



ОМТРАНСНЕФТЕПРОДУКТ

Акционерное Общество

Телефон/факс: (3812) 31-44-06 30-56-76
(3812) 51-03-08 53-24-41

«27» сентября 2020 г.

№ 167

Управление Федеральной
антимонопольной службы по Ханты-
Мансийскому автономному округу-Югре,
628011, г. Ханты-Мансийск, ул. Чехова,
дом 12А,
Тел: 8 (3467) 330031, факс: 8 (3467) 332474,
e-mail: to86@fas.gov.ru

Заявитель: Акционерное общество
«Омтранснефтепродукт»,
ИНН 5528202607, ОГРН 1085543054662,
646880, Омская область, Азовский
Немецкий Национальный район, с. Азово,
ул. 40 лет Октября, д. 11,
адрес электронной почты – omtnp@mail.ru
контактный телефон: 8 (3812) 510308,
номер факса: 8 (3812) 305676

Заказчик (Организатор торгов): Акционерное общество «Югорская
энергетическая компания
децентрализованной зоны» (АО
«Юграэнерго»),
628011, Тюменская область, Ханты-
Мансийский автономный округ-Югра,
г. Ханты-Мансийск, ул. Сосновый бор, д. 21,
адрес электронной почты:
office@ugra-energo.ru, ugk-kvn@mail.ru,
контактный телефон - 8(3467)379-330
(доб.136),
номер факса - 8 (3467) 379-330

ЖАЛОБА

на незаконные действия Заказчика (Организатора торгов)
(в порядке ст. 18.1 ФЗ РФ «О защите конкуренции»)

АО «Югорская энергетическая компания децентрализованной зоны» (далее - АО «Юграэнерго»), место нахождения : ул. Сосновый бор, дом 21, г. Ханты-Мансийск, Ханты-Мансийский автономный округ-Югра, Тюменская область, 628011, тел. 379-330, разместила 13 февраля 2020 года на сайте АО «Единая электронная торговая площадка» по адресу в сети «Интернет»: www.roseltorg.ru Извещение и Конкурсную документацию

о проведении конкурса в электронной форме, участниками которого являются субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на доставку дизельного топлива водным транспортом с привлечением автотранспорта, реестровый номер закупки – 37.

Согласно данной документации Заказчиком закупки (Организатором торгов) является АО «Юграэнерго».

Адрес сайта Заказчика (Организатора торгов), на котором размещена информация об обжалуемой закупке – <http://ugra-energo.ru/>.

Адрес официального сайта, на котором размещена информация об обжалуемой закупке (номер извещения № 32008868886) - <http://zakupki.gov.ru/>

Содержание Конкурсной документации, которая размещена на электронной торговой площадке www.roseltorg.ru, находится в свободном доступе и доступна в любое время, свидетельствует о том, что Заказчиком при ее разработке совершены незаконные действия, которые приводят к ограничению или устранению конкуренции:

Заказчиком нарушены

- антимонопольные требования к торгам, установленные Федеральным законом РФ «О защите конкуренции» № 135-ФЗ;

- основные принципы закупки товаров, установленные Федеральным законом РФ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» № 223-ФЗ (далее – ФЗ РФ № 223-ФЗ);

- Положение о порядке проведения закупок товаров, работ, услуг в акционерном обществе «Югорская энергетическая компания децентрализованной зоны», утвержденное Советом директором АО «Юграэнерго» 29 октября 2019 г. (далее – Положение о закупках).

Так, согласно п. 1 ст. 17 ФЗ РФ «О защите конкуренции», *при проведении торгов запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.*

Согласно п. 3 ст. 17 ФЗ РФ «О защите конкуренции» *при проведении торгов запрещается ограничение конкуренции между участниками торгов путем включения в состав лотов услуг, технологически и функционально не связанных с услугами, которые являются предметом торгов.*

Эти положения распространяются, в том числе, на все закупки товаров, работ, услуг, осуществляемые в соответствии с ФЗ РФ № 223-ФЗ, сказано в п. 5 данной статьи.

