

РЕШЕНИЕ

по жалобе №014/07/18.1-37/2019

г. Якутск резолютивная часть оглашена «01» марта 2019 г.

изготовлено в полном объеме «06» марта 2019 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона «О защите конкуренции», в составе:

<...> – заместителя руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Республики Саха (Якутия), председателя Комиссии;

<...> – главного специалиста-эксперта отдела антимонопольного контроля Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия), члена комиссии;

<...> – старшего государственного инспектора отдела антимонопольного контроля Управления Федеральной антимонопольной службы по Республики Саха (Якутия), члена комиссии,

Заявитель ООО «АВЭНССиС» представитель <...> по доверенности №21 от 07.02.2019 г.

От ответчика: АО «Якутоптторг» представители <...>

рассмотрев жалобу от 15.02.2019 г. вх. №1419 ООО «АВЭНССиС» (ОГРН 1141447000529 ИНН 1435276302) на действия АО «Якутоптторг» (ОГРН 1061435003728 ИНН 1435167374) было размещено извещение о прямой закупке у единственного поставщика (Извещение №31907490216 на официальном сайте <http://www.zakupki.gov.ru>),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) поступила жалоба от 15.02.2019 г. (вх. №1419) Общества с ограниченной ответственностью «АВЭНССиС» (далее – Заявитель) на действия Акционерного общества «Якутоптторг» (далее – Заказчик) было размещено извещение о прямой закупке у единственного поставщика (Извещение №31907490216 на официальном сайте <http://www.zakupki.gov.ru>),

Заявитель в жалобе указал следующие доводы:

«05 февраля 2019 года Акционерным обществом «Якутоптторг» в Единой информационной сети в сфере закупок (на сайте [zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru)) размещено извещение о следующей закупке: номер извещения: 31907490216; способ размещения закупки: прямая закупка у единственного исполнителя; наименование закупки: «Перевозка продовольственных товаров автомобильным транспортом, включая погрузо-разгрузочные работы в пункте отправления и назначения, для нужд Республики Саха (Якутия)».

К извещению приложен протокол №31907490216 заседания Закупочной комиссии АО «Якутопторг» от 04.02.2019 года. Данным протоколом закупочная комиссия согласовала право заключения договора на оказание услуг по предмету: Перевозка продовольственных товаров автомобильным транспортом, включая погрузо-разгрузочные работы в пункте отправления и назначения, для нужд Республики Саха (Якутия) с перевозчиком – Глава крестьянского (фермерского) хозяйства <...> на сумму 10 500 462, 60 рублей.

Действия Заказчика по осуществлению закупок исключительно у единственного поставщика содержит признаки нарушения пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, согласно которому одним из основных принципов при закупке является равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Закупка осуществлена обществом у единственного поставщика без проведения конкурентной закупки, что исключило возможность заинтересованных лиц, в том числе нас, претендовать на заключение договора о проведении работ в равных условиях.

Статьей 17 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» установлены антимонопольные требования к торгам. В соответствии с частью 1 статьи 17 при проведении торгов, запроса котировок цен на товары запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Таким образом, действия АО «Якутопторг», выразившиеся в закупке у единственного поставщика – главы КФХ <...> нарушают принципы Закона №223-ФЗ, закрепленные в части 1 статьи 3 упомянутого закона, а также противоречат требованиям части 1 статьи 17 Закона №135-ФЗ».

АО «Якутопторг» представили письменное возражение (вх. №1602 от 21.02.2019 г.) в котором просит признать жалобу необоснованной.

Уведомлением о поступлении жалобы и о приостановлении заключения контракта до рассмотрения жалобы по существу рассмотрение жалобы было назначено на «22» февраля 2019 г. в 10 час. 00 мин.

В связи с истребованиями дополнительной информации был объявлен перерыв до 01 марта 2019 г. в 11 час. 00 мин.

На момент рассмотрения жалобы по существу договор заключен.

Комиссия УФАС по РС (Я) по рассмотрению жалобы, изучив материалы дела и доказательства, приходит к следующим выводам:

Согласно части 1 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной комиссии или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов либо 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 № 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.

В соответствии с п.1 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, в частности в случае осуществления заказчиком закупки с нарушением требований закона о закупках и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

Нормы Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» являются специальными по отношению к закону о защите конкуренции.

Таким образом, ст. 18.1 Закона о защите конкуренции регламентирует лишь порядок действий антимонопольного органа (процедуру) при рассмотрении жалоб участников закупок, осуществляемых в соответствии с Законом N 223-ФЗ, но не определяет основания компетенции (полномочия) антимонопольного органа. Эти основания установлены в ч. 10 ст. 3 Закона N 223-ФЗ, согласно которой антимонопольные органы рассматривают жалобы участников закупки на действия (бездействие) заказчика в определенных случаях.

В соответствии с 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;

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 соответствии с ч.1 ст.2 Федерального закона от 18.07.2011 №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, 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.

Таким образом, жалоба ООО «АВЭНССИС» рассматривалась в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

05.02.2019 на официальном сайте www.zakupki.gov.ru было размещено извещение №31907490216 на перевозку продовольственных товаров автомобильным транспортом, включая погрузо-разгрузочные работы в пункте отправления и назначения, для нужд Республики Саха (Якутия).

