

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-32/17

по результатам рассмотрения жалобы ООО «Компания РесурсИнвест» на действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»

16.01.2017 Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере закупок в составе: <...> ,

при участии представителей: <...> ,

рассмотрев жалобу ООО «Компания РесурсИнвест» от 30.12.2016 № РИ-134/12 (вх. № 195979-ЭП/16 от 30.12.2016) на действия (бездействие) заказчика ГУП ПЭО «Байконурэнерго» г. Байконур при проведении закупки у единственного поставщика на право заключения договора на поставку мазута (извещение № 31604632800), в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

У С Т А Н О В И Л А:

В ФАС России поступила жалоба ООО «Компания РесурсИнвест» (далее - Заявитель) от 30.12.2016 № РИ-134/12 на действия (бездействие) заказчика ГУП ПЭО «Байконурэнерго» г. Байконур (далее - Заказчик) при проведении закупки у единственного поставщика на право заключения договора на поставку мазута (извещение № 31604632800) (далее — Закупка у единственного поставщика, Жалоба).

Федеральный закон от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг юридическими лицами, указанными в части 2 статьи 1 Закона о закупках.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 статьи 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Закупочная деятельность Заказчика на момент проведения Закупки у единственного поставщика регламентировалась Положением о закупках товаров, работ, услуг для нужд ГУП ПЭО «Байконурэнерго» г. Байконур, утвержденным приказом генерального директора ГУП ПЭО «Байконурэнерго» г. Байконур № 731/1-П от 07.12.2016 (далее – Положение о закупке).

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках при закупке в единой информационной системе (далее — ЕИС) размещается информация о закупке, в том числе извещение о закупке, документация о закупке, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения о закупке и документации о закупке, изменения, вносимые в такое извещение и такую документацию, разъяснения такой документации, протоколы, составляемые в ходе закупки, а также иная информация, размещение которой в ЕИС предусмотрено Законом о закупках, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 статьи 4 Закона о закупках.

30.12.2016 в ЕИС размещен проект договора и извещение о проведении закупки у единственного поставщика (далее – Извещение, Проект договора).

Из Жалобы следует, что при проведении Закупки у единственного поставщика Заказчиком нарушены права и законные интересы Заявителя, поскольку Заказчиком неправомерно выбран способ закупки.

Представитель Заказчика в письменном пояснении с доводом Жалобы не согласился и указал, что при проведении Закупки у единственного поставщика Заказчик действовал в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации о закупках, Положения о закупке, Документации.

Рассмотрев представленные материалы, а также руководствуясь частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия ФАС России установила следующее.

Согласно части 3 статьи 3 Закона о закупках в положении о закупке могут быть предусмотрены иные (помимо конкурса или аукциона) способы закупки. При этом заказчик обязан установить в положении о закупке порядок закупки указанными способами.

Ограничений по сумме договоров, заключаемых по результатам реализации того или иного способа закупки, предусмотренного положением о закупке, номенклатуре закупаемых товаров, работ, услуг в Законе о закупках не содержится.

Таким образом, Заказчик самостоятельно определяет в положении о закупке способы закупки (помимо конкурса и аукциона), в том числе, условия и порядок заключения договора с единственным поставщиком, исполнителем, подрядчиком.

Подпунктом 9 пункта 15.1 Положения о закупке установлены случаи, когда Заказчик вправе провести закупку у единственного поставщика, а именно: в случае наличия срочной потребности в товарах, работах, услугах, в связи с чем проведение конкурса, аукциона или применение иного способа закупки нецелесообразно, при условии, что обстоятельства, обусловившие срочную потребность, невозможно было предусмотреть заранее.

Вместе с тем, приложением № 2 Проекта договора установлен срок поставки товара - апрель 2017 года, и объем поставки — 20 000 тонн.

Кроме того, как следует из пояснений представителей Заявителя и представленных материалов, до осуществления Закупки у единственного поставщика, Заказчиком проведен аукцион с аналогичным предметом договора,

по результатам которого заключен договор от 13.12.2016 № 379-П12/16 со сроком действия до 31.12.2017 и объемом поставки мазута 50 000 тонн.

При этом в приложении № 2 к вышеуказанному договору с Заявителем установлены сроки поставки:

- январь 10 000 тонн;
- февраль 20 000 тонн;
- март 20 000 тонн.

Также, согласно ответу на запрос Заявителя, Заказчик обладал достаточным запасом топочного мазута для осуществления деятельности предприятия до 30.01.2017 (письмо ГУП ПЭО «Байконурэнерго» г. Байконур № 730 от 16.01.2017).

Таким образом, у Заказчика отсутствовала срочная потребность в топочном мазуте, следовательно, у Заказчика отсутствовали основания для осуществления соответствующей закупки путем проведения закупки у единственного поставщика.

Также необходимо отметить, что при наличии на рынке различных поставщиков мазута, способных осуществить поставку требуемого Заказчиком объема топочного мазута, Заказчик фактически создал условия, при которых необоснованно ограничено право производителей, поставщиков принять участие в закупке на конкурентной основе, что ставит их в неравное положение и ограничивает количество участников закупки.

Таким образом, Заказчиком неправомерно выбран способ закупки, что противоречит подпункту 9 пункта 15.1 Положения о закупке, нарушает часть 1 статьи 2 Закона о закупках и содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена статьей 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

На основании вышеизложенного и в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия ФАС России

РЕШИЛА:

- -
 - Признать жалобу ООО «Компания РесурсИнвест» от 30.12.2016 № РИ-134/12 (вх. № 195979-ЭП/16 от 30.12.2016) на действия (бездействие) заказчика ГУП ПЭО «Байконурэнерго» г. Байконур при проведении закупки у единственного поставщика на право заключения договора на поставку мазута (извещение № 31604632800) обоснованной.
 - Признать ГУП ПЭО «Байконурэнерго» г. Байконур нарушившим часть

1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

- Обязательное для исполнения предписание, направленное на устранение выявленных нарушений, с учетом принятого решения от 16.01.2017 № 223ФЗ-32/17 не выдавать, поскольку по результатам закупки заключен договор.
- Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 16.01.2017 № 223ФЗ-32/17 для рассмотрения вопроса о возбуждении дел об административных правонарушениях.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.