

РЕШЕНИЕ

по жалобе АО «Завод качественных сплавов» (вх. № 009055)

«05» июня 2020 г.

г.

Пермь

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Пермскому краю по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Комиссия антимонопольного органа, Комиссия Пермского УФАС России) в составе:

Заместитель Председателя Комиссии:

<...>., заместитель руководителя Управления;

Члены комиссии:

<...>., специалист-эксперт отдела контроля органов власти и процедур торгов;

<...>., ведущий специалист-эксперт отдела контроля органов власти и процедур торгов,

посредством видеоконференцсвязи, при участии АО «Завод качественных сплавов» - <...> (предъявлен паспорт <...> <...> (по доверенности), ПАО «Протон-ПМ» - <...> (по доверенности), <...> (по доверенности),

рассмотрев жалобу АО «Завод качественных сплавов» (вх. № 009055) (далее – заявитель) на действия ПАО «Протон-ПМ» (ИНН: 5904006044), Закупочной комиссии ПАО «Протон-ПМ» (далее – организатор торгов) при организации и проведении закупки у единственного поставщика на поставку прутков жаропрочных на медной и медно-никелевой основе (извещение № 32009147559, опубликовано на официальном сайте РФ в сети «Интернет» для размещения информации о закупках www.zakupki.gov.ru) (далее – официальный сайт) (далее – торги, закупка),

УСТАНОВИЛА:

22.05.2020 г. в Пермское УФАС России поступила жалоба заявителя, доводы которой, с учетом дополнений, сводятся к наличию нарушений в порядке проведения закупки у единственного поставщика.

Заказчик с доводами жалобы не согласен, представил необходимые для рассмотрения документы, а также отзыв на жалобу, в котором ссылается на

отсутствие каких-либо нарушений при организации и проведении закупки.

Изучив документы и материалы, представленные сторонами на рассмотрение жалобы, Комиссия Пермского УФАС России пришла к следующим выводам.

1. В соответствии с ч. 1 ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) по правилам статьи 18.1 Закона 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 N 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

Общие принципы и основные требования к проведению закупок товаров, работ и услуг отдельными видами юридических лиц установлены Федеральным законом от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках).

Согласно ч. 5 ст. 3 Закона о закупках, Участником закупки является любое юридическое лицо или несколько юридических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала либо любое физическое лицо или несколько физических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, в том числе индивидуальный предприниматель или несколько индивидуальных предпринимателей, выступающих на стороне одного участника закупки.

В силу 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;

2.1) нарушение оператором электронной площадки при осуществлении закупки товаров, работ, услуг требований, установленных настоящим Федеральным законом;

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 силу ч. 13 ст. 3 Закона о закупках, рассмотрение жалобы антимонопольным органом должно ограничиваться только доводами, составляющими предмет обжалования.

Таким образом, полномочия антимонопольного органа по принятию мер реагирования в отношении закупок, осуществляемых в рамках Закона о закупках, ограничены.

В соответствии с ч. 1 ст. 2 Закона о закупках, 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).

В силу ч. 2 ст. 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.

2. При проведении рассматриваемой закупки, Заказчик руководствовался

Положением о закупке товаров, работ, услуг государственной корпорации по космической деятельности «Роскосмос» (далее – Положение); Документацией о проведении закупки у единственного поставщика (далее – Документация).

Согласно части 1 статьи 3 Закона о закупках, при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами:

- 1) информационная открытость закупки;
- 2) равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки;
- 3) целевое и экономически эффективное расходование денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика;
- 4) отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

Частью 3.2 статьи 3 Закона о закупках предусмотрено, 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 соответствии с пунктом 6.6.1 Положения, закупка у единственного поставщика является неконкурентным способом закупки и заказчик вправе проводить закупку у единственного поставщика в случаях, предусмотренных настоящим подразделом. В пункте 6.6.2 Положения предусмотрен исчерпывающий перечень таких случаев. В силу подпункта 42 пункта 6.6.2 Положения, основанием для проведения закупки у единственного поставщика является решение высшего коллегиального органа управления закупочной деятельностью.

Пунктом 16.1.1. Положения предусмотрено, что для проведения закупки у единственного поставщика инициатором закупки формируется пояснительная записка, которая предоставляется руководителю заказчика или лицу, уполномоченному им, для принятия решения о проведении закупки у единственного поставщика. Указанная пояснительная записка хранится вместе с договором и обоснованием:

- (1) выбора данного способа закупки с указанием на нормы настоящего Положения;
- (2) выбора конкретного поставщика, с которым заключается договор;
- (3) цены договора согласно методике, предусмотренной Положением.

