИНИНГРАДСКОЙ ОБЛАСТИ**

РЕШЕНИЕ

09 января 2017 года

№ Т - 163/2016

г. Калининград

Комиссия Калининградского УФАС России (далее – Комиссия) по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) в составе:

ведущий заседание Комиссии:	В.А. Грибко	заместитель руководителя Калининградского УФАС России;
члены комиссии:	Е.И. Можаро	начальник отдела антимонопольного контроля Калининградского УФАС России;
	Л.Н. Зуевой	заместитель начальника отдела антимонопольного контроля Калининградского УФАС России;
	Н.Д. Ивченко	главный специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля Калининградского УФАС России
при участии представителей:		
заявителя ООО «Гидрострой» -	М.Ю. Критской	по доверенности;
	А.А. Созвариева	по доверенности;
	А.Ю. Гантуры	по доверенности;
организатора торгов ФГУП «Росморпорт»	А.Д. Глухарева	по доверенности;
	А.Ф. Мациевской	по доверенности;
ООО «БалтМорСтрой» - лица, подавшего заявку на участие в торгах,	Е.А. Оводенко	по доверенности

рассмотрев жалобу вх. № 8502 от 23.12.2016 (с дополнениями вх. № 8540 от 26.12.2016, вх. № 8517 от 26.12.2016, вх. № 8597 от 27.12.2016) ООО «Гидрострой» (далее – Заявитель) на действия ФГУП «Росморпорт» (далее – Заказчик, Организатор торгов) при проведении открытого запроса предложений в электронной форме (КУ 74-16) по выбору организации на выполнение ремонтных дноуглубительных работ, включая

вспомогательные работы по содержанию и текущему ремонту станций рефулирования на Калининградском морском канале в 2017 году (закупка № 31604449160 на Официальном сайте www.zakupki.gov.ru) (далее – Запрос предложений), в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

23.12.2016 в Калининградское УФАС России поступила жалоба ООО «Гидрострой» на действия Организатора торгов.

Заявитель в обоснование своей жалобы привел следующие доводы

07.12.2016 на официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о закупках отдельными видами юридических лиц www.zakupki.gov.ru и на сайте www.com.roseltorg.ru ФГУП «Росморпорт» размещены извещение и документация открытого запроса предложений в электронной форме (КУ 74-16) по выбору организации на выполнение ремонтных дноуглубительных работ, включая вспомогательные работы по содержанию и текущему ремонту станций рефулирования, на Калининградском морском канале в 2017 году (закупка № 31604449160 на официальном сайте www.zakupki.gov.ru).

Согласно части 2 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) извещение о проведении конкурса размещается не менее чем за двадцать дней до дня окончания подачи заявок на участие в конкурсе.

В нарушение требования Закона о закупках Заказчик установил срок подачи заявок на участие в запросе предложений с 07.12.2016 до 15:00 часов 15.12.2016, т.е. менее 9 дней.

Кроме того, 14.12.2016 в Извещение и Документацию открытого запроса предложений были внесены изменения, а именно:

- предусмотрен размер обеспечения заявок на участие в открытом запросе предложений в размере 19 000 000,00 руб.;
- предусмотрено обеспечение исполнения договора в виде безотзывной банковской гарантии в размере 10% от суммы договора;
- установлен срок подачи заявок - до 15:00 часов 20.12.2016.

Данные изменения были опубликованы 14.12.2016 (причем Извещение о внесении изменений в документацию открытого запроса предложений размещено на сайте www.zakupki.gov.ru в 17:04 часов, а новая форма Извещения о проведении открытого запроса предложений опубликована на сайте www.com.roseltorg.ru в 17:57 часов). На сайте ФГУП «Росморпорт» изменения опубликованы на следующий день, тогда как в соответствии с пунктом 11.2.1 «Положения о закупках» ФГУП «Росморпорт» извещение и документация о проведении запроса предложений должны быть размещены на официальном сайте и сайте Заказчика не менее чем за пять рабочих дней до дня окончания приема заявок.

Согласно части 11 статьи 4 Закона о закупках изменения, вносимые в извещение о закупке, документацию о закупке, размещаются заказчиком в единой информационной системе и, если изменения в извещение о закупке, документацию о закупке внесены

заказчиком позднее, чем за пятнадцать дней до даты окончания подачи заявок на участие в закупке, срок подачи заявок на участие в такой закупке должен быть продлен так, чтобы со дня размещения в единой информационной системе внесенных в извещение о закупке, документацию о закупке изменений до даты окончания подачи заявок на участие в закупке такой срок составлял не менее чем пятнадцать дней.

