

ЗАКЛЮЧЕНИЕ ОБ ОБСТОЯТЕЛЬСТВАХ ДЕЛА №8-01/352

19 мая 2017 г.

г. Хабаровск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: <....>

при участии от:

<....>,

рассмотрев дело №8-01/352 по признакам нарушения ХКГУП «Крайдорпредприятие» части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в проведении закупок на поставку запасных частей и материалов у ООО «Производственное объединение УфаДорМаш», битума, мазута, минерального порошка, намывного песка, асфальтной и асфальтобетонной смеси у ООО «СтальГрад», в заключении с ООО «СтальГрад» договора от 16.03.2016 №15/02/16, в проведении закупок на поставку асфальтобетонной смеси и материалов у ООО «Дальавтотранс», в заключении с ООО «Дальавтотранс» договора от 01.06.2016 №20-06/16, в заключении договора оказания услуг от 16.03.2016 №16/02/16 с ООО «СтальГрад» на право пользования оборудованием асфальтобетонного завода предприятия, расположенного в Хабаровском районе, в 3,5 км. от с. Гаровка-2 на восток по автодороге «подъезд к с. Черная Речка» для производства асфальтобетонной смеси и последующей ее закупкой у общества, как с единственными поставщиками (исполнителями, подрядчиками),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю поступила жалоба <....> на действия ХКГУП «Крайдорпредприятие» при проведении закупок.

Из жалобы следует, что предприятием информация о проводимых закупках товаров, работ, услуг, о заключении договоров, о плане закупок и плане-графике закупок не размещается в единой информационной системе, заключенный без согласия собственника с ООО «СтальГрад» договор оказания услуг от 16.03.2016 №16/02/16 является договором аренды асфальтобетонного завода, в связи с неразмещением на официальном сайте отчета о годовом объеме закупки у субъектов малого и среднего предпринимательства положение о закупках предприятия в силу части 8.1 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» признается недействующим, и предприятие обязано проводить закупки в соответствии Федеральным законом с от 5.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», однако последний при проведении закупок не применялся. Приказом Хабаровского УФАС России от 25.01.2017 №50 возбуждено дело по признакам нарушения ХКГУП «Крайдорпредприятие» антимонопольного законодательства.

10.03.2017 в заседании комиссии Хабаровского УФАС России ответчиком представлены пояснения по делу, из которых следует, что между КГУП «Хабаровскуправтодор» и ОАО «ПМК-83» заключен государственный контракт на выполнение работ по строительству, реконструкции, ремонту и содержанию автомобильных дорог Хабаровского края в 2016 году. В целях выполнения указанных работ ОАО «ПМК-83» с ХКГУП «Крайдорпредприятие» заключен договор

подряда (контракт) от 29.12.2015 №02/СПМК, в соответствии с которым предприятие приняло на себя обязательство выполнения работ по ремонту и содержанию автомобильных дорог регионального или межмуниципального значения Хабаровского края и дорожных сооружений в соответствии с перечнем обслуживаемых автомобильных дорог регионального значения и искусственных сооружений согласно условиям контракта и технической частью. В соответствии с указанным договором подряда ОАО «ПМК-83» выдает сведения о необходимых к выполнению видам, объемам и срокам работ в начале каждого месяца, в связи с чем предприятие не имело возможности заблаговременно определить объем и виды работ, место их выполнения в текущем отчетном месяце. Выдаваемые в рамках договора подряда ежемесячные технические задания предполагали использование в текущем месяце определенные виды запчастей для спецтехники и навесного оборудования, а также периодичность их замены и ремонта в зависимости от объема выполняемой на основании технического задания работы. ОАО «ПМК-83» ежемесячно определяет объем и виды работ по содержанию, ремонту, строительству автодорог и дорожных сооружений, что предусматривает приобретение материалов и средств и их использование в короткие сроки. Условия поставки продукции и материалов ООО «СтальГрад», ООО «Дальавтотранс» и ООО «Производственное объединение УфаДорМаш» при долговременной отсрочке оплаты способствовали своевременному исполнению договора подряда и бесперебойной работы предприятия, в связи с чем закупки производились без конкурентных процедур.

Определением от 10.03.2017 срок рассмотрения дела продлевался.

Определениями от 10.03.2017, от 20.04.2017 рассмотрение дела откладывалось (до 20.04.2017, до 19.05.2017 соответственно) в связи с необходимостью получения от предприятия дополнительных документов и пояснений.

