Ответчику:

ГУП ОО «Дорожная служба»

302026, Орловская обл., г. Орёл,

ул. МОПРа, дом 42

E-mail: mail@ods57.ru

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О НАЗНАЧЕНИИ ДЕЛА **№ 057/01/17-585/2019** О НАРУШЕНИИ

АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА К РАССМОТРЕНИЮ

25 июля 2019 года г. Орел

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Орловской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства

УСТАНОВИЛ:

Прокуратурой Заводского района г. Орла в адрес Орловского УФАС России (далее – Управление) представлены материалы результатов контрольного мероприятия, проведенного Контрольно-счетной палатой Орловской области, по проверке отдельных закупок, осуществленных ГУП ОО «Дорожная служба» (далее – Предприятие, Служба) в 2018 году. Как было установлено, при возможности провести конкурентную процедуру, ГУП ОО «Дорожная служба» осуществило три закупки: № 31806934620, № 31806934636, № 31806972717 на поставку песка из отсева дробления гранитов у единственного поставщика ООО «СпецДорСтрой» на общую сумму 4865,0 тыс.руб., что противоречит требованиям Федерального закона №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» и содержит признаки нарушения антимонопольного законодательства (далее – ФЗ-223) (далее – Обращение).

В ходе анализа имеющихся в распоряжении Управления материалов, в том числе, собранных в ходе рассмотрения Обращения, было установлено следующее.

1. Статьей 31 Положения ГУП ОО «Дорожная служба», утвержденным и.о. директора Службы <…> 30.04.2018 «Закупка у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя)», пунктом 3 установлено:

«…Закупка у единственного поставщика, подрядчика, исполнителя осуществляется в следующих случаях:

1) стоимость закупаемой Заказчиком продукции не превышает 1 (один) миллион рублей;

2) процедура закупки, проведенная ранее, не состоялась и имеется только один участник закупки, подавший заявку и допущенный до участия в закупке;

3) процедура закупки, проведенная ранее, не состоялась, договор по итогам закупки не заключен и отсутствует время для проведения новых конкурентных процедур закупок;

4) продукция имеется в наличии только у какого-либо конкретного поставщика (подрядчика, исполнителя) или какой-либо конкретный поставщик (подрядчик, исполнитель) обладает исключительными правами в отношении данных товаров (работ, услуг) и не существует никакой разумной альтернативы или замены;

5) осуществляется оказание финансовых услуг;

6) заказчик, ранее закупив продукцию у какого-либо поставщика (подрядчика, исполнителя), определяет, что у того же поставщика (подрядчика, исполнителя) должны быть произведены дополнительные закупки по соображениям стандартизации или ввиду необходимости обеспечения совместимости с имеющимися товарами, оборудованием, технологией или услугами, учитывая эффективность первоначальных закупок с точки зрения удовлетворения потребностей Заказчика, ограниченный объем предлагаемых закупок по сравнению с первоначальными закупками, разумность цены и непригодность продукции, альтернативной рассматриваемой;

7) заключается договор аренды недвижимого имущества или земельных участков;

8) заключается договор субподряда в целях исполнения государственных контрактов, муниципальных контрактов и договоров заключенных Предприятием по итогам участия в аукционах, конкурсах, запросах цен, а так же запросах предложений;

9) процедура закупки, проведенная ранее среди субъектов СМП не состоялась;

10) существует срочная потребность в закупке товаров (работ, услуг) в целях исполнения государственных контрактов, муниципальных контрактов и договоров где Предприятие выступает подрядчиком/субподрядчиком и сроки исполнения по контракту/договору не позволяют провести закупочную процедуру такую как, конкурс, аукцион, запрос предложений или запрос цен;

11) расторжения договора в связи с неисполнением или ненадлежащим исполнением поставщиком своих обязательств по договору. При этом существенные условия нового договора не должны изменяться, за исключением сроков выполнения договора. Если до расторжения договора поставщиком частично исполнены обязательства по такому договору, то при заключении нового договора количество поставляемого товара, объем выполняемых работ,

оказываемых услуг должны быть уменьшены с учётом количества поставленного товара, объёма выполненных работ, оказанных услуг по ранее заключённому договору с пропорциональным уменьшением цены договора.

12) осуществляется оказание услуг водоснабжения, водоотведения, канализации, теплоснабжения, газоснабжения, подключение (присоединение) к сетям инженерно-технического обеспечения по регулируемым в соответствии с законодательством Российской Федерации ценам (тарифам);

13) заключается договор энергоснабжения или купли-продажи электрической энергии с гарантирующим поставщиком электрической энергии;

14) заключается договор с субъектами естественных монополий;

15) заключается договор с оператором междугородной, международной, внутризоновой телефонной связи.