Изменения, внесенные в документацию, являются существенными, трудновыполнимыми, вызывающими у участников закупки серьезные затруднения при их исполнении. Данные изменения явно ограничивают круг лиц, которые могут участвовать в закупке, и были направлены, как мы полагаем, на обеспечение победы конкретного участника. Согласно статье 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Статьей 3 Закона о закупках установлен принцип равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Несмотря на то, что в пункте 10 Извещения указано, что «Настоящая процедура открытого запроса предложений в электронной форме не является торгами», данная форма закупка является именно торгами, так как согласно пункту 86 ГОСТ Р 51303-2013 «Национальный стандарт Российской Федерации. Торговля. Термины и Определения» «...конкурсная торговля (торги, тендер): форма торговли, характеризующаяся заключением на торгах договора купли-продажи с победителем, предложившим условия, наиболее полно отвечающие требованиям организаторов конкурса (тендера)....».

Кроме того, данная закупка имеет все необходимые признаки торгов, начиная с заблаговременного определения условий участия в них, включая необходимость обеспечения заявок, а также обязанность заключения договора с победителем по результатам закупки, вплоть до детальных условий этого договора, и формальное название закупки «открытый запрос предложений» вовсе не означает, что она является таковой.

Также доказательством того, что данная процедура закупки является торгами, являются Постановление Девятого арбитражного апелляционного суда от 28.01.2016 № 09АП-55956/2015-АК по делу № А40-164411/15 и Постановление Арбитражного суда Московского округа от 27.04.2016 № Ф05- 5165/2016 по этому делу, в которых аналогичные условия проведения закупки в рамках Закона о закупках признаны торгами как судом, так и антимонопольным органом.

Как указали суды, в контексте гражданского законодательства торгами могут быть признаны закупочные процедуры, по своей правовой природе отвечающие определению «аукцион» или «конкурс» вне зависимости от того, какое наименование присвоено им организатором таких процедур.

Иное наименование, присвоенное Заказчиком проводимой процедуре, не может повлиять на существо спорных правоотношений, вступая в которые, стороны, добросовестно пользующиеся своими правами, расценивают и относят их к сфере гражданского законодательства, регламентирующего торги.

Поскольку в соответствии с закупочной документацией Заказчика победителем Запроса предложений являлся участник, предложивший лучшие условия исполнения договора и предложению которого присвоен первый номер в соответствии с правилами оценки предложений, то суды сделали вывод о полном соответствии этой процедуры

правовой природе конкурса (несмотря на заявление заказчика о том, что проведенная процедура являлась запросом предложений).

Подтверждением доводов жалобы о том, что предъявление Заказчиком к участникам конкурса практически невыполнимых требований (внесение 19 000 000 рублей на счет электронной площадки в течение 4 рабочих дней) направлено на устранение конкуренции и обеспечение участия в торгах одного заранее известного участника, является протокол заседания комиссии от 20 декабря 2016 года по итогам данных торгов.

Согласно указанному протоколу заявку на участие в запросе предложений подал единственный участник - ООО «БалтМорСтрой», который предложил цену, мало отличающуюся от стартовой цены закупки, и который, естественно, признан победителем.

ООО «Гидрострой» планировало участвовать в нынешних торгах и производить дноуглубительные работы собственным судном, плавающим под Государственным флагом Российской Федерации. ООО «БалтМорСтрой», признанное победителем закупочной процедуры, предлагает производить работы судном под иностранным флагом, тогда как согласно статье 4 Кодекса торгового мореплавания Российской Федерации деятельность, связанная с гидротехническими работами, во внутренних морских водах или в территориальном море Российской Федерации осуществляется судами, плавающими под Государственным флагом Российской Федерации. И только в случае отсутствия судов под российским флагом такая деятельность может осуществляться судами, плавающими под флагом иностранного государства (Постановление Правительства РФ от 24.05.2012 № 504; приказ Минтранса России от 26.07.2012 № 274).

ООО «БалтМорСтрой» не имеет ни своей дноуглубительной техники, ни основных средств и намерено для выполнения данных работ привлечь иностранный флот. При этом в Калининградском порту без работы простаивает российская дноуглубительная техника.

