

## РЕШЕНИЕ № 17

г. Хабаровск

Резолютивная часть решения оглашена 16 февраля 2015 года

В полном объеме решение изготовлено 02 марта 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» - ... (Доверенность от 07.11.2014 № 4/666), ... (Доверенность от 24.11.2014 № 4/701),

ООО «Флагман» - ... (Доверенность от 05.04.2014),

ООО «РН-Востокнефтепродукт» - уведомленное о дате, времени и месте рассмотрения дела, явку своего представителя не обеспечило,

рассмотрев дело № 8-01/267 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:

Хабаровским УФАС России в отношении ФГУП «ГУСС «Дальспецстрой» при Спецстрое России» возбуждено настоящее дело по признакам нарушения части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции при осуществлении закупок нефтепродуктов (топлива) у единственного поставщика (извещения №№ 31401467569, 31401467396, 31401467286, 31401467278), при наличии действующего договора поставки нефтепродуктов, заключенного по результатам конкурса с ООО «Флагман».

Представитель ООО «Флагман» в заседании комиссии указал на отсутствие у предприятия законных оснований для осуществления закупок топлива у единственного поставщика ООО «РН-Востокнефтепродукт», поскольку поставка нефтепродуктов будет осуществляться на те же объекты, в отношении которых предприятием с обществом ранее заключен рамочный договор поставки. Учитывая, что лимиты нефтепродуктов по договору не исчерпаны, применение такого способа закупки – единственный поставщик, является неправомерным, препятствует доступу к участию в закупке иным хозяйствующим субъектам.

Представители предприятия с вменяемым нарушением антимонопольного законодательства не согласились, пояснив, что объекты, для обеспечения строительства которых заключены спорные договоры поставки, отличаются от объектов, на которые осуществляется поставка нефтепродуктов ООО «Флагман».

В частности, по объекту строительства «дорога Лидога-Ванино 174 км.» ремонтно-строительные работы завершены, финансирование по заключенному с ООО «Флагман» договору поставки нефтепродуктов прекращено. Заключенный договор поставки нефтепродуктов с ООО «РН-Востокнефтепродукт» фактически не исполняется, так как предприятие не выиграло тендер на строительство нового участка данной дороги.

Аналогичная ситуация с закупкой нефтепродуктов под объекты строительства Министерства обороны на территории Сахалинской области. В связи с тем, что строительство объекта отменено, заключенный с ООО «РН-Востокнефтепродукт» договор исполняться не будет. Договор поставки с ООО «Флагман» заключался в целях строительства иного объекта.

По объектам Министерства обороны на территории Хабаровского края договор поставки нефтепродуктов с ООО «Флагман» заключен в отношении объектов на территории г. Хабаровска, с ООО «РН-Востокнефтепродукт» в отношении объектов на территории п. Князь-Волконское.

В отношении строительства объектов космодрома «Восточный» договор с ООО «Флагман» заключен на поставку нефтепродуктов на строительную площадку № 5, договор с ООО «РН-Востокнефтепродукт» предусматривает поставку на иные объекты.

Рассмотрение дела неоднократно откладывалось, в заседании комиссии объявлялся перерыв, срок рассмотрения дела по правилам части 1 статьи 45 Закона о защите конкуренции продлевался.

Комиссия Хабаровского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства, заслушав представителей лиц, участвующих в деле, рассмотрев материалы дела, пришла к следующему выводу.

Общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг государственными унитарными предприятиями 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 пунктами 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).

По результатам проведенного предприятием в 2013 году открытого конкурса с последующим заключением рамочного договора на поставку ГСМ в 2014 году для объектов строительства с ООО «Флагман» заключен договор поставки нефтепродуктов от 03.03.2014 № 12. Срок действия договора установлен до 31.12.2014, цена договора не более 990339958,00 руб.

Условиями проведенного конкурса предусмотрена поставка нефтепродуктов по следующим направлениям:

- в пределах г. Хабаровска в объеме 6500 тн. дизельного топлива, 150 тн. бензина, на сумму 260200000,00 руб.,

- Амурская область, Свободненский район, ЗАТО Углегорск, площадка № 5 в объеме 12600 тн. дизельного топлива, на сумму 519540000,00 руб.,

- Амурская область, Шимановский район, п. Чагоян в объеме 1500 тн. дизельного топлива, на сумму 62070000,00 руб.,

- Хабаровский край, автомобильная дорога «Лидога-Ванино» 174 км. в объеме 1598,1 тн. дизельного топлива, на сумму 71129953,00 руб.,

- ст. Совгавань-Сортировочная, ДВЖД, код 968209 в объеме 1034,1 тн. дизельного

топлива, на сумму 42000004,00 руб.,

- Береговой технологический комплекс «Кириновое», от пгт. Ноглики – 120 км., залив Луньское Сахалинской области в объеме 784,6 тн., на сумму 35400001,00 руб.

