

РЕШЕНИЕ

по жалобе №014/07/3-3064/2020

г. Якутск «13» ноября 2020г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона «О защите конкуренции», в составе:

при участии:

от заявителя общества с ограниченной ответственностью «ЧЕТРА» (место нахождения: 428022, Чувашская республика - Чувашия, г. Чебоксары, пр-т Мира, д. 1, литер 7, ИНН 2130007530, ОГРН 1062130012009) (далее – ООО «ЧЕТРА», Заявитель) представителя Ю.

при участии от ответчика акционерного общества «Якутскгеология» (место нахождения: 677009, Республика Саха (Якутия), г. Якутск, ул. Кальвица 24, ИНН 1435182365, ОГРН 1071435000669) (далее – АО «Якутскгеология», Заказчик) представителя Е.

рассмотрев жалобу от 06.02.2020 г. (вх. №1113) ООО «ЧЕТРА» на действия Заказчика АО «Якутскгеология» при проведении и организации закупки у единственного поставщика на право заключения договора поставки тяжелого бульдозера CAT D10T2 на участок ГДР Бургуат (извещение №32009632750 на официальном сайте закупок www.zakupki.gov.ru),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) поступила жалоба от 03.11.2020 г. (вх. №11487Э) ООО «ЧЕТРА» на действия Заказчика АО «Якутскгеология» при проведении и организации закупки у единственного поставщика на право заключения договора поставки тяжелого бульдозера CAT D10T2 на участок ГДР Бургуат (извещение №32009632750 на официальном сайте закупок www.zakupki.gov.ru).

Заявитель в жалобе указал следующие доводы:

«1. Ограничение числа участников

В извещении о закупке Заказчик указывает, что выбор способа закупки - закупка у единственного поставщика - производится на основании подпункта 21 ст. 10.4 раздела 10 Положения о закупках товаров работ, услуг для АО «Якутскгеология»,

согласно которому закупка при наличии срочной потребности в Продукции, когда во исполнение государственных или иных контрактов (договоров) имеется риск нарушения условий таких контрактов (договоров) и поставка Продукции должна быть осуществлена в меньшие сроки чем возможно это сделать при проведении конкурентной закупки.

Согласно опубликованной выписки из протокола принятия решения о закупке у единственного поставщика и заключения договора №127 от 30 октября 2020 года в качестве обоснования выбора указанного пункта Заказчик приводит следующие обстоятельства: необходимость доставки бульдозера к месту назначения по автозимнику в срок до 10.04.2021 для организации горно-добычных работ в промывочный сезон 2021 года.

Между тем, обращаю внимание, что с момента объявления тендера до истечения срока поставки установлен период более 5,5 месяцев, т.е. с 29 октября 2019 года по 10 апреля 2021 года.

Учитывая длительный срок, заложенный заказчиком на исполнение заявки, исходя из совокупных сроков проведения конкурентных закупочных процедур, производства продукции и ее доставки, считаем выбор способа закупки у единственного поставщика необоснованным, служащим единственной цели - ограничения количества участников закупки.

Таким образом, Заказчиком нарушаются цели и принципы, установленные ст.ст. 1, 3 Федерального закона №223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" (далее - ФЗ №223-ФЗ), ст. 1.3 раздела 1 «Положения о закупках товаров, работ, услуг для нужд АО «Якутсткгеология».

Одновременно обращаю внимание что согласно условий опубликованного проекта договора, а именно в п. 1.3 проекта договора Заказчиком указано что продукция, должна быть выпущена не ранее 2019 г.

Между тем, выбирая способ закупки как у единственного поставщика. Заказчик потенциально исключает их списка поставщиков потенциальных участников, имеющих в наличии новый бульдозер 2019-2020 года выпуска, способных поставить его в указанный срок.