Согласно пункту 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках 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, информации о закупке, подлежащей в соответствии с настоящим Федеральным законом размещению в единой информационной системе, или нарушения сроков такого размещения.

На основании вышеизложенного Заявитель просит рассмотреть его жалобу по существу.

Организатором торгов даны следующие пояснения по сути жалобы Заявителя

Заказчик не согласен с позицией Заявителя по следующим основаниям.

При проведении Запроса предложений Заказчик руководствовался Законом о закупках и Положением о закупках товаров, работ, услуг для нужд ФГУП «Росморпорт».

Положение о закупках товаров, работ, услуг для нужд ФГУП «Росморпорт», утвержденное приказом ФГУП «Росморпорт» от 02.10.2013 № 489 (далее – Положение о закупках, Положение), как и информация о проведении Запроса предложений размещены на официальном сайте www.zakupki.gov.ru, на сайте электронной торговой

площадки www.roseltorg.ru, а также на сайте ФГУП «Росморпорт» www.rosmorport.ru и доступны для ознакомления всем желающим, что полностью соответствует требованиям Закона о закупках. Требования к участникам Запроса предложений, относятся в равной степени ко всем участникам Запроса предложений. Открытие доступа к заявкам на участие в Запросе предложений состоялось 20.12.2016 в 15:00 (по местному времени).

ООО «Гидрострой» заявку на участие в закупке на сайте www.roseltorg.ru не подавало.

Заявитель полагает, что проводимая Заказчиком «закупка имеет признаки торгов, начиная с заблаговременного определения условий участия в них, необходимость обеспечения заявок, а также обязанность заключения договора с победителем по результатам закупки, вплоть до детальных условий этого договора». Признаки, по которым Заявитель признает проводимый запрос предложений торгами, считаем несостоятельными по следующим причинам:

1. Определение условий заключения договора не является основанием отнесения закупки к торгам. Гражданский кодекс РФ определяет порядок обмена офертами и акцептом при заключении договора: сроки, содержание и др., то есть определяется порядок заключения договора, при этом никто не считает эту регламентированную процедуру торгами.

2. Обеспечение заявки является общегражданским способом обеспечения обязательств и может применяться как при проведении торгов и других форм конкурентных закупок, так и при обычном заключении договора. Обязанности заключения договора с победителем по результатам запроса предложений не предусмотрено; напротив, в отличие от торгов, это право Заказчика, поскольку не все конкурентные процедуры обязывают Заказчика заключать договора по результатам их проведения.

3. Детальное определение условий заключаемого договора также не может являться признаком торгов, это скорее признак добросовестного подхода к информированию потенциальных контрагентов о видении будущих гражданско-правовых отношений.

Следовательно, названные признаки проводимой Заказчиком закупки не являются основанием отнесения ее к торгам; напротив, запрос предложений не относится к торгам по следующим причинам:

1. Это прямо указано в Положении о закупках.

2. Статья 17 Закона о защите конкуренции исключает из числа торгов как запрос предложений, так и запрос котировок.

3. Несмотря на то, что запрос предложений и торги имеют общие признаки, поскольку являются конкурентными процедурами: публичное размещение информации о закупке и проекта договора на официальном сайте, определенные правила определения контрагента по договору. Однако это не идентичные процедуры по правовой природе и условиям проведения. В частности, конкурс (торговая процедура) и запрос предложений (неторговая процедура) имеют следующие важные отличия:

Конкурс (торги)	Запрос предложений (не торги)
Является торгами (пункт 4.2 Положения)	Не является торгами (пункт 4.5.2 Положения)

Срок приема заявок не менее 20 дней (пункт 6.2.1 Положения).	Срок приема заявок не менее 5 дней (пункт 11.2.1 Положения).
Победителем признается участник, предложивший лучшее сочетание условий исполнения договора	Победителем признается участник, предложивший лучшее сочетание условий исполнения договора, содержащихся в заявке на участие в запросе предложений, и/или подтвердивший лучшую квалификацию (качество товаров, работ, услуг).
Предусмотрено заключение договора исключительно с победителем конкурса (пункт 4.2 Положения)	Заказчик вправе заключить Договор с несколькими (или всеми) участниками, допущенными к участию в запросе предложений (пункт 4.5.3 Положения)
Более сложная конкурентная форма, может проводиться в несколько этапов (пункт 4.2 Положения)	Простая быстрая форма конкурентной закупки, может быть только одноэтапной (пункт 4.5 Положения)
Заказчик заключает договор, в том числе, с единственным участником (несостоявшаяся закупка) (пункты 4.2, 6.5.6 Положения)	Заказчик не несет никаких обязательств перед лицами, принявшими участие в открытом запросе предложений. Заказчик вправе заключить договор, в том числе, с единственным участником (несостоявшаяся закупка) (пункты 4.5.2, 11.3.3 Положения).