Поставка нефтепродуктов обусловлена наличием у предприятия обязательств по заключенным государственным контрактам и договорам:

- государственный контракт от 07.11.2011 № 873-ИВ003/11 на выполнение работ для федеральных нужд «Космодром «Восточный». Строительство автомобильных дорог космодрома (1-я очередь) 1-этап (Амурская область, Свободненский район, ЗАТО Углегорск, площадка № 5),

- государственный контракт от 11.10.2013 № П-25/11-С-ВП на выполнение полного комплекса работ по объекту «Жилая застройка на 2192 квартиры по адресу: г. Хабаровск, Волочаевский городок. Вертикальная планировка. Благоустройство. Ливневая канализация. Дороги. Наружное освещение (г. Хабаровск),

- государственный контракт от 07.07.2008 № 167 на строительство объекта «Автомобильная дорога Хабаровск-Лидога-Ванино с подъездом к г. Комсомольску-на-Амуре на участке км 171- км 179» (Хабаровский край, автомобильная дорога «Лидога-Ванино» 174 км.),

- договор от 20.05.2011 № СГК-11570/5 на выполнение комплекса работ и строительства объектов берегового технологического комплекса в составе стройки «Обустройство Кириновского ГКМ».

Подтверждение наличия срочных обязательств по объектам ст. Совгавань-Сортировочная, ДВЖД, код 968209, Амурская область, Шимановский район, п. Чагойан в материалы дела не представлено.

Общий объем поставки дизельного топлива 24017,1 тн., бензина 150 тн. на сумму 990339958,00 руб. Поставка нефтепродуктов осуществляется партиями по заявкам заказчика (пункт 1.1 рамочного договора).

Спецификациями к договору поставки, за период с марта по июль 2014 года, подтверждается согласование сторонами договора объемов поставки нефтепродуктов: дизельного топлива 10914 тн., бензина 72 тн. Цена поставленного товара составила 577387602,00 руб. Поставка товара ежемесячными партиями по заявкам заказчика в период с марта по август 2014 года обществом и предприятием не оспаривается.

Вступившим в законную силу решением арбитражного суда Хабаровского края от 06.11.2014 по делу А73-11326/2014 установлено наличие задолженности предприятия перед обществом за частично поставленный по названному рамочному договору товар (ГСМ) на сумму 107919921,80 руб.

15.08.2014 ФГУП в адрес ООО «РН-Востокнефтепродукт» направлено письмо о намерении заключить с обществом договор поставки нефтепродуктов по направлениям и в объемах, поименованным в названной конкурсной документации. Обществом выражено согласие на осуществление поставок нефтепродуктов (письмо от 27.08.2014 № 05/4219).

28.08.2014 предприятием на сайте закупок размещены извещения №№ 31401467569 (поставка нефтепродуктов на объект космодром «Восточный»), 31401467396 (поставка нефтепродуктов в Сахалинскую область), 31401467286 (поставка нефтепродуктов на объект автомобильная дорога «Лидога-Ванино»), 31401467278 (поставка нефтепродуктов в Хабаровском крае).

Из извещений следует, что закупка осуществляется у единственного поставщика ООО «РН-Востокнефтепродукт» на основании пункта 9 статьи 22 Положения о закупках товаров, работ, услуг для нужд ФГУП.

По результатам данных закупок принято решение заключить договоры на поставку нефтепродуктов с ООО «РН-Востокнефтепродукт». 18.09.2014 с обществом заключены типовые договоры поставки нефтепродуктов №№ 0859514/1362Д, 0859214/1282Д, 0859114/1370Д, 0859114/1367Д. Срок действия договоров до 31.12.2014.

Положение о закупках товаров, работ, услуг для нужд ФГУП «ГУСС «Дальспецстрой» при Спецстрое России», утверждено начальником предприятия в последней редакции от 20.06.2014 и размещено на официальном сайте закупок в сети «Интернет» ([www.zakupki.gov.ru](http://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).

