

РЕШЕНИЕ № 25

г. Хабаровск

Резолютивная часть решения оглашена 08 апреля 2015 года

В полном объеме решение изготовлено 08 апреля 2015 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства, в присутствии представителей:

ФГУП «ГУСС «Дальспецстрой» при Спецстрое России», ЗАО «Тихоокеанская мостостроительная компания» - уведомленные о дате, времени и месте рассмотрения дела, явку своих представителей в заседание комиссии не обеспечили,

рассмотрев дело № 8-01/26 по признакам нарушения Федеральным государственным унитарным предприятием «Главное управление специального строительства по территории Дальневосточного Федерального округа при Федеральном агентстве специального строительства» части 1 статьи 17 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю, по результатам проведенной совместно с Генеральной прокуратурой Российской Федерации проверки ФГУП «ГУСС «Дальспецстрой» при Спецстрое России» при проведении закупок в целях строительства объектов космодрома «Восточный» в отношении предприятия возбуждено настоящее дело по признакам нарушения части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции, выразившегося в проведении закупки у единственного поставщика при заключении с ЗАО «Тихоокеанская мостостроительная компания» дополнительного соглашения от 29.04.2013 № 5 к договору субподряда от 14.09.2012 № 35/16с-12, в части строительства стартового комплекса РН «Союз-2» площадка 1 (извещение № 31300278681).

Предприятием пояснение по делу не представлено, определения комиссии о назначении дела к рассмотрению и об отложении рассмотрения дела не исполнены.

ЗАО «Тихоокеанская мостостроительная компания» в представленном пояснении указало на отсутствие между обществом и предприятием какой-либо переписки

по вопросу заключения указанного дополнительного соглашения.

Комиссия Хабаровского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства, рассмотрев материалы дела, пришла к следующему выводу.

Общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц установлены Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон № 223-ФЗ).

В соответствии с частями 1, 2 статьи 2 Закона № 223-ФЗ 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 правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

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.

[Закон](#) № 223-ФЗ не определяет порядок закупки товаров, работ, услуг, а устанавливает обязанность заказчиков разработать и утвердить положение о закупках - документ, регламентирующий закупочную деятельность заказчика и содержащий требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (способы закупки) и условия их применения, а также порядок заключения и исполнения договоров, в связи с чем заказчик вправе самостоятельно установить в положении о закупке способы закупок, порядок и условия их применения.

При закупке товаров, работ, услуг заказчики обязаны руководствоваться следующими принципами: 1) информационная открытость закупки; 2) равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки; 3) целевое и экономически эффективное расходование денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика; 4) отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки (статья 3 Закона № 223-ФЗ).

Участником закупки может быть 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 (часть 5 статьи 3 Закона № 223-ФЗ).

Положение о закупках товаров, работ, услуг для нужд ФГУП «ГУСС «Дальспецстрой» при Спецстрое России», в редакции по состоянию на 30.01.2013, размещено на официальном сайте закупок в сети «Интернет» (www.zakupki.gov.ru).

Положением установлены способы закупок предприятием товаров, работ, услуг – открытый аукцион в электронной форме, конкурс, запрос предложений, запрос котировок, закупка у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика).

В среднем срок проведения таких закупок, как запрос предложений, запрос котировок, составляет 23-27 дней. При проведении торгов только на информационное обеспечение затрачивается не менее 20 дней.

В приведенных в Положении о закупках терминах и определениях под закупкой у единственного поставщика понимается процедура закупки, в результате которой заказчиком заключается договор с единственным поставщиком без проведения конкурентных процедур.

В соответствии с пунктом 5 статьи 16 Положения о закупках осуществление закупки у единственного поставщика допускается в случаях, определенных статьей 22 настоящего Положения.

Перечень оснований осуществления закупок у единственного поставщика предусмотрен статьей 22 Положения, к числу которых относится возникновение условий невозможности исполнения договорных обязательств заказчиком в установленный срок и для предотвращения последствий, когда необходима определенная продукция (товары, работы, услуги), приобретение которой конкурентными процедурами закупок в договорные сроки невозможно. Данный пункт применяется при: - срыве срока утвержденного графика строительства объекта и своевременного ввода объекта в эксплуатацию; - срыве сроков поставки продукции контрагентом; - поставке некачественной продукции контрагентом; - срыве сроков выдачи проектно-сметной документации; - внесении изменений в проектно-сметную документацию (пункт 9).