Рассмотрев материалы дела №8-01/352, комиссия пришла к следующим выводам. Правовая основа, общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц регламентированы Федеральным законом 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, Законом о закупках, 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.

Документом, регламентирующим закупочную деятельность заказчика, является положение о закупке, которое должно 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 (часть 2 статьи 2 Закона о закупках).

При закупке товаров, работ, услуг заказчики обязаны обеспечить информационную открытость закупки; равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки (статья 3 Закона о закупках).

Частями 1, 2, 5, 19, 21 статьи 4 Закона о закупках установлено, что положение о закупке, изменения, вносимые в указанное положение, подлежат обязательному размещению в единой информационной системе не позднее чем в течение

пятнадцати дней со дня утверждения. В единой информационной системе размещается план закупки товаров, работ, услуг на срок не менее чем один год, 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.

Заказчик не позднее 10-го числа месяца, следующего за отчетным месяцем, размещает в единой информационной системе сведения о количестве и об общей стоимости договоров, заключенных заказчиком по результатам закупки товаров, работ, услуг; сведения о количестве и об общей стоимости договоров, заключенных заказчиком по результатам закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика); сведения о количестве и об общей стоимости договоров, заключенных заказчиком по результатам закупки, сведения о которой составляют государственную тайну или в отношении которой приняты решения Правительства Российской Федерации в соответствии с частью 16 настоящей статьи; сведения о количестве и об общей стоимости договоров, заключенных заказчиком по результатам закупки у субъектов малого и среднего предпринимательства.

Информация о годовом объеме закупки, которую заказчики обязаны осуществить у субъектов малого и среднего предпринимательства, размещается в единой информационной системе не позднее 1 февраля года, следующего за прошедшим календарным годом.

В случае, если в течение трех месяцев со дня вступления в силу Закона о закупках заказчики, указанные в пунктах 1 - 3 части 2 статьи 1 настоящего федерального закона (за исключением заказчиков, указанных в частях 5 - 8 настоящей статьи), не разместили в порядке, установленном настоящим федеральным законом, утвержденное положение о закупке, такие заказчики при закупке руководствуются положениями Федерального закона от 5.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе) в части определения поставщика (подрядчика, исполнителя) до дня размещения утвержденного положения о закупке (часть 4 статьи 8 Закона о закупках).

Положение о закупках товаров, работ, услуг для нужд ХКГУП «Крайдорпредприятие» утверждено 21.01.2015, размещено на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» 30.01.2015, что соответствует части 1 статьи 4 Закона о закупках.

Поскольку Положение о закупках для нужд предприятия утверждено и размещено на официальном сайте в установленный законом срок, то положения Закона о контрактной системе при проведении предприятием закупок с даты размещения данного положения применению не подлежат.

Поскольку часть 8.1 статьи 3 Закона о закупках согласно части 5 статьи 48 Федерального закона от 28.12.2013 №396-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» вступает в силу с 01.01.2017, обжалуемые закупки проведены в 2016 году, то оснований у предприятия при проведении закупок для применения Закона о контрактной системе не имелось. Таким образом, поскольку положение о закупках предприятием разработано, размещено на официальном сайте в единой информационной системе в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», предприятие при проведении закупок должно руководствоваться своим положением, при этом в соответствии с пунктом 2.10 указанного положения заказчик вправе не размещать в единой

информационной системе сведения о закупке товаров, работ, услуг, стоимость которых не превышает 100 000 руб.

План закупки товаров, работ, услуг на 2015 год (на период с 04.02.2015 по 03.02.2016) утвержден генеральным директором предприятия 04.02.2015, размещен на официальном сайте Российской Федерации в единой информационной системе 13.02.2015.

План закупок на 2016 год утвержден 15.01.2016 приказом предприятия №06, размещен на официальном сайте Российской Федерации в единой информационной системе 28.11.2016, то есть с нарушением установленного срока.

Положением о закупках товаров, работ, услуг предприятия установлены способы закупок, в числе которых открытый конкурс, аукцион, запрос предложений, запрос котировок (ценовый предложений), прямая закупки (у единственного поставщика). Случаи закупок у единственного поставщика регламентированы статьей 11 положения.