Тем самым Заказчиком используются способы ограничения конкуренции, противоречащие п.8. ч,1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции", которым запрещается принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействие), которые приводят или могут привести к недопущению ограничению, устранению конкуренции, в частности запрещается создание дискриминационных условия.

2. Нарушение установленного порядка проведения процедуры

Заказчиком в извещении указано что процедура проводится в форме сбора коммерческих предложений в период с 28 10.2019 по 12 00 29 10.2020 по местному времени (г Якутск, МСК + 6 часов). При этом в извещении не указано место и порядок предоставления заявок участниками

Между тем, само извещение и документация о закупке была размещена в системе ЕИС ГОСЗАКУПКИ только 30.10.2020 года в 11:48 по местному времени (г. Якутск).

Таким образом, никто из потенциальных поставщиков не мог узнать о данной закупке кроме лиц, приглашенных АО «Якутскгеология».

В выписке из протокола №127 от 30.10.2020 указано, что заказчиком запрошены предложения по приобретению бульдозера у 2 поставщиков ООО «Восточная техника», ООО «Амур Машинери». Оба поставщика являются официальными дилерами бренда Caterpillar.

Тем самым, Заказчик умышленно ограничил участие в закупке только поставщиками продукции бренда Caterpillar.

Поставщики бульдозеров других марок, как импортного производства, так и произведенных в Российской Федерации, заказчиком не рассматривались.

Согласно ст. 36 ФЗ №223-ФЗ порядок подготовки и осуществления закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) и исчерпывающий перечень случаев проведения такой закупки устанавливаются положением о закупке.

Согласно п. 10.1 Раздела 10 «Закупка у единственного поставщика» Положения о закупках товаров, работ, услуг для нужд АО «Якутскгеология» под закупкой у единственного Поставщика понимается способ осуществления закупки, при котором Заказчик предлагает конкретному Поставщику (исполнителю подрядчику) заключить Договор.

В нарушение требований собственного Положения о закупках Заказчик в рамках одной процедуры использует принципы как конкурентных (запрос предложений), так и неконкурентных (закупка у единственного поставщика) способов закупки.

Постановлением Правительства РФ от 16.09.2016 N2925 «О приоритете товаров российского происхождения» установлено, что при проведении конкурентной процедуры по данному виду продукции Заказчиком может быть установлен приоритет в размере 15% от стоимости импортной продукции.

Считаем, что смещение способов проведения процедуры, необоснованное ограничение круга участников закупки заранее определенными юридическими лицами со стороны Заказчика имеет признаки нарушения не только федерального законодательства, но и внутренних нормативных документов Заказчика, ведет к необоснованному ограничению конкуренции, снижению экономической эффективности конкурсных процедур как минимум на 15% от стоимости импортной продукции.

3. Нарушение требований к договору

Согласно п. 5.2 ст. 3 ФЗ №223-ФЗ при осуществлении закупок товаров в договор включается информация о стране происхождения

Заказчиком в опубликованном в составе документации проекте договора поставки отсутствует указание на обязательность предоставления сведений о стране

происхождения бульдозера. В прилагаемых приложениях отсутствуют поля для заполнения данных сведений, отсутствует ссылка на обязательность предоставления указанной информации.

Считаем, что проект договора, представленный к закупочной документации, не соответствует требованиям ФЗ №223-ФЗ в части предоставления сведений о стране происхождения товара.

Фундаментальные принципы обеспечения конкуренции и эффективности осуществления закупок установлены ст. 3 ФЗ №223-ФЗ, ст. 1 3 Раздела 1 «Положения о закупках товаров, работ, услуг для нужд АО «Якутскгеология»

Согласно ст. 14.8 ФЗ от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее ФЗ №135-ФЗ) не допускаются иные формы недобросовестной конкуренции.

