

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О НАЗНАЧЕНИИ ДЕЛА № 8-01/352 О НАРУШЕНИИ АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА К РАССМОТРЕНИЮ

« 25» января 2017 года

г. Хабаровск

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее - Комиссия) на основании приказа Хабаровского УФАС России от «25» января 2017 №50 о возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении ХКГУП «Крайдорпредприятие» антимонопольного законодательства по признакам нарушения части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в проведении закупок на поставку запасных частей и материалов у ООО «Производственное объединение УфаДорМаш», битума, мазута, минерального порошка, намывного песка, асфальтной и асфальтобетонной смеси у ООО «СтальГрад», в заключении с ООО «СтальГрад» договора от 16.03.2016 №15/02/16, в проведении закупок на поставку асфальтобетонной смеси и материалов у ООО «Дальавтотранс», в заключении с ООО «Дальавтотранс» договора от 01.06.2016 №20-06/16, в заключении договора оказания услуг от 16.03.2016 №16/02/16 с ООО «СтальГрад» на право пользования оборудованием асфальтобетонного завода предприятия, расположенного в Хабаровском районе, в 3,5 км. от с. Гаровка-2 на восток по автодороге «подъезд к с. Черная Речка» для производства асфальтобетонной смеси и последующей ее закупкой у общества, как с единственными поставщиками (исполнителями, подрядчиками), в соответствии с частью 13 статьи 44 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

установила:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю поступила жалоба <...> на действия ХКГУП «Крайдорпредприятие» при проведении закупок.

Из жалобы следует, что предприятием информация о проводимых закупках товаров, работ, услуг, о заключении договоров, о плане закупок и плане-графике закупок не размещается в единой информационной системе, заключенный без согласия собственника с ООО «СтальГрад» договор оказания услуг от 16.03.2016 №16/02/16 является договором аренды асфальтобетонного завода, в связи с неразмещением на официальном сайте отчета о годовом объеме закупки у субъектов малого и среднего предпринимательства положение о закупках предприятия в силу части 8.1 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» признается недействующим, и предприятие обязано проводить закупки в соответствии Федеральным законом с от 5.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», однако последний при проведении закупок не применялся.

По результатам проведенной проверки Хабаровским УФАС России установлено следующее.

Правовая основа, общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц регламентированы Федеральным законом от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон 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.

Документом, регламентирующим закупочную деятельность заказчика, является положение о закупке, которое должно 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 (часть 2 статьи 2 Закона о закупках).

При закупке товаров, работ, услуг заказчики обязаны обеспечить информационную открытость закупки; равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки (статья 3 Закона о закупках).

Частями 1, 2, 5, 19, 21 статьи 4 Закона о закупках установлено, что положение о закупке, изменения, вносимые в указанное положение, подлежат обязательному размещению в единой информационной системе не позднее чем в течение пятнадцати дней со дня утверждения. В единой информационной системе размещается план закупки товаров, работ, услуг на срок не менее чем один год, 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.

Заказчик не позднее 10-го числа месяца, следующего за отчетным месяцем, размещает в единой информационной системе сведения о количестве и об общей стоимости договоров, заключенных заказчиком по результатам закупки товаров, работ, услуг; сведения о количестве и об общей стоимости договоров, заключенных заказчиком по результатам закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика); сведения о количестве и об общей стоимости договоров, заключенных заказчиком по результатам закупки, сведения о которой составляют государственную тайну или в отношении которой приняты решения Правительства Российской Федерации в соответствии с частью 16 настоящей статьи; сведения о количестве и об общей стоимости договоров, заключенных заказчиком по результатам закупки у субъектов малого и среднего предпринимательства.

Информация о годовом объеме закупки, которую заказчики обязаны осуществить у субъектов малого и среднего предпринимательства, размещается в единой информационной системе не позднее 1 февраля года, следующего за прошедшим календарным годом.

