

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ №8-01/272

г. Хабаровск

Резолютивная часть решения оглашена 02 ноября 2016

В полном объеме решение изготовлено 14 ноября 2016

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

при участии от:

ФГУП «ГУСС «Дальспецстрой» при Спецстрое России» - <...> ,

рассмотрев дело № 8-01/272, возбужденное в отношении ФГУП «ГУСС «Дальспецстрой» при Спецстрое России» по признакам нарушения части 1 статьи 17 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю в ходе совместной проверки с Генеральной прокуратурой Российской Федерации ФГУП «ГУСС «Дальспецстрой» при Спецстрое России» установлено, что предприятием с единственным поставщиком ООО «Амурстройтехника» заключен договор поставки запасных частей для техники марки DOOSAN. Поскольку договор заключен без проведения конкурентной процедуры, в отношении предприятия возбуждено настоящее дело.

Предприятие в представленном отзыве и его представитель в заседании комиссии с нарушением антимонопольного законодательства не согласились, пояснив, что возможность осуществления закупки у единственного поставщика при наличии срочной потребности предусмотрена Положением о закупках предприятия. В целях обеспечения бесперебойного процесса строительства объектов космодрома «Восточный», соблюдения сроков строительства, предусмотренных графиком сдачи стартового комплекса РН «Союз-2», работа по объектам продлена до 31.12.2016, а также необходимостью постоянного ремонта техники, задействованной при строительстве объектов космодрома «Восточный», осуществлена закупка у единственного поставщика. Также следует учесть, что рассматриваемая сделка для предприятия является крупной и требует согласования в Спецстрое России, что влечет увеличение срока на заключение договора поставки.

Комиссия, заслушав представителя ответчика, рассмотрев материалы дела, пришла к следующему выводу.

Общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке

товаров, работ, услуг государственными унитарными предприятиями установлены Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг, отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон № 223-ФЗ).

В соответствии с пунктами 1, 2 статьи 2 Закона № 223-ФЗ 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 правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен 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.

Закон № 223-ФЗ не определяет порядок закупки товаров, работ, услуг, а устанавливает обязанность заказчиков разработать и утвердить положение о закупках - документ, регламентирующий закупочную деятельность заказчика и содержащий требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (способы закупки) и условия их применения, а также порядок заключения и исполнения договоров, в связи с чем заказчик вправе самостоятельно установить в положении о закупке способы закупок, порядок и условия их применения.

При закупке товаров, работ, услуг заказчики обязаны руководствоваться принципами информационной открытости закупки; равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки; целевого и экономически эффективного расходования денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика; отсутствия ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки (статья 3 Закона № 223-ФЗ).

Участником закупки может быть 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, которые соответствуют требованиям, установленным заказчиком в соответствии с положением о закупке (часть 5 статьи 3 Закона № 223-ФЗ).

05.10.2015 на сайте www.zakupki.gov.ru предприятием размещено извещение № 31502821294 о закупке у единственного поставщика на поставку запасных частей для строительной-дорожной техники марки «DOOSAN».

В соответствии с протоколом от 05.10.2015 № 653ЕП/2015 закупочной комиссией предприятия принято решение о заключении договора поставки с единственным

поставщиком ООО «АмурСтройТехника».

23.11.2015 обществом и предприятием заключен договор поставки № 653ЕП/2015 на сумму 65212180,00 руб., общий срок поставки товара до 31.12.2016 (подпункт 3.2.1 пункта 3.2 договора).

В обоснование выбранного способа осуществления закупки у единственного поставщика в протоколе приведена ссылка на пункт 33.3 Положения о закупках товаров, работ и услуг предприятия, в связи с возникшей срочной потребностью в закупаемых товарах (работах, услугах), когда применение других видов процедур закупки невозможно по причине отсутствия времени, необходимого для их проведения.

Пунктом 15.1 Положения о закупках товаров, работ, услуг предприятия, в редакции приказа от 27.08.2015 № 667, установлены способы выбора поставщика: открытый аукцион в электронной форме; конкурс; запрос предложений (в форме ПДО); запрос котировок цен; закупка у Единственного поставщика (исполнителя, подрядчика).

Согласно пункту 16.5 Положения о закупках закупка у единственного поставщика - способ закупки, при котором договор заключается без использования конкурентных процедур в случаях, определенных статьей 33 настоящего Положения.

