

РЕШЕНИЕ

по делу № 065/10/18.1-861/2020

28 августа 2020 года г. Южно-Сахалинск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Сахалинской области (далее – Комиссия) области по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ

«О защите конкуренции» в составе:

председателя Комиссии:<...>– начальника отдела контроля государственных закупок Управления Федеральной антимонопольной службы по Сахалинской;

Членов Комиссии:<...> – старшего государственного инспектора отдела контроля государственных закупок Управления Федеральной антимонопольной службы по Сахалинской области;

<...> – главного специалиста-эксперта отдела контроля государственных закупок Управления Федеральной антимонопольной службы по Сахалинской области;

в присутствии представителей общества с ограниченной ответственностью «Торглайн» – <...>, на основании доверенности от 20.08.2020; <...>, на основании выписки из Единого государственного реестра юридических лиц, личность удостоверена по паспорту;

рассмотрев дело № 065/10/18.1-861/2020 по жалобе общества с ограниченной ответственностью «Торглайн» (ИНН 6508010680) (далее – заявитель, общество) на действия заказчика – Муниципального унитарного предприятия «Тепло» Корсаковского городского округа (ИНН 6504011820) (далее – предприятие, заказчик) при проведении процедуры закупки у единственного поставщика по объекту: «Договор поставки твердого топлива (уголь)» (извещение № 32009382430),

УСТАНОВИЛА:

13.08.2020 в Управления Федеральной антимонопольной службы по Сахалинской области поступила жалоба заявителя на действия заказчика, заключившего договор на поставку твердого топлива (уголь) без проведения конкурентного способа определения поставщика, что в свою очередь свидетельствует о необоснованном ограничении конкуренции и нарушении заказчиком положений действующего законодательства Российской Федерации о закупках, в связи с чем, просит признать действия заказчика нарушившим положения части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ

«О защите конкуренции», а также выдать обязательное для исполнения предписание о совершении действий, направленных на расторжение договора, заключенного по результатам закупки у единственного поставщика на основании протокола заседания комиссии по закупке у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) от 06.08.2020; о недопущении впредь необоснованного выбора способа закупки у единственного поставщика при осуществлении закупок угля, и о внесении изменений в положение о закупке товаров, работ, услуг муниципального унитарного предприятия «Тепло» Корсаковского городского округа в редакции от 06.12.2019, путем исключения из него подпункта 21 пункта 7.1.

Уведомлением-требованием от 18.08.2020 № 05-5471 рассмотрение вышеуказанной жалобы назначено на 21.08.2020 в 10 часов 30 минут.

Вместе с тем, в целях всестороннего изучения представленных в материалы дела документов и информации, в том числе для истребования дополнительных пояснений и документов для принятия обоснованного и мотивированного решения Комиссией с учетом положений части 14.1 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» рассмотрение жалобы продлено до 28.08.2020 12 часов 00 минут, что подтверждается уведомлением-требованием от 21.08.2020 № 05-5537.

Предприятие, будучи извещенное надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения жалобы по существу, на заседание Комиссии явкой своего представителя не обеспечило, участие рассмотрении жалобы посредством видеоконференцсвязи не изъявило. Вместе с тем, в материалы дела представлены запрашиваемые документы и информация, в том числе возражения на жалобу, согласно которым считает ее необоснованной, поскольку положения подпункта 2.1 пункта 7.1 Положения о закупки муниципального унитарного предприятия «Тепло» Корсаковского городского округа позволяет осуществлять закупку поставки угля во избежание срывов сроков отопительного сезона.

Комиссия Сахалинского УФАС России, заслушав представителей заявителя, изучив, представленные в материалы дела документы и информацию, размещенную на официальном сайте Единой информационной системе в сфере закупок установила следующее.