Пунктом 4 Положения предусмотрено, что: «Извещение о закупке у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) и документация о закупке у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) (при наличии) носят уведомительный характер и не предполагают при их размещении в ЕИС подачу со стороны участников закупки каких-либо заявок, документов и сведений».

Таким образом, вопреки условиям, предусмотренным Положением, Служба заключает контракты (договоры) по итогам проведенных закупочных процедур у единственного поставщика на сумму, превышающую 1 миллион рублей (закупка у единственного поставщика № 31806934620 – сумма 1 421 636,4руб. (доп.соглашение №1 от 25.09.2018 к договору №823 от 24.09.2018), закупка у единственного поставщика № 31806934636 – сумма 1 390 000,00 руб. (договор на сайте отсутствует, сумма указана в протоколе работы комиссии), закупка у единственного поставщика № 31806972717 - 2 085 000,00 руб. (договор б/н, б/д, на сайте размещен вместо протокола комиссии).

Согласно части 1 статьи 2 Закона ФЗ-223 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 (далее - положение о закупке).

Частью 2 статьи 2 Закона ФЗ-223 определено, что 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.

Согласно статье 3.6. ФЗ-223 «Требования к закупке у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика)», порядок подготовки и осуществления закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) и исчерпывающий перечень случаев проведения такой закупки устанавливаются положением о закупке.

2. При анализе сайта закупок с предметом «Песок из отсевов дробления гранитов» установлено, что по настоящее время закупочные процедуры, осуществляемые Службой, в основном, заключаются в рамках 223-ФЗ с единственным поставщиком. Кроме того по результатам названных закупок контракты (договоры) заключаются с различными поставщиками, зарегистрированными на территории городов Москва, Орел, Брянск, Воронеж.

Таким образом, говорить о том, что рассматриваемая закупаемая продукция имеется в наличии только у какого-либо конкретного поставщика (подрядчика, исполнителя) или какой-либо конкретный поставщик (подрядчик, исполнитель) обладает исключительными правами в отношении закупаемой продукции и не существует никакой разумной альтернативы или замены песка из отсевов дробления гранитов конкретного поставщика, не предоставляется возможным; то есть проведение закупочных процедур в форме закупки у конкретного единственного поставщика вынужденной мерой Службы не является.

3. В письме КСП от 11.04.2019 №282-СП, представленном прокуратурой Заводского района г. Орла в адрес Управления, указано: «При возможности провести конкурентную процедуру, Предприятие осуществило три закупки: № 31806934620, № 31806934636, № 31806972717 на поставку песка из отсева дробления гранитов у единственного поставщика (ООО «СпецДорСтрой») на общую сумму 4865,0 тыс.руб., что противоречит части 1, 3 статьи 3 Федерального закона №223-ФЗ и указывает на признаки дробления закупки, ухода от конкурентной закупки (признаки нарушения части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции).

В своих возражениях на акт КСП от 20.03.2019 ГУП ОО «Дорожная служба» по данному факту отмечает, что признаки дробления закупки отсутствуют, так как в соответствии с ФЗ-223, Положением о закупке товаров, работ, услуг Предприятия, при объединении трех указанных договоров в одну закупку у Предприятия оставалось право заключить договор с единственным поставщиком. При осуществлении закупок у единственного поставщика ООО «СпецДорСтрой» были соблюдены нормы части 2 статьи 3 Федерального закона №223-ФЗ, а, соответственно, отсутствовало противоречие в части 1-2 статьи 2 ФЗ-223. Отклонения закупочной цены поставщика при осуществлении данных закупок от рыночных цен проверкой КСП не установлено.

4. Из пояснений ГУП ОО «Дорожная служба» по запросу Управления следует, что в сентябре 2018 года Предприятием была проведена конкурентная процедура закупки песка из отсевов дробления гранитов, осуществленная способом запроса ценовой информации и признана несостоявшейся. В соответствии с нормами 223-ФЗ обязанность для повторного проведения закупочной процедуры по причине признания ее несостоявшейся, отсутствует. В соответствии с пп 3,10 ч. 3 ст. 31 Положения о закупках Предприятия, утвержденного 30.07.2018, Предприятие вправе было осуществить закупку у единственного поставщика.