Согласно п.2 п.1 ст. 3 ФЗ РФ № 223-ФЗ *при закупке товаров заказчики руководствуются следующими принципами: равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.*

Согласно подпункту 2 п. 6.1. ст. 3 ФЗ РФ № 223-ФЗ *в описание предмета закупки не должны включаться требования к услугам, которые влекут за собой необоснованное ограничение количества участников закупки.*

Однако, вопреки этим запретам и в нарушение этих принципов при проведении данной закупки Заказчиком совершены действия, которые приводят к ограничению или устранению конкуренции, а именно,

1. Заказчиком в один лот включены услуги, технологически и функционально не связанные между собой, что ограничивает или устраняет конкуренцию, резко сокращает число участников закупки;

2. Заказчиком в Конкурсную документацию, в рассматриваемый лот, включены дополнительные требования к участникам закупки, не связанные с услугами, которые являются предметом торгов, ограничивающие или устраняющие конкуренцию, резко сокращающие число участников закупки.

3. Заказчиком в конкурентную документацию включены **Дополнительные** требования к Участнику закупки, не предусмотренные Положением о закупках, ограничивающие или устрояющие конкуренцию, резко сокращающие число участников закупки.

4. Заказчиком в Проект договора перевозки включены условия, не соответствующие нормам действующего законодательства РФ, нарушающие баланс интересов сторон, что ограничивает или устраняет конкуренцию, резко сокращает число участников закупки.

1.

Так, согласно Извещению о проведении конкурса (его названию и пункту 3), пунктам 1.1. и 1.4., 2.4. Раздела II «Техническая часть» Конкурсной документации Заказчик объединил в один лот два совершенно различных вида услуг, никак не связанных между собой технологически и функционально – доставка топлива специализированным водным транспортом и доставка дизельного топлива специализированным автомобильным транспортом.

Если бы эти два вида услуг не были объединены в один лот, а были разделены на два лота, то участниками закупок могли быть как любые лица, имеющие на законном основании только специализированный нефтеналивной флот, так и любые лица, имеющие на законном основании только специализированный автомобильный транспорт.

Однако, Заказчик объединением в один лот двух различных видов услуг резко уменьшил число участников закупки, сузив его только до тех лиц, которые одновременно являются владельцами и нефтеналивного флота, и специализированного автомобильного транспорта, чем ограничил или вообще устранил конкуренцию.

Таким образом, такое действие Заказчика, как установление предметом закупки доставку дизельного транспорта водным транспортом с привлечением автотранспорта, является прямым нарушением антимонопольного законодательства (пунктов 1, 3 ст. 17 ФЗ РФ «О защите конкуренции»), ФЗ РФ № 223-ФЗ (подпункта 2 п.1 ст. 3, и подпункта 2 п. 6.1. ст. 3), поскольку явно влечет необоснованное ограничение количества участников закупки, ограничивает или устраняет конкуренцию.

2.

В нарушение п. 3 ст. 17 ФЗ РФ «О защите конкуренции» в состав рассматриваемого лота Заказчик включил целый ряд услуг, технологически и функционально не связанных с услугами, которые являются предметом торгов, тем самым ограничив конкуренцию между участниками торгов.

Как указано выше, предметом торгов является ДОСТАВКА дизельного топлива водным транспортом с привлечением автотранспорта.

Согласно Разделу IV Конкурсной документации результатом торгов будет заключение с победителем договора ПЕРЕВОЗКИ.

(Как известно, слова «доставка» и «перевозка» являются синонимами, т.е. имеют разное звучание, но одинаковое значение – «доставить» или «перевезти» одинаково означает переместить из одного места в другое.)

Однако, в пунктах 2.5.1 – 2.5.3, 5.1. Раздела II конкурсной документации «Техническое задание» Заказчик установил еще ряд требований к Участнику, которые никак не связаны с услугами по доставке дизельного топлива, не связаны с предметом договора перевозки, законодательно определенным в статьях 785 ГК РФ и ст. 67 КВВТ РФ.