В обоснование осуществления закупок у общества без проведения конкурентных процедур предприятие в своем письме от 19.09.2014 № 33/6197, с учетом письма от

13.02.2015 № 44/174, указало на необходимость выполнения в установленные сроки:

- работ по государственному контракту от 24.04.2013 № 121, заказчиком по которому выступает КГКУ «Хабаровское управление автомобильных дорог», срок выполнения работ истекает 20.10.2014 («Автомобильная дорога Хабаровск-Лидога-Ванино с подъездом к г. Комсомольску-на-Амуре на участке км 193- км 204»),
- работ по государственному контракту от 01.06.2012 № 873-ИВ 003/12, заказчиком по которому выступает Роскосмос, срок выполнения работ истекает 30.12.2014 (объекты космодрома «Восточный», строительство автомобильных дорог (1-я очередь), 2- этап, Амурская область, Свободненский район, ЗАТО Углегорск),
- работ по государственному контракту от 03.07.2012 № 873-КИ 108/12, заказчиком по которому выступает Роскосмос, срок выполнения работ истекает 30.12.2014 (объекты космодрома «Восточный», строительство технического комплекса площадка 2, Амурская область, Свободненский район, ЗАТО Углегорск),
- работ по договору субподряда от 04.02.2014 № ДГЗ-П-33/12-274.1, генподрядчиком по которому выступает ФГУП «Спецстройинжиниринг» при Спецстрое России», срок выполнения работ истекает 01.11.2014 (обустройство военных городков №№ 6, 23 в п. Князе-Волконское).

Обоснование срочности закупки у единственного поставщика нефтепродуктов для целей поставки в Сахалинскую область в материалы дела не представлено.

Условиями заключенных договоров (контрактов) предусмотрена оплата всех затрат подрядчика, связанных с выполнением договорных обязательств.

Из раздела 5 государственного контракта от 01.06.2012 № 873-ИВ 003/12 следует, что окончательный срок выполнения строительных работ 30.04.2015, срок выполнения работ по контракту от 03.07.2012 № 873-КИ 108/12 до 25.12.2015 (раздел 5).

Ссылка представителя предприятия на незаключенность государственного контракта от 24.04.2013 № 121 на строительство объекта «Автомобильная дорога Хабаровск-Лидога-Ванино с подъездом к г. Комсомольску-на-Амуре на участке км 193- км 204», комиссией не принимается, в силу следующего.

Из размещенной на официальном сайте закупок информации следует, что по результатам проведенного Комитетом государственного заказа Правительства Хабаровского края аукциона № 0122200002513000394 победителем торгов признано ФГУП «ГУСС «Дальспецстрой» при Спецстрое России» с ценовым предложением 959315213,73 руб. (протокол от 09.04.2013).

Согласно реестру контрактов, с предприятием заключен договор от 24.04.2013 с реестровым номером 03222000211 13 000037, который полностью исполнен и оплачен заказчиком.

Учитывая даты заключения названных договоров (контрактов), сроки выполнения предусмотренных договорами (контрактами) работ, наличием у предприятия информации о затратах, связанных с выполнением договорных обязательств, в том числе затратах на приобретение нефтепродуктов, предприятие имело возможность организации и проведения запроса предложений либо запроса

котировок на поставку нефтепродуктов (конкурентной закупки).

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).

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

Довод заявителя о превышении цены по заключенным договорам установленного пунктом 25 статьи 22 Положения о закупках предела комиссией отклоняется, поскольку спорные закупки осуществлялись со ссылкой на пункт 9 статьи 22 Положения о закупках, не содержащего ограничительных требований к максимальной цене договора. Тогда как пунктом 25 статьи 22 Положения о закупках установлено самостоятельное основание закупки у единственного поставщика.

Оценка доводов заявления о ненадлежащем исполнении предприятием договорных обязательств не относится к полномочиям антимонопольного органа.

Комиссией учтено, что заключенные договоры поставки исполнены, 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 закупок от 28.08.2014 №№ 31401467569 (поставка нефтепродуктов на объект космодром «Восточный»), 31401467396 (поставка нефтепродуктов в Сахалинскую область), 31401467286 (поставка нефтепродуктов на объект автомобильная дорога «Лидога-Ванино»), 31401467278 (поставка нефтепродуктов в Хабаровском крае) у единственного поставщика, 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.