В случае, если в течение трех месяцев со дня вступления в силу Закона о закупках заказчики, указанные в пунктах 1 - 3 части 2 статьи 1 настоящего Федерального закона (за исключением заказчиков, указанных в частях 5 - 8 настоящей статьи), не разместили в порядке, установленном настоящим Федеральным законом, утвержденное положение о закупке, такие заказчики при закупке руководствуются положениями Федерального закона от 5.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе) в части определения поставщика (подрядчика, исполнителя) до дня размещения утвержденного положения о закупке (часть 4 статьи 8 Закона о закупках).

Положение о закупках товаров, работ, услуг для нужд ХКГУП «Крайдорпредприятие» утверждено 21.01.2015, размещено на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» 30.01.2015, что соответствует части 1 статьи 4 Закона о закупках.

Поскольку Положение о закупках для нужд предприятия утверждено и размещено на официальном сайте в установленный законом срок, то положения Закона о контрактной системе при проведении предприятием закупок с даты размещения данного положения применению не подлежат.

Поскольку часть 8.1 статьи 3 Закона о закупках согласно части 5 статьи 48 Федерального закона от 28.12.2013 №396-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» вступает в силу с 01.01.2017, обжалуемые закупки проведены в 2016 году, то оснований у предприятия при проведении закупок для применения Закона о контрактной системе не имелось.

Таким образом, поскольку положение о закупках предприятием разработано, размещено на официальном сайте в единой информационной системе в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», предприятие при проведении закупок должно руководствоваться своим положением, при этом в соответствии с пунктом 2.10 указанного положения заказчик вправе не размещать в единой информационной системе сведения о закупке товаров, работ, услуг, стоимость которых не превышает 100 000 руб.

План закупки товаров, работ, услуг на 2015 год (на период с 04.02.2015 по 03.02.2016) утвержден генеральным директором предприятия 04.02.2015, размещен на официальном сайте Российской Федерации в единой информационной системе 13.02.2015.

План закупок на 2016 год утвержден 15.01.2016 приказом предприятия №06, размещен на официальном сайте Российской Федерации в единой информационной системе 28.11.2016, то есть с нарушением установленного срока.

Доказательств разработанного плана закупок у субъектов малого и среднего предпринимательства, отчета о годовом объеме закупок (в том числе у субъектов малого и среднего предпринимательства) за 2015 – 2016 год, размещения их на

официальном сайте в единой информационной системе предприятием не представлено.

Положением о закупках товаров, работ, услуг предприятия установлены способы закупок, в числе которых открытый конкурс, аукцион, запрос предложений, запрос котировок (ценовый предложений), прямая закупки (у единственного поставщика). Случаи закупок у единственного поставщика регламентированы статьей 11 положения.

16.03.2016 предприятием и ООО «СтальГрад» (заказчик) заключен договор оказания услуг №16/02/16, в соответствии с которым общество получило возможность использовать оборудование асфальтобетонного завода предприятия, расположенного в 3,5 км. от с. Гаровка-2 на восток по автодороге 2 подъезд к с. Черная Речка, для приготовления асфальтобетонной смеси своими силами и ресурсами по согласованному графику времени использования такого оборудования. Начало работ – 15.03.2016, окончание работ - 15.11.2016. Цена договора – 125 00 руб. в месяц с НДС. 18.03.2016 сторонами подписано дополнительное соглашение №1 к договору о выполнении обществом ремонтных работ оборудования завода для приготовления асфальтобетонной смеси, общество ремонтирует оборудование за свой счет, при этом предприятие компенсирует затраты общества на ремонт оборудования в соответствии со счетами и другими документами. Заказчик оплачивает электроэнергию согласно выставленным счетам пропорционально отработанному времени (пункт 2.6 договора).

Содержание данного договора оказания услуг не свидетельствует о передаче ООО «СтальГрад» именно асфальтобетонного завода как недвижимого имущества, поскольку оборудование согласно дефектной ведомости является движимым имуществом – асфальтосмесительная установка ДС 117 2Е и дробильно-сортировочный комплекс.

Произведенная обществом на данной установке продукция (асфальтобетонная смесь) продавалась предприятию.

Пунктом 12 Плана закупок на 2016 год запланирована закупка асфальтобетона плотного из горячей мелкозернистой смеси тип Б марки II в количестве 200 тонн с начальной (максимальной) ценой 838000 руб., путем запроса котировок, с датой размещения извещения – 04.04.2016, со сроком исполнения договора – до 05.2016.