Согласно статьям 785 ГК РФ и ст. 67 КВВТ РФ на перевозчика возлагаются обязанности своевременно и в сохранности доставить вверенный ему грузоотправителем

груз в пункт назначения с соблюдением условий его перевозки и выдать груз грузополучателю.

Вопреки указанному, пункты 2.5.1, 2.5.2, 2.5.3, 2.5.4., 5.1. Технического задания возлагают на перевозчика несвойственные ему обязанности – выгружать топливо из железнодорожных цистерн, принимать его по количеству и качеству, хранить до начала навигации.

Данные услуги ни технологически, ни функционально не связаны с перевозкой топлива водным транспортом с привлечением автотранспорта.

Пункт 2.5.1 включает в состав лота «Доставка дизельного топлива водным транспортом с привлечением автотранспорта» услуги по приемке, т.е. выгрузке, топлива из железнодорожных цистерн, хранение топлива до начала навигации и погрузку в нефтеналивные баржи.

При этом, явно направленным на ограничение числа участников конкурса, т.е. на ограничение или устранение конкуренции, является установленное Заказчиком в данном пункте условие о том, что перевозчик обязан осуществить выгрузку топлива, приобретенного заказчиком В МАРТЕ-АПРЕЛЕ 2020 г., и хранить его ДО НАЧАЛА НАВИГАЦИИ!

При этом, время, отпущенное на разгрузку пунктом 5.1. Технического задания, всего двое суток.

Это означает, что у участника конкурса должно быть еще и какое-то хранилище для дизельного топлива! Ведь в марте-апреле река Обь, на которой находится г. Сургут, еще не судоходна, и нефтеналивной флот не сможет подойти в марте-апреле к месту выгрузки железнодорожных вагонов.

Если предположить, что Заказчик исходит из того, что разгрузка будет проводиться сразу в нефтеналивные суда, зимующие в г. Сургуте, то это однозначно свидетельствует об умышленном действии Заказчика, направленном на ограничение или устранение конкуренции и на сведение числа возможных участников только до местных компаний, чей флот зимует именно в Сургуте.

Более того, как указано в пункте 1.3. этого же Раздела II конкурсной документации «Техническое задание» срок оказания услуг – период навигации 2020 г (май-октябрь).

Однако, пункт 2.5.1. обязывает Перевозчика приступить к выполнению обязанностей уже в марте-апреле 2020г., т.е. ранее указанного срока оказания услуг, что явно невозможно тем, у кого флот зимует не в г. Сургуте.

Пункты 2.5.2. - 2.5.4. обязывают Перевозчика (!) оказывать услуги по проверке количества и качества топлива, пришедшего в железнодорожных вагонах, что также не соответствует услугам перевозчика, установленным ст. 785 ГК РФ, ст. 67 КВВТ РФ, никак не связано с доставкой грузов водным транспортом с привлечением автотранспорта, а потому также ограничивает число участников данной закупки.

Согласно пункту 5.1. Перевозчик обязан собственными силами и за свой счет осуществить выгрузку железнодорожных вагонов, хранение груза и погрузку в нефтеналивной флот. При этом Перевозчик должен являться железнодорожным агентом, либо заключить договор на раскредитацию железнодорожных вагонов, оформление перевозочных документов и проведение маневровых работ! Срок на выгрузку не должен превышать 2 (двое) суток.

Приемка груза из вагонов по количеству и качеству, разгрузка железнодорожных вагонов, раскредитация вагонов, проведение маневровых работ, наличие у Перевозчика статуса железнодорожного агента совершенно очевидно не имеют никакой связи с доставкой грузов водным и автомобильным транспортом, ни технологически, ни функционально не связаны с услугами, которые являются предметом торгов.

Совершенно очевидно, что они включены в состав одного лота услуг, выставленного на конкурс, только для ограничения или устранения конкуренции, уменьшения числа участников закупки.