4. Вывод о том, что запрос предложений не является торгами, содержится в письме Минэкономразвития от 11.09.2016 № Д28и-2687), а также в решении суда по делу № А21- 388/2016.

Согласно части 3 статьи 3 Закона о закупках в положении о закупках могут быть предусмотрены иные (помимо аукциона и конкурса) способы закупки, а также порядок их проведения. Порядок проведения запроса предложений регламентирован разделом 11 Положения о закупках ФГУП «Росморпорт».

При проведении Запроса предложений Заказчик действовал строго в рамках своего Положения.

По существу довода ООО «Гидрострой» о том, что в случае внесения изменений в извещение о проведении закупки способом запроса предложений необходимо продлить срок приема заявок не менее чем на 15 дней, Организатор торгов пояснял следующее.

В соответствии с частью 11 статьи 4 Закона о закупках в случае, если закупка осуществляется путем проведения торгов и изменения в извещение о закупке, документацию о закупке внесены заказчиком позднее, чем за пятнадцать дней до даты окончания подачи заявок на участие в закупке, срок подачи заявок на участие в такой закупке должен быть продлен так, чтобы со дня размещения в единой информационной системе внесенных в извещение о закупке, документацию о закупке изменений до даты окончания подачи заявок на участие в закупке такой срок составлял не менее чем пятнадцать дней. Таким образом, требования о продлении сроков приема заявок при внесении изменений распространяется исключительно на закупки в форме торгов.

Согласно пункту 4.5.2. Положения о закупках и пункту 15 Документации по открытому запросу предложений в электронной форме № КУ 74-16 запрос предложений

не является торгами. Соответственно, требования закона о продлении приема заявок не менее чем на 15 дней на указанную закупку не распространяются.

В соответствии с пунктом 11.2.5 Положения о закупках заказчик вправе внести изменения в извещение и документацию о запросе предложений в любое время и при этом срок подачи заявок может быть продлен решением Заказчика.

Заказчик внес ряд изменений в извещение и документацию о проведении Запроса предложений. При этом в интересах всех участников срок приема заявок на участие в закупке был продлен на 4 дня.

Действующее законодательство и Положение о закупках предоставляют Заказчику право самостоятельно определять требования к участникам закупки, в том числе, в форме установления требования об обеспечении заявки. Учитывая, что закупка осуществлялась в конце года, Заказчик принял решение об установлении обеспечения заявки в крупном размере как гарантии заключения договора участником закупки, предложения которого признаются лучшими. Для гарантии исполнения договора также было принято решение об установлении обеспечения договора. Установление обеспечения заявки в крупном размере не ставит участников в неравное положение и не создает преимуществ определенным участникам, и, как следствие, не нарушает требований действующего законодательства.

Задачей законодательства о размещении заказов является установление лица, которое будет эффективно использовать источники финансирования и не допустит злоупотреблений при исполнении контракта. Вследствие этого включение в документацию о закупке условий, которые в итоге приводят к исключению из круга участников размещения заказа лиц, не отвечающих таким целям, не может рассматриваться как ограничение доступа к участию в закупке и не является нарушением статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Относительно осуществления деятельности по дноуглубительным работам определенными подрядчиками организатор торгов пояснил следующее.

Статьей 4 Кодекса торгового мореплавания РФ и Постановлении Правительства РФ от 24.05.2012 № 504 «О перевозках и буксировке в сообщении между морскими портами Российской Федерации между морскими портами Российской Федерации, а также деятельности, связанной с ледокольной проводкой, поисковыми, спасательными и буксирными операциями, подъемом затонувшего в море имущества, гидротехническими, подводно-техническими и другими подобными работами, которые осуществляются во внутренних морских водах или в территориальном море Российской Федерации судами, плавающими под флагом иностранного государства» установлены требования к лицам, осуществляющим перевозки и буксировка в сообщении между морскими портами РФ, а также деятельность, связанная с ледокольной проводкой, поисковыми, спасательными и буксирными операциями, подъемом затонувшего в море имущества, гидротехническими, подводно-техническими и другими подобными работами. К таким требованиям относятся:

