

# РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ №8-01/114

г. Хабаровск

Резолютивная часть решения оглашена 03 октября 2017 г.

В полном объеме решение изготовлено 16 октября 2017 г.

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

при участии от:

<...>,

рассмотрев дело №8-01/114 по признакам нарушения МУП города Хабаровска «Дорремстрой» части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в проведении закупки 05.04.2017 на поставку гранодиоритового песка фракции 2-5 мм. у единственного поставщика АО «Корфовский каменный карьер» путем заключения 01.02.2016 договора №ЦЦ-14/16 поставки продукции (извещение №317049879101),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю поступила жалоба ООО «Чистая вода» на действия МУП города Хабаровска «Дорремстрой» при проведении закупки у АО «Корфовский каменный карьер» на поставку гранодиоритового песка фракции 2-5 мм. (извещение №31704979101).

Из жалобы следует, что АО «Корфовский каменный карьер» не является единственным изготовителем и поставщиком песка гранодиоритового, в связи с чем осуществление закупки у единственного поставщика необоснованно.

Приказом Хабаровского УФАС России от 21.06.2017 №478 возбуждено дело по признакам нарушения МУП города Хабаровска «Дорремстрой» антимонопольного законодательства.

От ООО «Чистая вода» 06.07.2017 в Хабаровское УФАС России на определение от 23.06.2017 о назначении дела №8-01/114 о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению поступило обращение, из которого следует, что аналогичные закупки песка гранодиоритового фракции 2-5 мм. производились предприятием в 2016 году также у АО «Корфовский каменный карьер» как у единственного поставщика согласно извещениям №31603607710, 31603726931 на основании договора, заключенного 01.02.2016.

Представитель заявителя доводы, изложенные в жалобе, поддержал в полном объеме. Также добавил, что кроме АО «Корфовский каменный карьер» имеются

иные поставщики данной продукции, заявитель также производит данный товар, но лишен возможности принимать участие в закупках, поскольку при таких закупках заказчиком не применяются конкурентные способы.

14.08.2017 в заседании комиссии Хабаровского УФАС России ответчиком представлены пояснения по делу, из которых следует, что заключенный договор является рамочным, то есть с открытыми условиями, определяющий общие условия обязательственных взаимоотношений сторон, которые могут быть конкретизированы и уточнены сторонами путем заключения отдельных договоров, подачи заявок одной из сторон или иным образом на основании либо во исполнение рамочного договора. Пунктом 2 статьи 429.1 Гражданского кодекса в качестве общего правила установлено, что к отношениям сторон, не урегулированным отдельными договорами, подлежат применению общие условия, содержащиеся в рамочном договоре. Данное условие применяется постольку, поскольку иное не указано в отдельных договорах или не вытекает из существа обязательства. Договор от 01.02.2016 №Щ-14/16 отвечает требованиям статьи 429.1 ГК РФ, так как устанавливает общий порядок взаимодействия между МУП и ОАО в случае возникновения между ними обязательств по купле-продаже отдельных видов продукции, производителем которых является АО. Данная позиция ответчика поддержана его представителем в заседании комиссии в полном объеме, указано на то, что закупка на основании ранее заключенного рамочного договора предусмотрена положением о закупках предприятия.

Представитель АО «Корфовский каменный карьер» поддержала позицию ответчика.

Определением от 14.08.2017 срок рассмотрения дела продлевался, рассмотрение дела откладывалось в связи с принятием комиссией заключения об обстоятельствах дела.

От МУП города Хабаровска «Дорремстрой» на заключение об обстоятельствах дела поступили возражения от 28.08.2017 №1-05/791, из которых следует, что заключенный с АО «Корфовский каменный карьер» договор сам по себе не является доказательством совершения предприятием закупки ни в момент заключения договора, ни в последующий период его действия. Договор не содержит условий, обязывающих его стороны заключить основной договор на поставку щебня фракции 2-5 мм., равно как и мер ответственности за отказ от его заключения. Предприятие полагает, что выводы комиссии не содержат разъяснений, каким образом договор поставки, не содержащий в себе условий о количестве, наименовании и сроках передачи товара может создать преимущественные условия для АО «Корфовский каменный карьер», либо ограничить права ООО «Чистая вода». Также предприятие указывает, что общество обязалось поставить предприятию продукцию в количестве и ассортименте, указанных в спецификации, оформленных на основании заявки покупателя (подпункт 1.1 договора), поставка продукции считается согласованной с момента подписания сторонами спецификации, в которой должны содержаться наименование, объем, ассортимент продукции, цены на продукцию и иные условия (пункт 1.2 договора), поставщик вправе не оформлять спецификации, а производить согласование условий поставки на основании счета, который является неотъемлемой частью договора (пункт 1.4 договора).