На рынке Российской Федерации представлены несколько промышленных бульдозеров требуемого класса импортного и отечественного производства, имеющих схожие характеристики по производительности, эксплуатационным характеристикам запрашиваемому Заказчиком Cat D10T2, такие как:

1)Komatsu D375A-5

2)ЧЕТРА Т-40 03

Пунктом 11 ст. 3 ФЗ № 223-ФЗ установлено, что ограничение на обжалование действий только участником закупки, подавшим заявку распространяется на действия Заказчика, совершенные после окончания установленного срока подачи заявки.

Обжалуемые действия совершены Заказчиком на этапе подготовки к закупке, а также непосредственно во время ее проведения, до истечения срока подачи заявки.»

АО «Якутскгеология» предоставило письменное возражение на жалобу ООО «ЧЕТРА» (вх. №11733 от 11.11.2020г.) в котором просят признать жалобу необоснованной.

Уведомлением о поступлении жалобы и о приостановлении заключения контракта до рассмотрения жалобы по существу рассмотрение жалобы было назначено на «13» февраля 2020 г. в 16 час. 15 мин.

Согласно части 1 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 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 комиссии или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов либо 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.

Нормы Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» являются специальными по отношению к Закону о защите конкуренции.

Таким образом, ст. 18.1 Закона о защите конкуренции регламентирует лишь порядок действий антимонопольного органа (процедуру) при рассмотрении жалоб участников закупок, осуществляемых в соответствии с Законом N 223-ФЗ, но не определяет основания компетенции (полномочия) антимонопольного органа. Эти основания установлены в ч. 10 ст. 3 Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках, Закон №223-ФЗ), согласно которой антимонопольные органы рассматривают жалобы участников закупки на действия (бездействие) заказчика в определенных случаях.

В соответствии с ч.10 ст.3 Закона о закупках, любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года N 135-ФЗ «О защите конкуренции», с учетом особенностей, установленных настоящей статьей, действия (бездействие) заказчика, комиссии по осуществлению закупок, оператора электронной площадки при закупке товаров, работ, услуг, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки. Обжалование осуществляется в следующих случаях:

1) осуществление заказчиком закупки с нарушением требований настоящего Федерального закона и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика;

3) неразмещение в единой информационной системе положения о закупке, изменений, внесенных в указанное положение, информации о закупке, информации и документов о договорах, заключенных заказчиками по результатам закупки, а также иной информации, подлежащей в соответствии с настоящим Федеральным законом размещению в единой информационной системе, или нарушение сроков такого размещения;

4) предъявление к участникам закупки требований, не предусмотренных документацией о конкурентной закупке;

5) осуществление заказчиками закупки товаров, работ, услуг в отсутствие утвержденного и размещенного в единой информационной системе положения о закупке и без применения положений Федерального закона от 5 апреля 2013 года N 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», предусмотренных частью 8.1 настоящей статьи, частью 5 статьи 8 настоящего Федерального закона, включая нарушение порядка применения указанных положений;

6) неразмещение в единой информационной системе информации или размещение недостоверной информации о годовом объеме закупки, которую

заказчики обязаны осуществить у субъектов малого и среднего предпринимательства.

В соответствии с ч.1 ст.2 Закона 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.

Таким образом, жалоба ООО «ЧЕТРА» рассматривалась в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Комиссия УФАС по РС (Я) по рассмотрению жалобы, изучив материалы дела и доказательства, выслушав пояснения лиц, участвовавших в рассмотрении настоящей жалобы пришла к выводу о признании жалобы ООО «ЧЕТРА» необоснованной по следующим основаниям.

30.10.2020 на официальном сайте www.zakupki.gov.ru было размещено извещение №32009632750 о проведении закупки у единственного поставщика.

Организатором закупки является АО «Якутскгеология».

Предмет закупки: приобретение тяжелого бульдозера CAT D10T2 на участок ГДР Бургуат.

Порядок подачи заявок: в форме коммерческих предложений.

Дата начала срока подачи заявок: 28.10.2020

Дата и время окончания подачи заявок: 29.10.2020 в 12 (МСК+6).