Одним из оснований осуществления закупки у единственного поставщика в соответствии с пунктом 33.3 является возникновение срочной потребности в закупаемых товарах (работах, услугах), в связи с чем, применение других видов процедур закупки невозможно по причине отсутствия времени, необходимого для их проведения. В среднем срок проведения таких закупок, как запрос предложений, запрос котировок, составляет 23-27 дней. При проведении торгов только на информационное обеспечение затрачивается не менее 20 дней.

Из протокола опроса от 16.04.2016 <...>., работавшего с 2012 года по 01.01.2016 на предприятии в должности заместителя начальника отдела механизации, с 11.01.2016 по 11.03.2016 в должности начальника группы механизации следует, что в связи с окончанием в июне-июле 2015 года ранее заключенных договоров поставки запасных частей к технике марки «DOOSAN» им составлен список необходимых запасных частей для закупки, проведен сбор коммерческих предложений, комплект подготовленных документов передан для согласования и утверждения врио начальника УМАиСТ <...>., у которого они находились до октября 2015 года.

Согласно протоколу опроса от 13.04.2016 <...>., с 2010 года по 31.12.2015 занимавшего должность начальника отдела механизации Управления механизации, автотранспорта и специальной техники предприятия, в целях подготовки конкурентной процедуры для закупки запасных частей к технике марки «DOOSAN» <...> проведена работа по подготовке перечня необходимых запасных частей, осуществлен сбор коммерческих предложений, документы переданы для согласования и утверждения <...>., у которого они находились вплоть до октября 2015 года. В связи с тем, что времени на организацию и проведение конкурентной процедуры уже не было, осуществлена закупка у единственного поставщика.

При таком положении у предприятия, начиная с июня-июля 2015 года, имелась возможность для организации и проведения конкурентной процедуры закупки, кроме того, обладая информацией об истечении срока действия ранее заключенных договоров поставки запасных частей, предприятие могло спланировать и провести соответствующие конкурентные процедуры закупки таких запасных частей.

Частями 1, 5 статьи 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов, запроса котировок цен и иных проводимых в соответствии с Законом № 223-ФЗ закупок запрещено совершать действия, которые приводят либо могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Конкуренция - соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке (пункт 7).

Признаки ограничения конкуренции - сокращение числа хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, на товарном рынке, рост или снижение цены товара, не связанные с соответствующими изменениями иных общих условий обращения товара на товарном рынке, отказ хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, от самостоятельных действий на товарном рынке, определение общих условий обращения товара на товарном рынке соглашением между хозяйствующими субъектами или в соответствии с обязательными для исполнения ими указаниями иного лица либо в результате согласования хозяйствующими субъектами, не входящими в одну группу лиц, своих действий на товарном рынке, иные обстоятельства, создающие возможность для хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара на товарном рынке, а также установление органами государственной власти, органами местного самоуправления, организациями, участвующими в предоставлении государственных или муниципальных услуг, при участии в предоставлении таких услуг требований к товарам или к хозяйствующим субъектам, не предусмотренных законодательством Российской Федерации (пункт 17).

Спорные закупки осуществлены предприятием у единственного поставщика при наличии достаточного количества времени на организацию и проведение конкурентной закупки, что исключило возможность заинтересованных лиц претендовать на заключение договора поставки в равных условиях. В связи с этим действия предприятия нарушают положения части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Ссылка представителя ответчика на необходимость согласования сделки со Спецстроем России не может быть принята, поскольку внутренние организационные мероприятия по согласованию данной сделки не свидетельствуют о наличии оснований для применения способа закупки у единственного поставщика в отсутствие реальной потребности в закупаемом товаре на момент осуществления закупки.

Также не может быть принята ссылка на установленные графиком сроки строительства объектов космодрома «Восточный», так как согласно

представленному в материалы дела графику, строительство объектов должно быть завершено во втором квартале 2015 года, а закупка запасных частей осуществлялась за пределами установленных данным графиком сроков. При этом срок действия заключенного договора истекает 31.12.2016.

Поскольку заключенный по результатам закупки договор с ООО «АмурСтройТехника» находится в стадии исполнения, может быть расторгнут по соглашению сторон либо в судебном порядке, у антимонопольного органа отсутствуют основания для выдачи предписания о его расторжении.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать действия ФГУП «ГУСС «Дальспецстрой» при Спецстрое России», выразившиеся в проведении закупки запасных частей для техники марки «DOOSAN» у единственного поставщика (извещение №31502821294), нарушающими часть 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

2. Предписание не выдавать.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражный суд Хабаровского края в течение трех месяцев со дня его принятия.