У Предприятия были ограничены сроки для закупки отсева дробления гранитов по причине возможности срыва сроков исполнения обязательств по контрактам, где Предприятие выступало подрядчиком, что в свою очередь могло повлечь наложение штрафов и пеней.

На основании изложенного, Предприятие осуществило три закупки у единственного поставщика (№ 31806934620, № 31806934636, № 31806972717), что не противоречило частям 1, 2, 3 статьи 3 ФЗ-223.

Поставщик ООО «СпецДорСтрой» при осуществлении рассматриваемых закупок был выбран по предложению с наиболее выгодными для Предприятия условиями и наименьшей ценой с целью эффективного исполнения контракта и не доведения срыва сроков при выполнении работ по контрактам.

Вместе с тем Служба полагает, что при осуществлении указанных закупок был обеспечен принцип конкуренции, так как до заключения договоров с указанным поставщиком в ЕИС были размещены проекты договоров, с указанием условий для их заключения, что обеспечило публичность, прозрачность закупки, так как имелась возможность для потенциальных поставщиков подать свои предложения по данным закупкам.

Результаты анализа рынка в целях определения единственного поставщика для заключения договоров по закупкам № 31806934620, № 31806934636, № 31806972717 Службой не представлены. Коммерческие предложения хозяйствующих субъектов, готовых поставить гранитный щебень фракции 0-5мм, представленные Предприятием в качестве обоснования выбора ООО «СпецДорСтрой» как единственного поставщика, свидетельствуют о готовности данных поставщиков поставить отсев и гранитный щебень в сентябре 2018 года (ООО «СпецДорСтрой», г. Воронеж), в августе 2018 года (ЗАО «ГСП ТРЕЙД», г. Москва), в сентябре 2018 года (ООО «Бетон Черноземье», г. Воронеж), в сентябре-октябре 2018 года (ООО «Амбрэндо», г. Воронеж), в октябре 2018 года (ООО «Нерудный дом», г. Брянск). Учитывая, что в ЕИС Предприятием документы о заключении договоров по результатам названных закупок размещены не корректно (даты предполагаемого исполнения условий договоров установить невозможно в виду отсутствия договоров по закупкам №№ 31806934636, 31806934620; дата заключения договора по итогам закупки №31806972717 отсутствует), указанные коммерческие предложения не могут являться достоверным доказательством выбора Службой поставщика по рассматриваемым закупочным процедурам в пользу ООО «СпецДорСтрой».

Кроме того, выборочный анализ итогов торгов, представленных Службой по запросу Управления, свидетельствует о том, что в 2018 году (времени осуществления рассматриваемых закупочных процедур) Службой заключались договоры на поставку песка из отсева дробления гранитов с суммами: 1325руб/т (закупка №31806053727 (открытый запрос предложений), - подано 3 заявки на участие, 2 допущены, снижение 1,4%), 1330руб/т (закупка № 31806244949 (запрос цен), - подана одна заявка, снижение 2,95%), 1300руб/т (закупка № 31806053022 (запрос предложений), подано 2 заявки, одна допущена, снижение 1,89%).

Таким образом, довод Предприятия о том, что условия ООО «СпецДорСтрой» по поставке песка из отсева дробления гранитов по цене 1390руб/т являются наиболее выгодными среди иных поставщиков данного товара, готовых оказать аналогичные услуги, является несостоятельным и не свидетельствует о необходимости проведения закупок № 31806934620, № 31806934636, № 3180697271 у единственного поставщика.

Частью 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) установлено, что при проведении торгов, запроса котировок цен на товары, запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе к созданию участнику торгов преимущественных условий.

Частью 5 статьи 17 Закона о защите конкуренции предусмотрено, что положения части 1 указанной статьи распространяются, в том числе на все закупки товаров, работ, услуг, осуществляемые в соответствии с Законом №223-ФЗ.

Таким образом, в указанных действиях ГУП ОО «Дорожная служба» по проведению закупочных процедур № 31806934620, № 31806934636, № 3180697271 в форме закупок у единственного поставщика содержатся признаки нарушения части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

На основании изложенного, издан приказ Управления от 25.07.2019 № 94 о возбуждении дела и создании комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения ГУП ОО «Дорожная служба» части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции. Руководствуясь частью 13 статьи 44 Закона о защите конкуренции,

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Назначить дело № 057/01/17-585/2019 к рассмотрению **на 13.08.2019 в 11час. 00 мин.** по адресу: г. Орёл, ул. Салтыкова-Щедрина, д. 21, 3-й этаж, каб. 4.