- осуществление работ судами, плавающими под Государственным флагом РФ;
- осуществление работ судами, плавающими под флагами иностранных государств и имеющих соответствующее разрешение на выполнение вышеуказанных работ, выданное Федеральным агентством морского и речного транспорта. Решение о выдаче разрешения принимается Федеральным агентством морского и речного транспорта с учетом требований, установленных Постановлением Правительства РФ от 24.05.2012 № 504. Во исполнение этих требований Заказчиком в Проекте договора в качестве одного из требований к подрядчику установлено следующее:

«11.6. В соответствии с частью 2 статьи 4 Кодекса торгового мореплавания Российской Федерации для проведения Работ привлекать дноуглубительную технику под

флагом Российской Федерации. В случае необходимости привлекать Дноуглубительную технику под иностранным флагом, Генподрядчик обязуется до начала работ данной Дноуглубительной техники представить Заказчику соответствующие разрешительные документы на работу данной техники под иностранным флагом, выданные уполномоченным органом».

Следовательно, в Кодексе торгового мореплавания РФ и в Постановлении Правительства РФ от 24.05.2012 № 504 установлены требования к подрядчикам. Заказчик соответствие этим требованиям проверяет на стадии исполнения договора. Любые действия со стороны заказчика по ограничению допуска к участию в закупке будут являться прямым ограничением конкуренции.

На основании вышеизложенного Заказчик считает жалобу необоснованной.

ООО «БалтМорСтрой» - лицо, подавшее заявку на участие в торгах, дало следующие пояснения по существу жалобы Заявителя

ООО «БалтМорСтрой» полагает, что Заказчиком не был нарушен установленный законом порядок проведения Запроса предложений. Условие о предоставлении участником закупки обеспечения заявки в размере 19 млн. руб. выполнимо, что подтверждается фактом перечисления указанных денежных средств со стороны ООО «БалтМорСтрой». При этом документацией по Запросу предложений не установлено требование к участникам о представлении подтверждения привлечения дноуглубительной техники под флагом Российской Федерации.

На основании вышеизложенного ООО «БалтМорСтрой» считает жалобу необоснованной.

Заслушав сторону Заявителя и Организатора торгов, проанализировав поступившие материалы, Комиссия Калининградского УФАС России по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, установила следующее

07.12.2016 Заказчиком на Официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации об осуществлении закупок на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг <http://zakupki.gov.ru> (далее – официальный сайт) размещены Извещение о проведении открытого запроса предложений в электронной форме (КУ 74-16) по выбору организации на выполнение ремонтных дноуглубительных работ, включая вспомогательные работы по содержанию и текущему ремонту станций рефулирования на Калининградском морском канале в 2017 году (далее – Извещение) и Документация по открытому запросу предложений в электронной форме (КУ 74-16) по выбору организации на выполнение ремонтных дноуглубительных работ, включая вспомогательные работы по содержанию и текущему ремонту станций рефулирования на Калининградском морском канале в 2017 году, утвержденная заместителем директора Северо-Западного бассейнового филиала ФГУП «Росморпорт» - начальником Калининградского управления А.Н. Мошковым 07.12.2016 (далее – Документация по запросу предложений).

14.12.2016 Заказчик разместил на Официальном сайте <http://zakupki.gov.ru> извещение о внесении изменений в Документацию по запросу предложений, а также Извещение в новой редакции и Документацию по запросу предложений в новой редакции.

Запрос предложений проведен на основании Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» и Положения о закупках товаров, работ, услуг для нужд ФГУП «Росморпорт»,

утвержденное приказом ФГУП «Росморпорт» от 02.10.2013 № 489.

Частями 1, 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции установлено, что по правилам настоящей статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной 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 Законом о закупках, за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок, товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Согласно части 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии. В случае, если в ходе рассмотрения жалобы комиссией антимонопольного органа установлены иные нарушения в действиях (бездействии) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, комиссия антимонопольного органа принимает решение с учетом всех выявленных нарушений.

В результате исследования Положения, Документации по запросу предложений и иных документов закупки Комиссией сделаны следующие выводы.

1. В силу пункта 1 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг Заказчики руководствуются, в том числе, принципом информационной открытости закупки.

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках 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 Законом о закупках и положением о закупке.