По материалам дела комиссией установлено, что 03.07.2012 между Федеральным космическим агентством и ФГУП «ГУСС «Дальспецстрой» при Спецстрое России» заключен государственный контракт на выполнение работ по строительству объекта космодром «Восточный» - строительство технического комплекса площадки 2. Срок производства работ с 01.07.2012 по 30.07.2015. Подпунктом 7.1.2 пункта 7.1 контракта генподрядчику предоставлено право привлекать к выполнению работ субподрядные организации. Заключение контракта согласовано Федеральным агентством специального строительства 19.06.2012.

14.09.2012 между ФГУП и ЗАО «Тихоокеанская мостостроительная компания» заключен договор субподряда на выполнение работ на объекте космодром «Восточный» - строительство технического комплекса площадки 2. Цена договора составляет 4992498608,62 руб., срок выполнения работ с сентября 2012 года по июль 2014 года.

Соглашением от 29.04.2013 № 5 к договору субподряда изменены объемы работ, в соответствии с которыми субподрядчик обязан выполнить весь комплекс работ по строительству объектов технического комплекса площадки 2 (19 объектов, предусмотренных государственным контрактом).

Договор субподряда дополнен строительством стартового комплекса РН «Союз-2» площадка 1. По данному объекту ФГУП выступает генеральным подрядчиком на основании государственного контракта от 03.07.2012 на строительство объекта космодром «Восточный» - стартовый комплекс РН «Союз-2» площадка С, заключенного с Роскосмосом. Срок производства работ с 01.07.2012 по 30.07.2015. Подпунктом 7.1.2 пункта 7.1 контракта генподрядчику предоставлено право привлекать к выполнению работ субподрядные организации.

25.04.2013 предприятием на сайте www.zakupki.gov.ru размещено извещение о проведении закупки у единственного поставщика ЗАО «Тихоокеанская мостостроительная компания» на выполнение работ по строительству объекта космодром «Восточный» - строительство стартового комплекса РН «Союз-2» площадка С (дополнительные работы по строительству коммуникационных тоннелей).

В протоколе осуществления закупки у единственного поставщика от 25.04.2013 № 532еп/2013, в качестве обоснования выбора способа закупки, приведена ссылка на пункт 9 статьи 22 Положения о закупках, а именно, возникли условия невозможности исполнения договорных обязательств заказчиком в установленный срок и для предотвращения последствий, необходима определенная продукция (товары, работы, услуги), приобретение которой конкурентными процедурами закупок в договорные сроки невозможно.

Вместе с тем, выполнение соответствующих строительно-монтажных работ изначально предусматривалось указанным государственным контрактом, в связи с чем предприятию заранее были известны и объемы подлежащих выполнению работ, и срок производства работ. Несмотря на то обстоятельство, что разрешение на строительство объекта выдано 12.05.2014, фактически строительно-монтажные работы ведутся на объекте с декабря 2012 года (установлено органами прокуратуры при проведении проверки), соответственно, у предприятия имелась возможность организовать и провести конкурентную процедуру закупки в целях отбора подрядной организации для строительства стартового комплекса РН «Союз-2» площадка 1.

Частями 1, 5 статьи 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов, запроса котировок цен и иных проводимых в соответствии с Законом № 223-ФЗ закупок запрещено совершать действия, которые приводят либо могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Конкуренция - соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке (пункт 7).

Спорная закупка осуществлена предприятием у единственного поставщика при наличии достаточного количества времени на организацию и проведение конкурентной закупки, что исключило возможность заинтересованных лиц претендовать на заключение договора поставки в равных условиях. В связи с этим комиссия приходит к выводу о несоответствии рассматриваемых действий предприятия, при проведении закупки у единственного поставщика, части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Комиссией учтено, что заключенное дополнительное соглашение может быть расторгнуто только по соглашению сторон, либо в судебном порядке. В данном случае разрешение вопроса о прекращении соглашения в административном порядке законодательством не предусмотрено, что исключает возможность возврата сторон в первоначальное положение, в связи с чем выдача предписания не приведет к устранению нарушения антимонопольного законодательства.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать действия ФГУП «ГУСС «Дальспецстрой» при Спецстрое России», выразившиеся в проведении предприятием закупки у единственного поставщика при заключении с ЗАО «Тихоокеанская мостостроительная компания» дополнительного соглашения от 29.04.2013 № 5 к договору субподряда от 14.09.2012 № 35/16с-12, в части строительства стартового комплекса РН «Союз-2» площадка 1 (извещение № 31300278681), нарушающими часть 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

2. Предписание не выдавать.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражный суд Хабаровского края в течение трех месяцев со дня его принятия.