В силу пункта 16.6.1 Положения, закупка у единственного поставщика осуществляется в следующей последовательности:

(1) формирование инициатором закупки основных условий закупки, требований к закупаемой продукции;

(2) формирование НМЦ, предложения относительно единственного поставщика, пояснительной записки, указанной в пункте 16.1.1 Положения;

(3) проверка наличия в РПЗ, ПЗ, ПЗИП сведений о соответствующей закупке или внесение соответствующих изменений в РПЗ, ПЗ, ПЗИП (с учетом порядка согласования и утверждения согласно пунктам 9.4.6, 9.4.7, 9.5.2 и 9.6.4 Положения), размещение ПЗ, ПЗИП (или корректировки ПЗ, корректировки ПЗИП) в ЕИС;

(4) принятие решения единоличным исполнительным органом заказчика, либо уполномоченным им лицом о закупке у единственного поставщика, формирование такого решения;

(5) официальное размещение заказчиком извещения о закупке у единственного поставщика, решения единоличного исполнительного органа заказчика, либо уполномоченного им лица о закупке у единственного поставщика в установленных в разделе 3 Положения источниках, не позднее даты заключения договора, за исключением случаев, предусмотренных в подразделе 3.3 Положения;

(6) заключение договора (-ов) с единственным поставщиком;

(7) направление информации о проведенной закупке в реестр заключенных договоров в течение 3 (трех) рабочих дней с даты заключения договора в случае, если цена договора превышает 100 000 рублей с НДС, а в случае, если годовая выручка заказчика за отчетный финансовый год составит более чем 5 000 000 000 рублей, – 500 000 рублей с НДС; за исключением случаев, предусмотренных в подразделе 3.3 Положения.

В соответствии с Положением о Центральной закупочной комиссии Государственной корпорации по космической деятельности «Роскосмос» (далее – ЦЗК), утвержденным Приказом Корпорации 324 от 03.10.2019 г., ЦЗК является высшим коллегиальным органом управления закупочной деятельностью (п. 2.1.)

При рассмотрении жалобы, представитель организатора торгов сообщил, что в рассматриваемом случае, учитывая стоимость закупки, Общество, в соответствии с п. 3.1. Положения о Центральной закупочной комиссии Государственной корпорации по космической деятельности «Роскосмос» обратилось в указанный коллегиальный орган с просьбой о согласовании закупки прутков жаропрочных на медной и медно-никелевой основе по основаниям, указанным в прилагаемых к обращению документах и сведениях.

Организатором торгов на обозрении Комиссии антимонопольного органа представлены запрашиваемые документы.

Извещение о проведении закупки опубликовано на официальном сайте 14.05.2020 г. Исходя из сведений, размещенных на сайте единой информационной системе, договор между сторонами заключен 12.05.2020 г. При рассмотрении жалобы, представитель организатора торгов сообщил о том, что данный договор уже

исполняется.

Следовательно, извещение о проведении закупки было опубликовано после заключения договора, что является нарушением пп. 5 п. 16.6.1 Положения, поскольку извещение о закупке у единственного поставщика должно публиковаться не позднее даты заключения договора.

Кроме того, среди представленных документов имеется Выписка из протокола заседания ЦЗК Госкорпорации «Роскосмос» от 02.04.2020 г. 13-пр (Вопрос 10), из содержания которой следует, что закупка указанной продукции у АО «Завод «Красный Выборжец» на основании представленных документов была согласована с оговоркой, по причине отсутствия пояснительной записки. В процессе рассмотрения жалобы организатором торгов была представлена пояснительная записка, оформленная в соответствии с пунктом 16.1.1 Положения, без даты ее составления. Из этого следует, что ПАО «Протон-ПМ» направил документы в ЦЗК без пояснительной записки, нарушив порядок, закрепленный пп. 2 пункта 16.6.1 Положения, который предусматривает первоначально формирование НМЦ, предложения относительно единственного поставщика, пояснительной записки, указанной в пункте 16.1.1 Положения. Организатор торгов вправе был направить указанные документы в ЦЗК, лишь после выполнения требований подпунктов 2, 3 пункта 16.6.1 Положения.

Таким образом, из анализа действий организатора торгов следует, что им был нарушен подпункт 4 пункта 16.6.1 Положения.

Из указанных обстоятельств следует, что проведение закупки у единственного поставщика имеет нарушения в порядке проведения закупки у единственного поставщика. Довод об этом является обоснованным.

Вместе с тем, Пермское УФАС России отмечает, что полномочия антимонопольного органа ограничены доводами жалобы, поэтому Комиссия УФАС не может выходить за их пределы и устанавливать при рассмотрении жалоб иные нарушения в действиях (бездействии) заказчика (п. 17 Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Закона № 223-ФЗ (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 16.05.2018)).

В случае, если Заявитель считает, что проведение указанной закупки нарушает нормы Закона о защите конкуренции, вы вправе обратиться в антимонопольный орган в порядке главы 9 Закона о защите конкуренции.

На основании изложенного, руководствуясь ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Пермского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу АО «Завод качественных сплавов» (вх. № 009055) на действия ПАО «Протон-ПМ» (ИНН: 5904006044), Закупочной комиссии ПАО «Протон-ПМ» при организации и проведении закупки у единственного поставщика на поставку прутков жаропрочных на медной и медно-никелевой

основе (извещение № 32009147559, опубликовано на официальном сайте РФ в сети «Интернет» для размещения информации о закупках www.zakupki.gov.ru), **обоснованной**;

2. Установить в действиях ПАО «Протон-ПМ» факт нарушения пп. 2, 5 п. 16.6.1 Положения о закупке товаров, работ, услуг государственной корпорации по космической деятельности «Роскосмос».
3. Выдать ПАО «Протон-ПМ» обязательное для исполнения предписание, направленное на устранение выявленных в ходе рассмотрения жалобы нарушений.

Зам. Председателя Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>

<...>