16.03.2016 предприятием и ООО «СтальГрад» (заказчик) заключен договор оказания услуг №16/02/16, в соответствии с которым общество получило возможность использовать оборудование асфальтобетонного завода предприятия, расположенного в 3,5 км. от с. Гаровка-2 на восток по автодороге 2 подъезд к с. Черная Речка, для приготовления асфальтобетонной смеси своими силами и ресурсами по согласованному графику времени использования такого оборудования. Начало работ – 15.03.2016, окончание работ - 15.11.2016. Цена договора – 125 00 руб. в месяц с НДС. 18.03.2016 сторонами подписано дополнительное соглашение №1 к договору о выполнении обществом ремонтных работ оборудования завода для приготовления асфальтобетонной смеси, общество ремонтирует оборудование за свой счет, при этом предприятие компенсирует затраты общества на ремонт оборудования в соответствии со счетами и другими документами. Заказчик оплачивает электроэнергию согласно выставленным счетам пропорционально отработанному времени (пункт 2.6 договора).

Содержание данного договора оказания услуг не свидетельствует о передаче ООО «СтальГрад» именно асфальтобетонного завода как недвижимого имущества, поскольку оборудование согласно дефектной ведомости является движимым имуществом – асфальтосмесительная установка ДС 117 2Е и дробильно-сортировочный комплекс.

Произведенная обществом на данной установке продукция (асфальтобетонная смесь) продавалась предприятию.

Пунктом 12 Плана закупок на 2016 год запланирована закупка асфальтобетона плотного из горячей мелкозернистой смеси тип Б марки II в количестве 200 тонн с начальной (максимальной) ценой 838000 руб., путем запроса котировок, с датой размещения извещения – 04.04.2016, со сроком исполнения договора – до 05.2016. Предприятием с ООО «СтальГрад» заключен договор от 16.03.2016 №15/02/16 на поставку горячей плотной мелкозернистой асфальтобетонной смеси, количество, марка и тип смеси определяются в заявках предприятия, сроки поставки – с 15.03.2016 по 15.11.2016, первоначально цена за 1 тонну определена 4400 руб. с НДС, затем соглашениями от 18.05.2016 №1 к договору цена снижена до 4150 руб. с НДС за тонну, от 31.08.2016 №2 цена снижена до 3900 руб. с НДС за тонну, всего закуплено асфальтобетонной смеси на сумму 14 030 681,50 руб., что подтверждается счет-фактурами от 03.06.2016 №5, от 16.06.2016 №6, от 26.06.2016 №7, от 31.05.2016 №4, от 21.07.2016 №8, от 21.07.2016 №9, от 25.07.2016 №10, от 29.07.2016 №11, от 30.07.2016 №12, от 11.08.2016 №13, от 22.08.2016 №14, от 29.08.2016 №15, от 12.09.2016 №16, от 19.09.2016 №17, от 23.09.2016 №18, от 27.09.2016 №21, от

26.09.2016 №19, от 27.09.2016 №20, от 30.09.2016 №22, от 25.10.2016 №22.

Согласно счет-фактуре от 23.05.2016 №1 предприятие закупило у ООО «СтальГрад» асфальтобетонной смеси марки «б» в количестве 306,830 тонн на сумму 1 273 344,50 руб. без заключенного договора.

Филиалом ХКГУП «Крайдорпредприятие» Николаевский дорожный ремонтно-строительный участок» у ООО «СтальГрад» приобретены запчасти и материалы на общую сумму 11 301 048,78 руб. (платежные поручения от 30.05.2016 №1604, от 08.06.2016 №1657, от 15.06.2016 №1991, от 17.06.2016 №2046, от 28.06.2016 №, от 30.06.2016 №210, от 23.06.2016 №2034, 01.07.2016 №2359, от 27.07.2016 №2800, от 04.08.2016 №2950, от 09.08.2016 №3024, от 10.08.2016 №3035, от 12.08.2016 №3292, от 16.08.2016 №3341, от 24.08.2016 №3405, от 02.09.2016 №3736, от 06.09.2016 №3739, от 08.09.2016 №3758, от 13.09.2016 №3807, от 05.10.2016 №4588, от 05.10.2016 №4588, от 14.10.2016 №4961, от 11.11.2016 №5431, от 14.11.2016 №5521, от 08.12.2016 №6252, от 13.12.2016 №6622, а также асфальт на сумму 1 200 000 руб. согласно платежному поручению от 08.07.2016 №2404).

