ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О НАЗНАЧЕНИИ ДЕЛА № 055/01/17-356/2020 О НАРУШЕНИИ АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА К РАССМОТРЕНИЮ

22 апреля 2020 г. Омск

Временно исполняющий обязанности заместителя руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области <...>, рассмотрев материалы дела о нарушении антимонопольного законодательства № 055/01/17-356/2020,

УСТАНОВИЛ:

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Омской области (далее – Омское УФАС России) рассмотрены заявления общества с ограниченной ответственностью «Юза Инвест» (далее – ООО «Юза Инвест», Общество) на предмет нарушения акционерным обществом «Омскгазстройэксплуатация» (далее – АО «Омскгазстройэксплуатация», Заказчик) антимонопольного законодательства при осуществлении закупки у единственного поставщика на право заключения договора на выполнение работ по строительству объекта: «Газоснабжение от ГРС-19 «Таврическая» (40 тыс. куб.м), сеть газораспределения д. Гауф – с. Фадино» к станции искусственного осеменения (СИО) на 150 хряков» (извещение № 31806422120 размещено на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок zakupki.gov.ru в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» (далее – ЕИС)) (далее – Закупка у единственного поставщика).

Частями 1-2 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) установлено, что 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 настоящей статьи 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 осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 Закона о закупках, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

При осуществлении закупочной деятельности АО «Омскгазстройэксплуатация» в 2018 году руководствовалось положением о закупках товаров, работ, услуг (редакция № 3), утвержденного председателем совета директоров (далее – Положение о закупках).

Согласно части 2 статьи 3 Закона о закупках положением о закупке предусматриваются конкурентные и неконкурентные закупки, устанавливается порядок осуществления таких закупок с учетом положений Закона о закупках.

Неконкурентной закупкой является закупка, условия осуществления которой не соответствуют условиям, предусмотренным частью 3 статьи 3 Закона о закупках. Способы неконкурентной закупки, в том числе закупка у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика), устанавливаются положением о закупке (часть 3.2 статьи 3 Закона о закупках).

Подпунктом «а» пункта 3.2.2. Положения о закупках предусмотрен неконкурентный способ закупки – закупка у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика).

В разделе 1.3 Положения о закупках указано, что под закупкой у единственного поставщика понимается процедура закупки, в результате которой заказчиком заключается договор с определенным им поставщиком без проведения конкурентных процедур.

Пунктом 4.7 Положения о закупке предусмотрены случаи осуществления закупки у единственного поставщика.

Согласно пунктам 4.7.9-4.7.10 Положения о закупках заказчик вправе применять процедуру закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) в случаях закупки по одному договору на общую сумму без НДС менее 3% от выручки организации за предыдущий год по данным Отчета о прибылях и убытках, а также при закупке в течение квартала одноименной продукции (товаров, работ, услуг) по договорам на общую сумму без НДС менее 5% от выручки организации за предыдущий год по данным Отчета о прибылях и убытках.

Пунктом 53 плана закупок товаров, работ, услуг на 2018 год (период с 01.01.2018 по 31.12.2018) на апрель 2018 запланирована закупка у единственного поставщика, объектом которой является выполнение работ по строительству объекта: «Газоснабжение от ГРС-19 «Таврическая» (40 тыс. куб.м), сеть газораспределения д. Гауф — с. Фадино» к станции искусственного осеменения (СИО) на 150 хряков» с начальной максимальной ценой договора – 5 397 000,00 рублей.

Омским УФАС России установлено, что Заказчиком 26.04.2018 в ЕИС размещено извещение о проведении Закупки у единственного поставщика.

Согласно письменным пояснениям АО «Омскгазстройэксплуатация» (вх. Омского УФАС России № 2486 от 16.03.2020), Заказчик при проведении Закупки у единственного поставщика руководствовался пунктами 4.7.9-4.7.10 Положения о закупках.

По итогам проведенной Закупки у единственного поставщика между АО «Омскгазстройэксплуатация» и ООО «Коралл» заключен договор подряда № 2018-01/2146 (далее – Договор) на сумму ***5 397 000,00*** рублей.