В соответствии с частью 1 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Федеральным законом от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Согласно части 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

Частью 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ

«О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) установлено, что 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 с учетом положений части 3 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

В силу части 2 статьи 2 Закона о закупках положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 настоящего Федерального закона, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

На основании пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Из части 2 статьи 3 Закона о закупках следует, что положением о закупке предусматриваются конкурентные и неконкурентные закупки, устанавливается порядок осуществления таких закупок с учетом положений указанного выше Федерального закона.

В части 3.2 статьи 3 Закона о закупках указано, что неконкурентной закупкой является закупка, условия осуществления которой не соответствуют условиям, предусмотренным частью 3 настоящей статьи. Способы неконкурентной закупки, в том числе закупка у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика), устанавливаются положением о закупке.

Статьей 3.6 Закона о закупках установлено, что порядок подготовки и осуществления закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) и исчерпывающий перечень случаев проведения такой закупки устанавливаются положением о закупке.

В ходе рассмотрения жалобы по существу, Комиссией установлено, что 06.08.2020 в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» на официальной сайте Единой информационной системе в сфере закупок заказчиком опубликовано извещение о проведении закупки у единственного поставщика на заключение договора поставки твердого топлива (уголь) (извещение № 32009382430).

В составе названного извещения, опубликован протокол заседания комиссии по закупке у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) от 06.08.2020, согласно обоснованием закупки у единственного поставщика является положение подпункта 1 пункта 7.1 положения о закупке заказчика.

Начальная максимальная цена договора составляет 322 281 700 рублей 00 копеек.

Из представленных пояснений заказчика следует, что указание на положение

пункта 1 пункта 7.1 положения о закупке является следствием технической ошибкой, в связи с чем, обоснованием закупки товара необходимо считать положения подпункта 21 пункта 7.1 положения о закупке.

В соответствии с указанным выше пунктом положения о закупке, закупка у единственного поставщика осуществляется заказчиком, если возникла необходимость в закупке товаров (работ, услуг) в целях предотвращения угрозы срыва отопительного сезона и (или) обеспечения Заказчиком бесперебойного оказания услуги по теплоснабжению в течение отопительного сезона

Пунктами 7.4-7.6 положения о закупке установлено, что для проведения закупки у единственного поставщика собирается закупочная комиссия. Протокол проведения закупки у единственного поставщика оформляется секретарем комиссии и подписывается всеми присутствующими членами комиссии по закупкам. В протоколе проведения закупки у единственного поставщика указываются:

- 1) место, дата составления протокола;
- 2) фамилии, имена, отчества, должности членов комиссии по закупкам;
- 3) способ закупки (закупка у единственного поставщика);
- 4) предмет договора;
- 5) цена договора у единственного поставщика;
- 6) решение о заключении договора с единственным поставщиком и обоснование такого решения с указанием соответствующего подпункта п. 7.1 настоящего Положения;
- 7) наименование, адрес места нахождения единственного поставщика, ИНН/КПП/ОГРН юридического лица, фамилия, имя, отчество физического лица, ИНН/ОГРНИП (при наличии).

В ходе рассмотрения жалобы по существу, Комиссией установлено, что на основании выписки из Единого государственного реестра юридических лиц основанным видом деятельности предприятия является производство пара и горячей воды (тепловой энергии) котельными.

Соответственно закупка товаров, необходимых заказчику для осуществления им основной деятельности является прямой обязанностью последнего для предотвращения наступления неблагоприятных последствий для населения Корсаковского городского округа.

Вместе с тем, из материалов дела следует, что 12.08.2019 предприятием заключен договор № ПД 13964 на поставку угля в течение отопительного сезона 2019-2020 года. Срок исполнения указанного договора согласно его условиям до мая 2020 года.

Таким образом, при заключении указанного выше договора заказчик владел информацией о сроках исполнения такого договора и достоверно знал о необходимости заключения договора поставки твердого топлива для

отопительного сезона 2020-2021, как в момент заключения договора от 12.08.2019, так и по окончанию его исполнения, а соответственно, предприятия располагало достаточным количеством времени для планирования и объявления закупки по поставке твердого топлива (угля) для предотвращения срыва отопительного сезона 2020-2021 путем проведения ее конкурентным способом.