Организатором закупки является АО «Якутоптторг»;

Способ размещения закупки: прямая закупка у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика);

Предмет договора: перевозка продовольственных товаров автомобильным транспортом, включая погрузо-разгрузочные работы в пункте отправления и назначения, для нужд Республики Саха (Якутия).

Из жалобы Заявителя следует, что к извещению приложен протокол №31907490216 заседания закупочной комиссии АО «Якутоптторг» от 04.02.2019 года. Данным протоколом закупочная комиссия согласовала право заключения договора на оказание услуг по предмету: Перевозка продовольственных товаров автомобильным транспортом, включая погрузо-разгрузочные работы в пункте отправления и назначения, для нужд Республики Саха (Якутия) с перевозчиком – Глава крестьянского (фермерского) хозяйства <...> на сумму 10 500 462,60 рублей.

Закупка осуществлена Заказчиком у единственного поставщика без проведения конкурентной закупки, что исключило возможность заинтересованных лиц, в том

числе Заявителя, претендовать на заключение договора о проведении работ в равных условиях.

В соответствии со ст. 3.2 Закона о закупках, порядок подготовки и осуществления закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) и исчерпывающий перечень случаев проведения такой закупки устанавливаются положением о закупке.

Согласно ст. 7 Положения о закупках товаров, работ, услуг для нужд АО «Якутопторг» утв. Советом директоров 20.12.2018 г. №16/18 (далее – Положение о закупках), установлены основания для проведения закупки у единственного поставщика.

Основание проведения данной закупки является: п.п.3, п.7.1, ст.7 Положения о закупках, приобретаются товары, работы, услуги для удовлетворения срочных потребностей Заказчика в целях обеспечения бесперебойной работы, или предотвращения крупных убытков Заказчика, при условии, что обстоятельства, обусловившие срочную потребность в товарах, работах, услугах, невозможно было предусмотреть заранее и они не являются результатом некорректного планирования, в связи с чем, применение других процедур закупок невозможно по причине ограничения по времени, необходимого для их проведения.

Представитель Заказчика пояснил, что на основании протокола совещания оперативной группы по координации завоза грузов в Республике Саха (Якутия) от 31.01.2019 г. №Пр-14 Государственного комитета по обеспечению безопасности жизнедеятельности населения РС(Я) вынесен приказ от 01.02.2019 г. №7 о проведении закупки с единственным поставщиком.

По итогам закупки заключен договор <...> п.1.2 объем перевозимых продовольственных товаров составляет 330, 000 тонн (тридцать тонн килограмм), согласно приложению №1 предельный срок доставки 31.03.2019 г.

Законодательством Российской Федерации в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц не предусмотрены требования к порядку обоснования выбора конкретного лица в качестве единственного поставщика.

Согласно Положению о закупках, не установлено каким образом определяется поставщик по неконкурентной закупке.

В Положении о закупках не подтверждена в каких конкретно случаях применяется данное основание указанная в п.п.3, п.7.1, ст. 7 Положения о закупках, приобретаются товары, работы, услуги для удовлетворения срочных потребностей Заказчика в целях обеспечения бесперебойной работы, или предотвращения крупных убытков Заказчика, при условии, что обстоятельства, обусловившие срочную потребность в товарах, работах, услугах, невозможно было предусмотреть заранее и они не являются результатом некорректного планирования, в связи с чем, применение других процедур закупок невозможно по причине ограничения по времени, необходимого для их проведения.

В Положении о закупках не установлено, что именно подразумевается под срочностью потребности в товарах, работах, услугах.

Следовательно, Заказчик самостоятельно определяет в положении о закупках

требования и основания для проведения закупки у единственного поставщика

Также необходимо отметить, что есть различные перевозчики, которые также могли бы осуществить перевозку продовольственных товаров автомобильным транспортом, включая погрузо-разгрузочные работы в пункте отправления и назначения, для нужд Республики Саха (Якутия) за выгодные условия, Заказчик фактически создал условия, при которых необоснованно ограничены права перевозчиков принять участие в закупке на конкурентной основе, что ставит их в неравное положение и ограничивает количество участников закупки.

Исходя из вышеуказанного, Заказчик при размещении извещения о прямой закупке у единственного поставщика, не должен был проводить закупку на основании п.п.3 п.7.1 ст. 7 Положения о закупках, которая не подтверждается в каких случаях проводится данная неконкурентная закупка.

Таким образом, Комиссия Якутского УФАС России пришла к выводу о том, что указанные действия АО «Якутоптторг» нарушают пункт 2 части 1 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Согласно пункту 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и в случае, если жалоба признана обоснованной, либо в случае установления иных не являющихся предметом обжалования нарушений (нарушений порядка организации и проведения торгов, заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 настоящего Федерального закона.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона «О защите конкуренции», на основании вышеизложенного, руководствуясь ст.23, ст. 18.1 Федерального закона «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «АВЭНССиС» (ОГРН 1141447000529 ИНН 1435276302) на действия АО «Якутоптторг» (ОГРН 1061435003728 ИНН 1435167374) было размещено извещение о прямой закупке у единственного поставщика – **обоснованной**;
2. Признать АО «Якутоптторг» нарушившим п. 2 ч.1 ст.3 Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»;
3. Передать материалы рассмотренной жалобы уполномоченному должностному лицу отдела антимонопольного контроля Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) для рассмотрения вопроса о возбуждении административного производства.

Решение комиссии антимонопольного органа может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня принятия решения.