В соответствии с частями 1, 2 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг Заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации (далее – ГК РФ), 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 статьи 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее - положение о закупке); 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 части 1 статьи 8 ГК РФ гражданские права и обязанности возникают из оснований, предусмотренных законом и иными правовыми актами, а также из действий граждан и юридических лиц. В силу данной нормы права торгами являются закупочные процедуры, по своей правовой природе отвечающие определению «аукцион» или «конкурс» вне зависимости от того, какое наименование присвоено им организатором таких процедур.

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 должно регулироваться соответствующими нормами права, предусмотренными для данного правоотношения.

Проведенный ФГУП «Росморпорт» Запрос предложений соответствует понятию «торги» в контексте гражданского и антимонопольного законодательства. Иное наименование, присвоенное Заказчиком проводимой закупочной процедуре, не может повлиять на существо спорных правоотношений, вступая в которые стороны, добросовестно пользующиеся своими правами, расценивают и относят их к сфере гражданского законодательства, регламентирующего торги.

Согласно части 2 статьи 448 ГК РФ извещение о проведении торгов должно содержать сведения о времени, месте и форме торгов, об их предмете, о существующих обременениях продаваемого имущества и о порядке проведения торгов, в том числе об оформлении участия в торгах, определении лица, выигравшего торги, а также сведения о начальной цене.

Размещенные Организатором торгов на сайте <http://zakupki.gov.ru> Извещение и Документация по запросу предложений содержат все сведения, предусмотренные частью 2 статьи 448 ГК РФ, в силу чего они должны соответствовать требованиям к проведению торгов, установленным действующим законодательством.

В соответствии с частью 3 статьи 3 Закона о закупках в положении о закупке могут быть предусмотрены иные (помимо конкурса или аукциона) способы закупки. При этом заказчик обязан установить в положении о закупке порядок закупки указанными способами.

Положением о закупках товаров, работ, услуг для нужд ФГУП «Росморпорт», утвержденным приказом ФГУП «Росморпорт» от 02.10.2013 № 489, предусмотрен, в том числе, такой способ закупки, как запрос предложений.

Согласно части 2 статьи 3 Закона о закупках извещение о проведении конкурса или аукциона размещается в соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках не менее чем за двадцать дней до дня окончания подачи заявок на участие в конкурсе или аукционе; выигравшим торги на конкурсе признается лицо, которое предложило лучшие условия исполнения договора в соответствии с критериями и порядком оценки и сопоставления заявок, которые установлены в конкурсной документации на основании положения о закупке, на аукционе - лицо, предложившее наиболее низкую цену договора или, если при проведении аукциона цена договора снижена до нуля и аукцион проводится на право заключить договор, наиболее высокую цену договора.

Указанные положения Закона о закупках законодатель императивно регламентировал в требовании к сроку в размещении извещения о проведении конкурса или аукциона не менее чем за двадцать дней до дня окончания подачи заявок на участие в конкурсе или аукционе, предусмотрев также в части 3 статьи 3 Закона возможность существования иных (помимо конкурса или аукциона) способов закупки, конкретизация которых отнесена исключительно на усмотрение заказчика, без прямого указания на возможность установления иного срока размещения извещения о проведении закупочных процедур, отличных от конкурса и аукциона, установил аналогичные требования к сроку размещения извещения и в отношении иных (помимо конкурса или аукциона) способов закупки.

Частью 11 статьи 4 Закона о закупках установлено, что изменения, вносимые в извещение о закупке, документацию о закупке, разъяснения положений такой документации, размещаются заказчиком в единой информационной системе не позднее чем в течение трех дней со дня принятия решения о внесении указанных изменений, предоставления указанных разъяснений. В случае, если закупка осуществляется путем проведения торгов и изменения в извещение о закупке, документацию о закупке внесены заказчиком позднее чем за пятнадцать дней до даты окончания подачи заявок на участие в закупке, срок подачи заявок на участие в такой закупке должен быть продлен так, чтобы со дня размещения в единой информационной системе внесенных в извещение о закупке, документацию о закупке изменений до даты окончания подачи заявок на участие в закупке такой срок составлял не менее чем пятнадцать дней.

В Извещении, размещенном Организатором торгов на сайте <http://zakupki.gov.ru> 07.12.2016, указано, что заявки на участие в Запросе предложений представляются в электронной форме по адресу ЭТП АО «ЕЭТП» <http://www.roseltorg.ru> с 07.12.2016 до 15.12.2016. При этом в данной редакции Извещения, а также в Документации по запросу предложений отсутствовала информация об обеспечении заявок на участие в Запросе предложений.