Как указано в выписке из протокола №127 от 29.10.2020 о принятии решения о закупке у единственного поставщика и заключение договора (далее – Протокол №127) необходимость приобретения тяжелого бульдозера CAT D10T2 обусловлено значительным износом парка тяжелой землеройной техники, имеющейся на предприятии и увеличением объемов вскрышных работ на участке «Бургуат-Терраса» месторождения «Ручей Бургуат», а также для организации производства горно-добычных работ в промывочный сезон 2021 года.

Обществом были запрошены предложения по приобретению данной техники у следующих организаций:

- ООО «Восточная Техника»;

- ООО «Амур Машинери»;

Комиссия решила заключить договор с ООО «Восточная Техника».

Между тем, в соответствии с протоколом №129 заседания закупочной комиссии, в связи с обстоятельствами непреодолимой силы закупка отменена. Договор с единственным поставщиком ООО «Восточная Техника» не заключен.

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.

Согласно протоколу №127 Закупка у единственного поставщика осуществляется на основании подпункта 21 статьи 10.4 раздела 10 Положения о закупках товаров, работ, услуг для нужд АО «Якутскгеология», утвержденного решением совета директоров 25.06.2018 г. (далее – Положение о закупках).

Согласно подпункту 21 статьи 10.4 раздела 10 Положения о закупках, закупка у единственного поставщика проводится в том числе при наличии срочной потребности в Продукции, когда во исполнение государственных контрактов (договоров) имеется риск нарушения условий таких контрактов (договоров) и поставка Продукции должна быть осуществлена в меньшие сроки, чем возможно это сделать при проведении конкурентной закупки.

Раздел 10 Положения о закупках не устанавливает порядок подготовки и осуществления закупки у единственного поставщика, а только содержит перечень обоснований выбора способа закупки у единственного поставщика. Следовательно, Заказчик не обязан указывать порядок проведения закупки, включая сроки размещения извещения, место и порядок предоставления заявок.

В протоколе №127 указано, что срочность в приобретении бульдозера CAT D10T2 обусловлено тем, что доставка его на участок работ может быть произведена только по автозимнику, время которого ограничено до 10 апреля 2021 года. Работы на участке руч. Бургуат проводятся в рамках договора подряда №10/2020 года, на основании которого АО «Якутскгеология» обязалось выполнить полный комплекс работ на месторождении собственными силами, техническими средствами и материалами.

Таким образом, закупка проведена в соответствии и в порядке, установленном Положением о закупках товаров, работ и услуг для нужд АО «Якутскгеология».

Исходя из установленного, Комиссия Якутского УФАС приходит к выводу об обоснованности принятого Заказчиком решения об осуществлении закупки у единственного поставщика с целью исполнения принятых обязательств по договору подряда №10/2020.

Из содержания жалобы следует, что в проекте договора поставки АО «Якутскгеология» отсутствуют указание на обязательность о предоставлении

сведений о стране происхождения бульдозера.

Согласно ч. 5.2. ст. 3 Закона о закупках при осуществлении закупки товара, в том числе поставляемого заказчику при выполнениикупаемых работ, оказаниикупаемых услуг, в договор *при его заключении* включается информация о стране происхождения товара.

Таким образом, информация о стране происхождения товара включается в договор при его непосредственном заключении.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона «О защите конкуренции», на основании вышеизложенного, руководствуясь ст.23, ст. 18.1 Федерального закона «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «ЧЕТРА» (ИНН 2130007530, ОГРН 1062130012009) на действия АО «Якутскгеология» (ИНН 1435182365, ОГРН 10714350006693) при проведении и организации закупки у единственного поставщика на право заключения договора поставки тяжелого бульдозера CAT D10T2 на участок ГДР Бургуат (извещение №32009632750 на официальном сайте закупок www.zakupki.gov.ru) –

необоснованной.

Решение комиссии антимонопольного органа может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня принятия решения.