Предприятием с ООО «СтальГрад» заключен договор от 16.03.2016 №15/02/16 на поставку горячей плотной мелкозернистой асфальтобетонной смеси, количество, марка и тип смеси определяются в заявках предприятия, сроки поставки – с 15.03.2016 по 15.11.2016, первоначально цена за 1 тонну определена 4400 руб. с НДС, затем соглашениями от 18.05.2016 №1 к договору цена снижена до 4150 руб. с НДС за тонну, от 31.08.2016 №2 цена снижена до 3900 руб. с НДС за тонну, всего закуплено асфальтобетонной смеси на сумму 14 030 681,50 руб., что подтверждается счет-фактурами от 03.06.2016 №5, от 16.06.2016 №6, от 26.06.2016 №7, от 31.05.2016 №4, от 21.07.2016 №8, от 21.07.2016 №9, от 25.07.2016 №10, от 29.07.2016 №11, от 30.07.2016 №12, от 11.08.2016 №13, от 22.08.2016 №14, от 29.08.2016 №15, от 12.09.2016 №16, от 19.09.2016 №17, от 23.09.2016 №18, от 27.09.2016 №21, от 26.09.2016 №19, от 27.09.2016 №20, от 30.09.2016 №22, от 25.10.2016 №22.

Согласно счет-фактуре от 23.05.2016 №1 предприятие закупило у ООО «СтальГрад» асфальтобетонной смеси марки «б» в количестве 306,830 тонн на сумму 1 273 344,50 руб. без заключенного договора.

Филиалом ХКГУП «Крайдорпредприятие» Николаевский дорожный ремонтно-строительный участок» у ООО «СтальГрад» приобретены запчасти и материалы на общую сумму 11 301 048,78 руб. (платежные поручения от 30.05.2016 №1604, от 08.06.2016 №1657, от 15.06.2016 №1991, от 17.06.2016 №2046, от 28.06.2016 №, от 30.06.2016 №210, от 23.06.2016 №2034, 01.07.2016 №2359, от 27.07.2016 №2800, от 04.08.2016 №2950, от 09.08.2016 №3024, от 10.08.2016 №3035, от 12.08.2016 №3292, от 16.08.2016 №3341, от 24.08.2016 №3405, от 02.09.2016 №3736, от 06.09.2016 №3739, от 08.09.2016 №3758, от 13.09.2016 №3807, от 05.10.2016 №4588, от 05.10.2016 №4588, от 14.10.2016 №4961, от 11.11.2016 №5431, от 14.11.2016 №5521, от 08.12.2016 №6252, от 13.12.2016 №6622, а также асфальт на сумму 1 200 000 руб. согласно платежному поручению от 08.07.2016 №2404).

ХКГУП «Крайдорпредприятие» 01.06.2016 с ООО «Дальавтотранс» заключен договор №20-06/16 на поставку продукции (асфальтобетонной смеси плотной мелкозернистой тип «б» по цене 4000 руб. за тонну при объеме от 100 тонн). Срок действия договора – до 31.12.2016. Всего закуплено асфальтобетонной смеси на сумму 7 512 125 руб. что подтверждается счет-фактурами от 20.06.2016 №542, от 10.09.2016 №863, от 17.09.2016 №890, от 21.09.2016 №906, от 21.09.2016 №905, от 23.09.2016 №918, от 30.09.2016 №950, от 10.08.2016 №743, от 19.08.2016 №770, от 22.07.2016 №679, от 06.10.2016, от 06.10.2016 №1005, от 10.10.2016 №1023, Согласно акта сверки взаимных расчетов с ФХКГУП «Крайдорпредприятие» «Николаевский ДРСУЧ», у предприятия еще остался долг обществу за поставку асфальтобетонной смеси в размере 2 596 633,16 руб.