14.12.2016 Заказчик разместил на Официальном сайте <http://zakupki.gov.ru> извещение о внесении изменений в Документацию по запросу предложений, а также Извещение в новой редакции и Документацию по запросу предложений в новой редакции, которыми были установлены, в частности, следующие условия проведения закупки:

- заявки на участие в Запросе предложений представляются с 07 декабря 2016 года до 20 декабря 2016 года;
- размер обеспечения заявок на участие в открытом запросе предложений: — 19 000 000 (девятнадцать миллионов) рублей 00 коп.; обеспечение заявки на участие в Запросе предложений должно быть предоставлено участником Запроса предложений путем внесения денежных средств на счет электронной площадки в соответствии с регламентом электронной торговой площадки.

В нарушение требований части 2 статьи 3 Закона о закупках обе редакции Извещения (от 07.12.2016 и от 14.12.2016) размещены на сайте <http://zakupki.gov.ru> менее чем за двадцать дней до дня окончания подачи заявок.

Изменения в Извещение и Документацию по запросу предложений внесены Заказчиком позднее чем за пятнадцать дней до даты окончания подачи заявок на участие в закупке, однако в нарушение требований части 11 статьи 4 Закона о закупках срок подачи заявок на участие в такой закупке не был продлен так, чтобы со дня размещения на сайте <http://zakupki.gov.ru> внесенных в Извещение и Документацию по запросу предложений до даты окончания подачи заявок на участие в закупке такой срок составлял не менее чем пятнадцать дней.

Вышеизложенное свидетельствует, что Заказчиком были нарушены требования части 2 статьи 3 и части 11 статьи 4 Закона о закупках.

2. Статьей 17 Закона о защите конкуренции установлены антимонопольные требования к торгам, запросу котировок цен на товары, запросу предложений, в том числе установлен запрет на действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Заявитель не привел доказательств нарушения со стороны Заказчика требований статьи 17 Закона о защите конкуренции, поэтому Комиссия данный довод ООО «Гидрострой» отклоняет.

3. Частью 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции установлено, что действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами,

подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

Нарушение Заказчиком требований части 2 статьи 3 и части 11 статьи 4 Закона о закупках является нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах и нарушает законные интересы ООО «Гидрострой», поскольку создало для него препятствие для участия в закупочной процедуре. Более того, как следует из имеющихся в материалах жалобы документов и сведений, а именно, запросы о разъяснении документации от 08.12.2016 и 12.12.2016, заявление в коммерческий банк о выдаче кредита в размере обеспечения заявки, ответ банка на указанное заявление, ООО «Гидрострой» намеревалось подать заявку на участие в запросе предложений № 31604449160. В силу этого, ООО «Гидрострой» обладает правом обжаловать в антимонопольный орган действия ФГУП «Росморпорт» при проведении Запроса предложений.

Однако в связи с тем, что ООО «Гидрострой» заявку на участие в Запросе предложений не подавало, в силу положений части 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Заявитель вправе обжаловать в антимонопольный орган только действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, нарушающие установленный нормативными правовыми актами порядок размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах.

Доводы Заявителя в части производства ООО «БалтМорСтрой» работ с использованием судна под иностранным флагом не связаны с нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, поэтому не могут быть приняты Комиссией во внимание и подлежат отклонению.

В заседании Комиссии представители лиц, участвующих в рассмотрении жалобы, на вопрос председателя Комиссии о достаточности доказательств, представленных в материалах дела, пояснили, что они представили все доказательства, которые они намеревались представить имеются в распоряжении Комиссии, иных доказательств, ходатайств, в том числе о представлении или истребовании дополнительных доказательств не имеется.

На основании изложенного, руководствуясь ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Гидрострой» (адрес ул. Портовая, 30, г. Калининград, 236039, ИНН 3906969689) на действия организатора торгов, заказчика - ФГУП «Росморпорт» (адрес ул. Сущевская, д. 17, стр. 7, г. Москва, 127055, ИНН 7702352454) при проведении открытого запроса предложений в электронной форме (КУ 74-16) по выбору организации на выполнение ремонтных дноуглубительных работ, включая вспомогательные работы по содержанию и текущему ремонту станций рефулирования на Калининградском морском канале в 2017 году (закупка № 31604449160 на Официальном сайте www.zakupki.gov.ru) обоснованной.