От АО «Корфовский каменный карьер» возражений на заключение об

обстоятельствах дела не поступило.

От ООО «Чистая вода» поступил отзыв на заключение об обстоятельствах дела от 22.09.2017 №91, из которых следует, что у общества имеются все необходимые документы на продукцию, закупаемая у АО «Корфовский каменный карьер» продукция обходится предприятию дорожке, данный факт подтверждается письмом от 26.04.2017 №ОНФ/2-213/2017 регионального отделения в Хабаровском крае «Народный фронт» «За Россию». Общество также указывает, что аналитический отчет за 2016 год не составлялся, результаты проверочных мероприятий ОЭБ и ПК УМВД России по Хабаровскому краю в материалах дела отсутствуют, общество просит истребовать счета, накладные, платежные поручения, подтверждающие закупку предприятием песка гранодиоритового в 2016-2017 годах, произвести запрос в ОЭБ и ПК УМВД России по Хабаровскому краю о результатах проверочных мероприятий и составить аналитический отчет за 2016 г. по закупкам МУП «Дорремстрой» указанного песка.

В удовлетворении данного ходатайства Комиссией Хабаровского УФАС России принято решение отказать, поскольку запрашиваемые обществом документы не имеют значения для рассмотрения данного дела о нарушении антимонопольного законодательства ввиду того, что функции и полномочия антимонопольного органа ограничены Законом о защите конкуренции. При этом вопросы формирования заказчиком цены не относятся к полномочиям антимонопольного органа.

Отделом контроля экономической концентрации Хабаровского УФАС России проведен анализ состояния конкуренции в рамках рассмотрения указанного дела, из которого следует, что временной интервал исследования определен с 05.04.2017 г. (дата размещения извещения №31704979101 о закупке у единственного поставщика) до 01.12.2017 (дата исполнения договора). Предметом заключения предприятием договора с единственным поставщиком является поставка гранодиоритового песка фракции 2-5 мм. Единственным исполнителем (поставщиком) указанного песка в рамках выполнения перед предприятием обязательств по договору от 05.04.2017 является АО «Корфовский каменный карьер», то есть при заключении договора предприятие использовало неконкурентный способ закупки, что приводит к ограничению конкуренции на рынке услуги поставки песка, в том числе гранодиоритового. Из отчета также следует, что по сведениям, имеющимся в распоряжении Хабаровского УФАС России, поставку песка различных фракций на территории г. Хабаровска осуществляют ООО «Амуркварц», ООО «СтройДорСервис», ООО «Карьер-Сервис», ООО «Хабаровский речной порт». Из общедоступных источников установлено, что поставку гранодиоритового песка на территории города Хабаровска могут осуществлять ООО «Чистая вода», ЗАО СП «Стрежень». Все перечисленные хозяйствующие субъекты являются потенциальными участниками в торгах при проведении закупки указанного песка конкурентным способом. Участие указанных хозяйствующих субъектов в закупке было ограничено, то есть ограничена конкуренция на рынке поставки песка, в том числе гранодиоритового.

Рассмотрев материалы дела №8-01/114, комиссия пришла к следующим выводам.

05.04.2017 на официальном сайте в единой информационной системе [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) МУП города Хабаровска «Дорремстрой» размещено извещение о закупке у единственного поставщика на поставку гранодиоритового песка фракции 2-5 мм. на сумму 1 376 116,00 руб., документация о закупке, счет на

оплату от 03.04.2017 №252. Из документации о закупке следует, что оплата за товар производится в течение 30 дней с момента поставки. Поставка продукции отдельными партиями в объеме, указанном в заявке заказчика.

Из указанного счета следует, что предприятием закуплено у общества гранодиоритовый песок фракции 2-5 мм. в количестве 490 куб. м. на общую сумму 1 376 116,00 руб. с НДС.