ХКГУП «Крайдорпредприятие» 01.06.2016 с ООО «Дальавтотранс» заключен договор №20-06/16 на поставку продукции (асфальтобетонной смеси плотной мелкозернистой тип «б» по цене 4000 руб. за тонну при объеме от 100 тонн). Срок действия договора – до 31.12.2016. Всего закуплено асфальтобетонной смеси на сумму 7 512 125 руб. что подтверждается счет-фактурами от 20.06.2016 №542, от 10.09.2016 №863, от 17.09.2016 №890, от 21.09.2016 №906, от 21.09.2016 №905, от 23.09.2016 №918, от 30.09.2016 №950, от 10.08.2016 №743, от 19.08.2016 №770, от 22.07.2016 №679, от 06.10.2016, от 06.10.2016 №1005, от 10.10.2016 №1023, Согласно акта сверки взаимных расчетов с ФХКГУП «Крайдорпредприятие» «Николаевский ДРСУЧ», у предприятия еще остался долг обществу за поставку асфальтобетонной смеси в размере 2 596 633,16 руб.

Также предприятием у ООО «Дальавтотранс» закуплено материалов на общую сумму 5 315 491,84 руб., что подтверждается платежными поручениями от 03.06.2016 №1630, от 17.06.2016 №2028, от 04.08.2016 №2951, от 12.08.2016 №3311, от 16.08.2016 №3342, от 16.08.2016 №3311, от 24.08.2016 №3406, от 06.09.2016 №3737, от 08.09.2016 №3759, от 13.09.2016 №3808, от 15.09.2016 №4133, от 26.09.2016 №4220, от 05.10.2016 №4589, от 14.10.2016 №4962, от 11.11.2016 №5432, от 14.11.2016 №5520.

Для ремонта асфальтосмесительной установки ДС 117-2к (согласно письма от 27.01.2016 №15) предприятием у ООО «Производственное объединение УФадорМАш» закуплены запасные части и материалы на сумму 995 804,12 руб. (счет на оплату от 03.02.2016 №471), на сумму 1 296 566,00 руб. (счет от 05.02.2016 №527).

Поскольку большая часть каждой из указанных закупок в отдельности превышает 100 000 руб., то информация об их проведении в соответствии с положением о закупках подлежала размещению в единой информационной системе.

Указанные закупки заключены предприятием без применения конкурентных процедур и без учета положения о закупках для нужд ХКГУП «Крайдорпредприятие».

Частями 1, 5 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) при проведении торгов, запроса котировок цен, запроса котировок и иных проводимых в соответствии с Законом о закупках закупок запрещено совершать действия, которые приводят либо могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции. Указанной статьей установлены антимонопольные требования к торгам, запросу котировок цен на товары, запросу предложений, а также к иным закупкам, проводимым в соответствии с Законом о закупках.

Вместе с тем данные договоры заключены, а также закупка продукции и мате-

риалов осуществлены без проведения предусмотренных положением о закупках предприятия процедур, информация о проведении закупок в нарушение приведенных требований законодательства на официальном сайте не размещалась, равно как и не размещены на сайте сведения о заключенных предприятием договорах.

Из материалов дела следует, что 29.12.2015 между ОАО «Передвижная механизированная колонна №83» и ХКГУП «Крайдорпредприятие» заключен контракт №02/СПМК на выполнение работ по ремонту и содержанию автомобильных дорог регионального и муниципального значения Хабаровского края и дорожных сооружений на них, срок завершения работ – 31.12.2016 г. Место выполнения работ – территории Бикинского, вяземского, Ванинского, Советско-гаванского, Верхнебуреинского, Николаевского, Солнечного, Ульчского, Хабаровского, Нанайского, Амурского, Комсомольского муниципальных районов, а также районов имени Лазо и Полины Осипенко (пункты 1.1, 5.1, 5.2 контракта).

ОАО «Передвижная механизированная колонна №83» является подрядчиком по контракту от 29.12.2015 №1010, заключенному с заказчиком КГКУ «Хабаровское управление автомобильных дорог» по результатам проведенного в 2015 году аукциона №0122200002515010081. Данным контрактом допускается привлечение субподрядчиков.