Доказательств, свидетельствующих об обратном материалы дела не содержат, заказчиком такие документы и информация не предоставлены.

При таких обстоятельствах, ссылку заказчика на положение пункта 21 пункта 7.1 положения о закупке позволяющая, по его мнению, заключать договор с единственным поставщиком в связи с возникновением необходимости в закупке товаров (работ, услуг) в целях предотвращения угрозы срыва отопительного сезона и (или) обеспечения Заказчиком бесперебойного оказания услуги по теплоснабжению в течении отопительного сезона Комиссия Сахалинского УФАС России признает несостоятельной, поскольку необходимость в приобретении товаров в целях предотвращения угрозы срыва отопительного сезона 2020-2021, как указано ранее, заказчику была известна при заключении договора 12.08.2019, а также по окончании срока исполнения такого договора.

Приведенные обстоятельства в своей совокупности позволяют Комиссии Сахалинского УФАС России прийти к выводу о допущенных заказчиком нарушениях пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, выразившиеся в заключение договора без проведения конкурентного способа определения поставщика, тем самым допустив необоснованное ограничение количество участников, учитывая, что рынок по поставке твердого топлива на территории Сахалинской области является конкурентным.

Таким образом, довод заявителя о допущенных предприятием нарушений Закона о закупках при заключении договора с единственным поставщиком, Комиссией признается обоснованным.

На основании части 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 указанного выше Федерального закона.

В соответствии с подпунктом «а» пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган выдает организатору торгов, оператору электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, продавцу государственного или муниципального имущества, организатору продажи обязательные для исполнения предписания о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка организации и проведения торгов, продажи государственного или муниципального имущества (далее в настоящем пункте – торги), порядка заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися, в том числе предписания об отмене протоколов, составленных в ходе проведения торгов, о внесении изменений в документацию о торгах, извещении о проведении торгов, об аннулировании торгов.

Принимая во внимание, что по результатам неконкурентной процедуры 06.08.2020 заключен договор, Комиссией принято решение обязательное для исполнения

предписание не выдавать.

Требование заявителя о выдачи предписания о совершении действий, направленных на расторжение договора, заключенного по результатам закупки у единственного поставщика на основании протокола заседания комиссии по закупке у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) от 06.08.2020; о недопущении впредь необоснованного выбора способа закупки у единственного поставщика при осуществлении закупок угля, и о внесении изменений в положение о закупке товаров, работ, услуг муниципального унитарного предприятия «Тепло» Корсаковского городского округа в редакции от 06.12.2019, путем исключения из него подпункта 21 пункта 7.1 не соответствует требованиям приведенного выше положения Закона о защите конкуренции, в связи с чем, как указано ранее, предписание по результатам контрольного мероприятия не выдается.

С учетом изложенного, Комиссия управления, рассмотрев материалы дела № 065/10/18.1-861/2020, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия решила признать жалобу необоснованной.

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу общества с ограниченной ответственностью «Торглайн» (ИНН 6508010680) на действия заказчика – Муниципального унитарного предприятия «Тепло» Корсаковского городского округа (ИНН 6504011820) при проведении процедуры закупки у единственного поставщика по объекту: «Договор поставки твердого топлива (уголь)» (извещение № 32009382430) – обоснованной.

2. Признать муниципальное унитарное предприятие «Тепло» Корсаковского городского округа (ИНН 6504011820) нарушившим положения пункта 2 части 1 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

3. Обязательное для исполнения предписание не выдавать.

4. Передать материалы настоящего дела уполномоченному должностному лицу Управления Федеральной антимонопольной службы по Сахалинской области для решения вопроса о возбуждении административного производства в отношении лиц, допустивших нарушения, указанные в пункте 2 настоящего Решения.

Настоящее решение может быть обжаловано в Арбитражный суд Сахалинской области в течение трех месяцев со дня его изготовления в полном объеме.