Согласно протоколу заседания комиссии по закупке МУП города Хабаровска «Дорремстрой» от 05.04.2017, комиссия предприятия приняла решение на основании пункта «ж» части 2 статьи 14.2 Положения о закупке товаров, работ, услуг для нужд МУП города Хабаровска «Дорремстрой» заключить договор с АО «Корфовский каменный карьер» на поставку гранодиоритового песка фракции 2-5 мм. на сумму 1 376 116 руб. с НДС.

Договор поставки №Щ-14/16 заключен между предприятием и обществом 01.02.2016, срок действия договора – с момента его подписания сторонами и до 31.12.2017. В соответствии с пунктом 1.1 договора поставщик обязуется поставить предприятию продукцию в количестве и ассортименте, указанных в спецификациях, являющихся приложением №1 к договору, оформленных на основании заявки предприятия.

Как следует из пункта «ж» части 2 статьи 14 Положения о закупке товаров, работ, услуг предприятия, закупка у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) осуществляется в случае возникновения потребности в товарах (работах, услугах), необходимых для исполнения обязательств по договору (контракту), в соответствии с которым предприятие является поставщиком (исполнителем, подрядчиком) и приобретение которых путем проведения конкурентных процедур/закупок в предусмотренные для исполнения обязательства по такому договору (контракту) сроки невозможно.

31.03.2017 предприятием с управлением дорог и внешнего благоустройства администрации города Хабаровска по результатам проведенного аукциона заключен муниципальный контракт №19 на выполнение работ по заливке трещин в асфальтобетонном покрытии автомобильных дорог битумной эмульсией механизированным способом в г. Хабаровске. Начало работ – с момента заключения контракта до 01.12.2017. В соответствии с техническими условиями, являющимися приложением к муниципальному контракту, одним из применяемых материалов для выполнения работ, указан щебень фракций 2-5 мм., 3-7 мм., прочностью не менее 1200 по ГОСТ 8268-93.

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.

Представленный в материалы проверки муниципальный контракт можно признать в

качестве обоснования закупки 05.04.2017 у единственного поставщика, однако заключенный предприятием 01.02.2016 с ОАО «Корфовский каменный карьер» договор №Щ-14/16 на поставку продукции без конкурентных процедур подтверждает выбор данного поставщика задолго до возникновения потребности в гранодиоритовом песке (щебне) в целях выполнения работ по указанному муниципальному контракту.

Представленные ответчиком платежные поручения свидетельствуют о том, что на основании спорного договора предприятием осуществляются закупки щебня как в 2016, так и в 2017 гг. неоднократно у АО «Корфовский каменный карьер».

Вместе с тем, несмотря на то, что подпунктом «е» пункта 14.2 Положения о закупке товаров, работ, услуг предприятия предусмотрена возможность заключения договора или дополнительного соглашения на основании ранее заключенных предприятием предварительных, рамочных договоров, выбор АО «Корфовский каменный карьер» и заключение с ним спорного рамочного договора без проведения конкурентных процедур указанным положением о закупке не предусмотрено.

Закупка предприятием песка гранодиоритового фракции 2-5 мм. (извещение №31603726931) отменена на основании протокола заседания комиссии по закупке от 30.06.2016.

В случае проведения закупки повторно повторное объявление о проведении закупочной процедуры Законом о закупках не запрещено.

Закупка предприятием песка гранодиоритового фракции 2-5 мм. (извещение №31603607710) также осуществлена у единственного поставщика АО «Корфовский каменный карьер».

Указанный договор заключен предприятием без применения конкурентных процедур и без учета положения о закупках.

Исходя из таких обстоятельств дела, действия МУП города Хабаровска «Дорремстрой» в связи с заключением 01.02.2016 с ОАО «Корфовский каменный карьер» договора №Щ-14/16 как с единственным поставщиком на поставку продукции нарушают часть 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

При разрешении вопроса о выдаче предписания комиссия учитывает, что заключенный договор может быть расторгнут по соглашению сторон или по решению суда.

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 МУП города Хабаровска «Дорремстрой», выразившегося в проведении закупки 05.04.2017 на поставку гранодиоритового песка фракции 2-5 мм. у единственного поставщика АО «Корфовский каменный карьер» путем заключения 01.02.2016 договора №Щ-14/16 поставки продукции (извещение

№317049879101) нарушающими часть 1 статьи 17 Закона 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.