Также предприятием у ООО «Дальавтотранс» закуплено материалов на общую сумму 5 315 491,84 руб., что подтверждается платежными поручениями от 03.06.2016 №1630, от 17.06.2016 №2028, от 04.08.2016 №2951, от 12.08.2016 №3311, от 16.08.2016 №3342, от 16.08.2016 №3311, от 24.08.2016 №3406, от 06.09.2016 №3737, от 08.09.2016 №3759, от 13.09.2016 №3808, от 15.09.2016 №4133, от 26.09.2016 №4220, от 05.10.2016 №4589, от 14.10.2016 №4962, от 11.11.2016 №5432, от 14.11.2016 №5520.

Для ремонта асфальтосмесительной установки ДС 117-2к (согласно письма от 27.01.2016 №15) предприятием у ООО «Производственное объединение УФадорМАш» закуплены запасные части и материалы на сумму 995 804,12 руб. (счет на оплату от 03.02.2016 №471), на сумму 1 296 566,00 руб. (счет от 05.02.2016 №527).

Поскольку большая часть каждой из указанных закупок в отдельности превышает 100 000 руб., то информация об их проведении в соответствии с положением о закупках подлежала размещению в единой информационной системе.

Указанные закупки заключены предприятием без применения конкурентных процедур и без учета положения о закупках для нужд ХКГУП «Крайдорпредприятие».

Частями 1, 5 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) при проведении торгов, запроса котировок цен, запроса котировок и иных проводимых в соответствии с

Законом о закупках закупок запрещено совершать действия, которые приводят либо могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Указанной статьей установлены антимонопольные требования к торгам, запросу котировок цен на товары, запросу предложений, а также к иным закупкам, проводимым в соответствии с Законом о закупках.

Вместе с тем данные договоры заключены, а также закупка продукции и материалов осуществлены без проведения предусмотренных положением о закупках предприятия процедур, информация о проведении закупок в нарушение приведенных требований законодательства на официальном сайте не размещалась, равно как и не размещены на сайте сведения о заключенных предприятием договорах.

Руководствуясь частью 13 статьи 44 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

определила:

1. Назначить дело № 8-01/352 к рассмотрению на «11» час. «00» мин. «10» марта 2017, по адресу: г. Хабаровск, ул. Запарина, 67, каб. 2.
2. Привлечь к участию в рассмотрении дела в качестве ответчика ХКГУП «Крайдорпредприятие» (ул. Некрасова, д.51, г. Хабаровск, 680021).
3. Привлечь к участию в рассмотрении дела в качестве заинтересованных лиц ООО «СтальГрад» (ул. Запарина, д.82, кв.21, г. Хабаровск, 680000), ООО «Дальавтотранс» (ул. Промышленная, д.4, п. Корфовский Хабаровского района, 680504), ООО «Производственное объединение УфаДорМаш» (ул. Карла Маркса, д.56, корпус 3, д. Улукулево Кармаскалинского района, Республика Башкортостан, 453010).

4. ХКГУП «Крайдорпредприятие» в срок до «10» марта 2017 г. представить переписку по вопросу заключения договоров: от 16.03.2016 №16/02/16, 15/02/16 - с ООО «СтальГрад», от 01.06.2016 №20-06/16 - с ООО «Дальавтотранс», на закупку продукции у ООО «Производственное объединение УфаДорМаш», сообщить, каким образом выбирались указанные общества, письменно пояснить непроведение конкурентных процедур при проведении данных закупок, неразмещение информации о закупках на официальном сайте в единой информационной системе.

В соответствии с частью 1 статьи 43 Закона о защите конкуренции с момента возбуждения дела о нарушении антимонопольного законодательства лица, участвующие в деле, имеют право знакомиться с материалами дела, делать выписки из них, представлять доказательства и знакомиться с доказательствами, задавать вопросы другим лицам, участвующим в деле, заявлять ходатайства, давать пояснения в письменной или устной форме комиссии, приводить свои доводы по всем возникающим в ходе рассмотрения дела вопросам, знакомиться с ходатайствами других лиц, участвующих в деле, возражать против ходатайств, доводов других лиц, участвующих в деле.

Явка ответчика по делу, заинтересованных лиц или их представителей (с доверенностью на участие в рассмотрении дела) обязательна.