Предприятием в материалы дела представлены в целях выполнения ремонта асфальтобетонных покрытий наборы работ для Нанайского ДРСУ и ДСУ-4 на октябрь 2016 г. (получены предприятием 29.09.2016), наборы работ по поддержанию автомобильных дорог Хабаровского муниципального района на сентябрь 2016 г. (получены предприятием 27.07.2016), наборы работ СГ ДРСУ на август 2016 г. (получены предприятием 29.07.2016), наборы работ по содержанию автомобильных дорог регионального или межмуниципального значения Хабаровского края и искусственных сооружений на них на июнь 2016 года для Нанайского ДРСУ (получено предприятием 30.06.2016), наборы работ СГ ДРСУ на июль 2016 г. (получены предприятием 30.06.2016), наборы работ в районе имени Лазо на июль 2016 г. (получены предприятием 29.06.2016), наборы работ на июль 2016 г. для Бикинского района ХКГУП «Крайдорпредприятие» (получены предприятием 29.06.2016), наборы работ по содержанию автомобильных дорог регионального значения Комсомольского муниципального района для ХКГУП «Крайдорпредприятие» (получено предприятием 28.04.2016), наборы работ по содержанию автомобильных дорог регионального или межмуниципального значения Хабаровского края на апрель 2016 года по Нанайскому району (ДСУ 4 и Нанайское ДРСУ) (получены предприятием 31.03.2016), наборы работ для Совгаванского ДРСУ по Совгаванскому району на апрель 2016 г. (получены предприятием 30.03.2016), наборы работ для Ванинского района (получены предприятием 30.03.2016), наборы работ по Бикинскому району на апрель 2016 г. (получены предприятием 01.04.2016), наборы работ по Вяземскому району на апрель 2016 г. (получены предприятием 01.04.2016), наборы работ по содержанию автомобильных дорог регионального или межмуниципального значения Хабаровского края и искусственных сооружений на них на март 2016 г. для Нанайского ДРСУ (получены предприятием 02.03.2016), наборы работ для Ульчского ДРСУ на март 2016 г. (получены предприятием 02.03.2016), наборы работ по Бикинскому району ХКГУП «Крайдорпредприятие» на март 2016 г. (получены предприятием 02.03.2016).

В материалы дела также представлены предписания, выданные ОАО «ПМК-83» ХКГУП «Крайдорпредприятие» от 17.06.2016 №180/1/4(1), от 06.06.2016 №35/1/12, от 17.06.2016 №176/2/4, от 27.06.2016 №39/1/5, от 27.06.2016 №176/3/4, от 27.06.2016

№180/2/4, от 27.06.2016 №40/1/5, от 28.06.2016 №3/2/10, от 29.06.2016 №20/1/13, от 27.07.2016 №185/1/4, от 08.08.2016 №191/1/4, от 08.09.2016 №64/1/5, от 15.09.2016 №29/1/8, подтверждающие необходимость срочного выполнения работ.

Однако письмо от 13.07.2016 №222, адресованное ОАО «ПМК-83» предприятию, свидетельствует о невыполнении предприятием требуемых работ по ремонту асфальтобетонного покрытия в установленные сроки.

Следовательно, довод предприятия о закупках асфальтобетонной смеси у единственного поставщика по причине срочности выполнения работ не нашло своего подтверждения.

Также предприятием не представлены доказательства, обосновывающие срочность проведения закупок у единственных поставщиков:

- ООО «СтальГрад»- закупка запчастей и материалы на общую сумму 11 301 048,78 руб.,

- у ООО «Дальавтотранс» - материалов (счета не содержат наименований закупленных материалов) на общую сумму 5 315 491,84 руб.,

- у ООО «Производственное объединение УФАДорМАш» - закупка запасных частей и материалов на сумму 995 804,12 руб., на сумму 1 296 566,00 руб.

Кроме указанного, закупка предприятием асфальтобетонной смеси в объемах, больших, чем запланировано, предприятием не обоснована и не подтверждает срочную необходимость произведенных закупок без применения конкурентных процедур.

В соответствии с частью 2 статьи 48 Закона о защите конкуренции заключение об обстоятельствах дела оформляется в виде отдельного документа и должно содержать фактические и иные обстоятельства дела, установленные комиссией, в том числе обстоятельства, установленные в ходе проведения проверок соблюдения требований антимонопольного законодательства (пункт 1); доказательства, на которых основаны выводы комиссии об обстоятельствах дела, мотивы, по которым комиссия отвергла те или иные доказательства, приняла или отклонила приведенные в обоснование своих требований и возражений доводы лиц, участвующих в деле.

В силу статьи 49 Закона о защите конкуренции решение комиссией принимается с учетом всех выявленных нарушений.

В соответствии с частью 5 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции комиссия принимает заключение об обстоятельствах дела, лица, участвующие в деле, вправе представить комиссии пояснения, доказательства и приводить доводы в письменной форме в отношении обстоятельств, изложенных в заключении об обстоятельствах дела, до окончания рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства и оглашения резолютивной части решения по нему на заседании комиссии.