Омским УФАС России также установлено, что за 2017 год выручка АО «Омскгазстройэксплуатация» составила 641 531 000,00 рублей.

Учитывая установленные Заказчиком условия в Положении о закупках, при проведении закупок у единственного поставщика в 2018 году в соответствии с пунктами 4.7.9-4.7.10 Положения о закупках начальная (максимальная) цена договора не должна превышать:

– 3% от выручки за 2017 год – 19 245 930,00 рублей;

– 5% от выручки за 2017 год – 32 076 550,00 рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) при проведении торгов, запроса котировок цен на товары, запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе создание участнику торгов, запроса котировок, запроса предложений или нескольким участникам торгов, запроса котировок, запроса предложений преимущественных условий участия в торгах, запросе котировок, запросе предложений, в том числе путем доступа к информации, если иное не установлено федеральным законом.

В силу части 5 статьи 17 Закона о защите конкуренции положения части 1 настоящей статьи распространяются, в том числе на все закупки товаров, работ, услуг, осуществляемые в соответствии с Законом о закупках.

В пункте 9 обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», утвержденного Президиумом Верховного Суда РФ 16.05.2018, установлено, что для целей экономической эффективности закупка товаров, работ, услуг у единственного поставщика целесообразна в случае, если такие товары, работы, услуги обращаются на низкоконкурентных рынках, или проведение конкурсных, аукционных процедур нецелесообразно по объективным причинам (например, ликвидация последствий чрезвычайных ситуаций, последствий непреодолимой силы). Кроме того, закупка товаров, работ, услуг у единственного поставщика возможна по результатам несостоявшейся конкурентной закупочной процедуры.

Сам факт допустимости закупки у единственного поставщика на конкурентном рынке без каких-либо ограничений является неправомерным.

Учитывая вышеизложенное, Омское УФАС России пришло к выводу, что установленные в пунктах 4.7.9-4.7.10 Положения о закупках (редакция № 3) основания проведения закупки способом у единственного поставщика позволило АО «Омскгазстройэксплуатация» осуществлять практически все закупки неконкурентным способом.

Положение о закупках АО «Омскгазстройэксплуатация» (редакция № 5, версия 7 от 13.09.2019) в настоящее время содержит аналогичные основания проведения закупки способом у единственного поставщика (пункты 4.8.9-4.8.10 Положения о закупках), что в свою очередь, может повлечь нарушение принципов закупочной деятельности, установленных в части 1 статьи 3 Закона о закупках, в том числе

ограничение конкуренции по отношению к иным хозяйствующим субъектам.

Таким образом, в действиях АО «Омскгазстройэксплуатация», выразившихся в заключении договора с ООО «Коралл» по результатам Закупки у единственного поставщика (проведенной на основании пунктов 4.7.9-4.7.10 Положения о закупках) на выполнение работ по строительству объекта: «Газоснабжение от ГРС-19 «Таврическая» (40 тыс. куб.м), сеть газораспределения д. Гауф – с. Фадино» к станции искусственного осеменения (СИО) на 150 хряков», Омским УФАС России усмотрены признаки нарушения части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

На основании изложенного издан приказ Омского УФАС России от 07.04.2020 № 69/1 о возбуждении дела и создании комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения акционерным обществом «Омскгазстройэксплуатация» части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции, руководствуясь частью 13 статьи 44 Закон о защите конкуренции,

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Назначить дело № 055/01/17-356/2020 к рассмотрению ***на 12.05.2020 в 14:30 часов*** по адресу: 644010. г. Омск. пр. К. Маркса. 12 А. каб. 203.

2. Привлечь к участию в рассмотрении дела в качестве:

– заявителя: ООО «Юза-Инвест» (ИНН 5503238760, ОГРН 1125543057045, адрес: г. Омск, ул. Яковлева ул. Гусарова, д. 163/45 корп. 1);

– ответчика: АО «Омскгазстройэксплуатация» (ИНН 5528201579, ОГРН 1085543024599, адрес: Омск, ул. 5-я Северная, 8А).