Поэтому, включив пункты 2.5.1, 2.5.2., 2.5.3, 2.5.4, 5.1. в раздел II Конкурсной документации и пункты с такими же номерами в Приложение № 2 к Договору перевозки, являющемуся Разделом IV Конкурсной документации, Заказчик нарушил требования п. 1 ст. 17 ФЗ РФ «О защите конкуренции», ст. 3 ФЗ РФ № 223-ФЗ, а также прямой запрет, установленный п. 3 ст. 17 ФЗ РФ «О защите конкуренции».

Как уже говорилось выше, согласно п. 3 ст. 17 названного Закона *наряду с установленными частями 1 и 2 данной статьи запретами при проведении торгов запрещается ограничение конкуренции между участниками торгов путем включения в состав лотов услуг, технологически и функционально не связанных с услугами, которые являются предметом торгов.*

Таким образом, включение данных пунктов в конкурсную документацию является прямым нарушением Заказчиком требований антимонопольного законодательства.

3.

Кроме того, включив в Раздел II Конкурсной документации раздел 5 «Дополнительные требования к перевозчику» (5.1.) Заказчик прямо нарушил Положение о закупках.

Так, пунктом 4.2.3. Положения о закупках установлен **исчерпывающий перечень** дополнительных требований к Участникам закупок, ими могут быть требования:

- 1) о профессиональной компетентности, квалификации, наличии опыта;
- 2) о наличии финансовых ресурсов в объеме, необходимом для исполнения договора;
- 3) о наличии положительной деловой репутации.

Дополнительные требования к перевозчику, установленные разделом 5 Раздела II «Техническое задание» Конкурсной документации (пункт 5.1.), а именно, Участник должен являться железнодорожным агентом либо заключить договор на раскредитацию железнодорожных вагонов, к таковым не относятся.

Следовательно, включение Заказчиком данного раздела и пункта в Конкурсную документацию является прямым нарушением не только антимонопольного законодательства, но и Положения о закупках.

4.

В целях ограничения или исключения конкуренции Заказчик включил в Проект договора перевозки, который будет обязательным (!) для заключения победителем конкурса (раздел IV Конкурсной документации) и в раздел II Конкурсной документации условия, не соответствующие нормам действующего законодательства РФ, и нарушающие права участников закупки.

Так, в пунктах **4.12.,4.16.1, 4.16.2** Проекта договора и в пунктах **7.4, 7.9.1.,7.9.2** раздела II Конкурсной документации Заказчик зафиксировал условие о том, что масса доставленного груза будет определяться без учета нормы естественной убыли груза.

Это прямо нарушает п. 3 ст. 80 Кодекса внутреннего водного транспорта РФ, согласно которому масса груза считается правильной, если разница между массой груза, определенной в порту отправления, и массой груза, определенной в порту назначения, не превышает норму естественной убыли массы данного груза и норму расхождения в показаниях весовых приборов. Нормы естественной убыли массы грузов при перевозке грузов устанавливаются правилами перевозок грузов.

Нормы естественной убыли нефти и нефтепродуктов при перевозке железнодорожным, автомобильным, водными видами транспорта и в смешанном

железнодорожно-водном сообщении утверждены Приказом Минэнерго России и Минтранса России от 15.11.2018 г. № 1035/412, вступившим в силу с 15.06.2019 г., « Об утверждении норм естественной убыли нефти и нефтепродуктов при перевозке железнодорожным, автомобильным, водными видами транспорта и в смешанном железнодорожно-водном сообщении».

Согласно п. 3.ст 70 КВВТ РФ масса грузов, перевозимых наливом, определяется не только в соответствии с замерах береговых резервуаров, для которых имеются утвержденные в установленном порядке калибровочные таблицы, а также на основании показаний счетчиков или замеров грузовых емкостей судов.

Однако, в нарушение данной нормы права в пунктах 4.8. и 4.9 Проекта договора указано, что объем выгруженного груза определяется только в соответствии с данными прибора учета Заказчика – массового расходомера ЭМИС-МАСС 260.

Данные незаконно установленные Заказчиком условия договора явно уменьшают число участников закупки, т.к. влекут убытки для Перевозчика.