2. Признать организатора торгов, заказчика - ФГУП «Росморпорт» нарушившим часть 2 статьи 3 и часть 11 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

3. Выдать организатору торгов, заказчику - ФГУП «Росморпорт» предписание об аннулировании торгов.

4. Контроль за исполнением предписания возложить на заместителя начальника отдела антимонопольного контроля Л.Н. Зуеву.

4. Передать материалы дела должностному лицу Калининградского УФАС России для рассмотрения вопроса о привлечении лиц, допустивших нарушение требований законодательства о закупках, к административной ответственности.

Ведущий заседание комиссии:



В.А. Грибко

Члены комиссии:



Е.И. Можаро



Л.Н. Зуева



Н.Д. Ивченко

Решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия



**УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ
ПО КАЛИНИНГРАДСКОЙ ОБЛАСТИ**

ПРЕДПИСАНИЕ

09 января 2017 года

№ 02-Т/2017

г. Калининград

Комиссия Калининградского УФАС России (далее – Комиссия) по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) в составе:

ведущий заседание Комиссии:	В.А. Грибко	заместитель руководителя Калининградского УФАС России;
члены комиссии:	Е.И. Можаро	начальник отдела антимонопольного контроля Калининградского УФАС России;
	Л.Н. Зуева	заместитель начальника отдела антимонопольного контроля Калининградского УФАС России;
	Н.Д. Ивченко	главный специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля Калининградского УФАС России

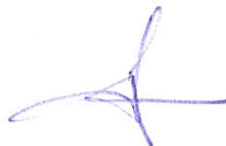
на основании решения от 09.01.2017 № Т-163/2016, принятого Комиссией по итогам рассмотрения жалобы ООО «Гидрострой» (адрес ул. Портовая, 30, г. Калининград, 236039, ИНН 3906969689) на действия организатора торгов, заказчика - ФГУП «Росморпорт» (адрес ул. Суцеская, д. 17, стр. 7, г. Москва, 127055, ИНН 7702352454) при проведении открытого запроса предложений в электронной форме (КУ 74-16) по выбору организации на выполнение ремонтных дноуглубительных работ, включая вспомогательные работы по содержанию и текущему ремонту станций рефулирования на Калининградском морском канале в 2017 году (закупка № 31604449160 на Официальном сайте www.zakupki.gov.ru), в соответствии с пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

организатору торгов, заказчику - ФГУП «Росморпорт» в срок не позднее **19 января 2017 года** аннулировать открытый запрос предложений в электронной форме (КУ 74-16) по выбору организации на выполнение ремонтных дноуглубительных работ, включая вспомогательные работы по содержанию и текущему ремонту станций рефулирования на Калининградском морском канале в 2017 году (закупка № 31604449160 на официальном сайте www.zakupki.gov.ru).

О выполнении настоящего Предписания сообщить в антимонопольный орган не позднее пяти дней со дня его выполнения.

Ведущий заседание комиссии:



В.А. Грибко

Члены комиссии:



Е.И. Можаро



Л.Н. Зуева



Н.Д. Ивченко

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа частью 2.6 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.



**ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА**

**УПРАВЛЕНИЕ
Федеральной антимонопольной службы
по Калининградской области**

ул. Барнаульская 4, г. Калининград, 236006,
бокс № 5033
тел. (4012) 53-72-01, факс (4012) 53-72-00
e-mail: to39@fas.gov.ru

12.01.2017 № 45 / 04

На № _____ от _____

Заказчику:

ФГУП «Росморпорт»
ул. Сущевская, д. 17, стр. 7
г. Москва, 127055
konkurs@portkld.ru
mail@kld.rosmorport.ru
ф. 36-21-83, 36-21-02

Заявителю

ООО «Гидрострой»
ул. Портовая, 30
г. Калининград, 236039
office@gts39.com
ф. 64-88-24

Управление Федеральной антимонопольной службы по Калининградской области направляет копии предписания и решения по делу № Т-163/2016.

Приложение: копия решения по делу № Т-163/2016;
копия предписания по делу № Т-163/2016 (только в первый адрес).

Временно исполняющий
обязанности руководителя

В.А. Грибко

Исп. Зуева Лидия Николаевна,
тел. (4012)53-72-04

051184