2. Привлечь к участию в рассмотрении дела № 057/01/17-585/2019 в качестве **ответчика:** заказчика закупочных процедур № 31806934620, № 31806934636, № 3180697271 ГУП ОО «Дорожная служба» (ИНН 5720019251; юридический адрес: Россия, Орловская область, Орловский район, Платоновское с/п, ул. Северный парк, д. 8. Почтовый адрес: Россия, г. Орел, ул. Мопра, д. 42).

3. **Ответчику по делу: в срок до 08.08.2019** представить дополнительную информацию, касающуюся существа рассматриваемого дела, а именно:

3.1. письменные пояснения с правовым обоснованием позиции по вопросу предоставления преимущественных условий ООО «СпецДорСтрой» при проведении закупочных процедур № 31806934620, № 31806934636, № 3180697271 в форме закупок у единственного поставщика;

3.2. письменные пояснения с правовым обоснованием своей позиции о проведении идентичных закупочных процедур (№ 31806934620, № 31806934636, № 3180697271) в форме закупок у единственного поставщика, в том числе со ссылками на части, пункты Положения ГУП ОО «Дорожная служба», утвержденного и.о. директора Службы <…> 30.04.2018;

3.3. копии договоров со всеми приложениями к ним, заключенных по результатам проведения закупочных процедур № 31806934620, № 31806934636, № 3180697271.

3.4. указать номер извещения конкурентной процедуры (процедур), признанной/ных несостоявшейся/шимися, которая/ые послужили основанием для осуществления закупочных процедур № 31806934620, № 31806934636, № 3180697271.

3.5. Сведения обо всех закупочных процедурах, включая рассматриваемые, проводимых ГУП ОО «Дорожная служба», предмет которых связан с поставкой песка из отсева дробления гранитов в период с 2018 года по настоящее время согласно приведенной ниже таблице:

Номер извещения	**Объем закупки/плановая (внеплановая)**	**Предмет торгов/объем закупки**	**ФЗ/ форма проведения**	**Количество заявок, поданных на участие/количество заявок, допущенных к торгам** **(Указать наименования хозяйствующих субъектов, юр. адрес)**	**НМЦК/Цена договора (контракта)**	**Процедура завершена / признана несостоявшейся (указать причины)**	**Наименование хоз.субъекта, с которым заключен договор (контракт) и юридич. адрес / %снижения НМЦК**

3.6. сведения о процентном соотношении проведенных закупочных процедур на поставку песка из отсевов дробления гранитов в форме закупки у единственного поставщика к общему количеству проведенных таких закупочных процедур раздельно за период: 2018 год, 01.01.2019 – по настоящее время.

3.7. Иную информацию, документы или сведения (в случае наличия и/или необходимости), имеющие значение для рассмотрения настоящего дела по существу.

Запрошенную информацию необходимо представить в установленный срок с обязательным указанием на каждый конкретный пункт запроса. В случае отсутствия информации, дать пояснения с указанием причин её отсутствия, а также указать где (у кого) она может быть истребована. При невозможности представления указанных сведений в трехдневный срок с момента получения настоящего определения уведомить об этом в письменной форме Орловское УФАС России с указанием причин непредставления и возможного срока представления.

В соответствии со статьей 43 Закона о защите конкуренции с материалами дела можно ознакомиться в любой день в рабочее время понедельник - четверг с 8-30 до 17-30 часов, пятница с 8-30 до 16-15 (перерыв с 13-00 до 13-45 часов) по адресу: г. Орёл, ул. Салтыкова-Щедрина, 21, 3-й этаж, каб.17 **заблаговременно до начала заседания Комиссии**.

Явка законных или доверенных (с надлежащим образом оформленной доверенностью на участие в рассмотрении дела) представителей лиц, участвующих в деле, обязательна.

Председатель Комиссии <…>

В соответствии с частью 5 статьи 19.8 КоАП РФ непредставление или несвоевременное представление в федеральный антимонопольный орган, его территориальный орган сведений (информации), предусмотренных антимонопольным законодательством Российской Федерации, в том числе непредставление сведений (информации) по требованию указанных органов, за исключением случаев, предусмотренных частями 3, 4 и 7 настоящей статьи, а равно представление в федеральный антимонопольный орган, его территориальный орган заведомо недостоверных сведений (информации), за исключением случаев, предусмотренных частью 8 настоящей статьи влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от одной тысячи пятисот до двух тысяч пятисот рублей; на должностных лиц - от десяти тысяч до пятнадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от пятидесяти тысяч до пятисот тысяч рублей.