Таким образом, при осуществлении закупки Заказчиком допущены нарушения запретов и требований, установленных ст. 17 ФЗ РФ «О защите конкуренции», ст. 3 ФЗ РФ № 223-ФЗ, а также допущены нарушения норм Кодекса внутреннего водного транспорта РФ, ограничивающие или исключают конкуренцию.

Конкурсная документация разработана Заказчиком с нарушением требований названных Законов.

По поводу всех вышеизложенных нарушений Заказчику был направлен запрос с просьбой дать разъяснения, однако в ответе Заказчик ограничился формальными отписками. Запрос и ответ находятся в открытом доступе на электронной площадке. Текст на бумажном носителе прилагается.

Формальность ответа наглядно проявилась в разъяснении по вопросу отсутствия в договоре условия об учете норм естественной убыли при определении количества доставленного топлива.

Несоответствие конкурсной документации Закону, нарушение Заказчиком правил, установленных ст. 17 ФЗ РФ «О защите конкуренции», является основанием для признания торгов недействительными согласно п. 4 данной статьи.

Кроме того, действия Заказчика по включению в конкурсную документацию вышеназванных условий, ограничивающих или исключают конкуренцию, нарушают права и законные интересы как АО «Омтранснефтепродукт», так и иных участников закупки, под которыми согласно п. 5 ст. 3 ФЗ РФ № 223-ФЗ понимается любое юридическое лицо или несколько юридических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала либо любое физическое лицо или несколько физических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, в том числе индивидуальный предприниматель или несколько индивидуальных предпринимателей, выступающих на стороне одного участника закупки, которые соответствуют требованиям, установленным заказчиком в соответствии с положением о закупке.

Согласно п. 10 ст. 3 ФЗ РФ № 223-ФЗ действия Заказчика закупки, если такие действия нарушают права и законные интересы участников закупки, обжалуются любым участником закупки в антимонопольном органе в случае осуществления заказчиком закупки с нарушением требований настоящего закона и Положения о закупках.

Согласно ст. 18.1 ФЗ РФ «О защите конкуренции» жалобы на действия организатора торгов при организации и проведении закупок в соответствии с ФЗ РФ № 223-ФЗ рассматривает антимонопольный орган.

На основании изложенного АО «Омтранснефтепродукт» просит Управление Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу – Югре в соответствии с п. 20 ст. 18.1. и подпунктом 3.1. п. 1 ст. 23 ФЗ РФ «О защите конкуренции» принять следующие меры, направленные на устранение нарушений порядка организации и проведения торгов:

- признать в действиях Заказчика нарушения пункта 1 и пункта 3 статьи 17 ФЗ РФ «О защите конкуренции»; подпункта 2 пункта 1 и подпункта 2 пункта 6.1. ст. 3 ФЗ РФ № 223-ФЗ;

- выдать организатору торгов, АО «Юграэнерго», обязательное для исполнения предписание о внесении изменений в конкурсную документацию, а именно,

- об исключении из нее пунктов 2.5.1, 2.5.2, 2.5.3, 2.5.4., 5.1 Раздела II Конкурсной документации «Техническое задание» и таких же пунктов 2.5.1, 2.5.2, 2.5.3, 2.5.4., 5.1 Приложения № 2 к Проекту договора перевозки, являющемуся разделом IV Конкурсной документации, ограничивающих или исключающих конкуренцию ;

- об устранении нарушений ст.ст. 70, 80 КВВТ РФ и внесении в Проект договора (раздел IV Конкурсной документации) и в Раздел II Конкурсной документации условий об определении массы доставленного груза с учетом нормы естественной убыли и не только на основании показаний проборов учета АО «Юграэнерго», но и на основании показаний замеров грузовых емкостей судов, что устранил ограничение или устранение конкуренции.

Приложение:

Запрос разъяснений по конкурсной документации.

Ответ Заказчика.

Генеральный директор
АО «Омтранснефтепродукт»



С. В. Никулин