

1. ЗАО «Нефтепродукт»

ул. Коминтерна, д. 27, г. Нижний Новгород, обл. Нижегородская, 603950

2. Акционерное общество «Государственный ордена трудового красного знамени научно-исследовательский институт химии и технологии элементоорганических соединений» (АО «ГНИИХТЭОС»)

ш. Энтузиастов, д. 38, Москва, 105118

## РЕШЕНИЕ

по делу № 1-00-1841/77-17 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

10.08.2017 Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее - Комиссия)

в присутствии представителей:

ЗАО «Нефтепродукт»

АО «ГНИИХТЭОС»

рассмотрев жалобу ЗАО «Нефтепродукт» (далее - Заявитель) на действия заказчика - АО «ГНИИХТЭОС» (далее - Заказчик) при проведении закупки у единственного поставщика на право заключения договора на поставку жидкости ПЭС-2 (реестровый № 31705365571) (далее - Закупка),

в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Московского УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки.

По мнению Заявителя, нарушение со стороны Заказчика выразилось в неверном определении способа выбора поставщика, а именно: посредством закупки у единственного поставщика на основании Положения о закупке товаров, работ, услуг Заказчика (далее - Положение о закупках).

Заказчик против удовлетворения жалобы возражал, представил документы по оспариваемой процедуре.

Жалоба рассмотрена по правилам статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции).

АО «ГНИИХТЭОС» Минздрава России отнесено к числу заказчиков со специальной правосубъектностью, к закупочной деятельности которых применяются требования Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее — Закон о закупках) (часть 2 статьи 1).

Закон о закупках, представляющий собой, по сути, рамочный закон, не является единственным регулятором не только проведения торгов, но и процедурных механизмов, в том числе связанных с обжалованием действий заказчиков.

Согласно статьи 6 названного закона контроль за соблюдением его требований осуществляется в порядке, установленном законодательством Российской Федерации.

Порядок рассмотрения жалоб на действия заказчиков-субъектов Закона о закупках предусмотрен статьей 18.1 Закона о защите конкуренции.

Положения статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, которая является полностью процедурной, дополняют и развивают положения Закона о закупках, о чем свидетельствует указание в части 1 названной статьи на возможность применения ее положений на стадии проведения закупки, в то время как положения Закона о закупках распространяют свое действие лишь на стадию их организации.

Кроме того, упомянутая норма права не дифференцирует закупки для антимонопольного органа по субъектному составу лиц, подающих жалобы, и лиц, на действия которых такие жалобы поданы, а позволяет антимонопольному органу рассматривать жалобы на все закупочные процедуры на любой стадии их проведения.

При этом следует отметить, что определением Верховного Суда Российской Федерации от 11.04.2017 по делу № 304-КГ16-17592 обозначена обязанность антимонопольного органа проверять на соответствие положениям части 10 статьи 3 Закона о закупках только доводы поступающей жалобы, но в возможности выявления в действиях организаторов закупки (заказчиков) иных нарушений (на основании части 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции) упомянутый орган не ограничен. Указаний обратного приведенное определение Верховного Суда Российской Федерации не содержит, а расширительному толкованию судебные

акты не подлежат.

Таким образом, перечень оснований, упомянутых в части 10 статьи 3 Закона о закупках, не является исчерпывающим и Комиссия рассматривает поступившую жалобу по существу, в том числе учитывая положения части 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Положение о закупках, действующее на момент объявления закупки, размещено в Единой информационной системы в сфере закупок на [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) (далее - ЕИС).

Извещение о проведении Закупки опубликовано в ЕИС 27.07.2017.

Начальная (максимальная) цена договора — 3 667 650,00 руб.

Из протокола Закупки от 25.07.2017 № 250717-01 следует, что Заказчиком принято решение заключить договор на поставку жидкости ПЭС-2 с ООО «Нефтегазхимкомплект».

Комиссия, изучив предоставленные документы и сведения, установила следующее.

Частью 1 статьи 1 Закона о закупках установлено, что целями регулирования Закона о закупках являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц, указанных в части 2 статьи 1 Закона о закупках, в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

Таким образом, целью регулирования Закона о закупках является, в том числе создание условий для своевременного и полного удовлетворение потребностей Заказчика.

В соответствии с частью 2 статьи 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 проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Следовательно, Заказчик осуществляет размещение и проведение закупочных процедур в соответствии с Положением о закупках.

На основании подпункта 9 пункта 6.6.2 Положения о закупках Заказчиком регламентированы основания для проведения закупки у единственного поставщика, в том числе если заключается договор в целях исполнения обязательств по заключенному заказчиком договору с третьим лицом при выполнении совокупности следующих условий:

- договор с третьим лицом заключен по результатам проведенных им процедур закупок в рамках Закона 44-ФЗ, Закона 223-ФЗ либо в целях реализации ВТС;
- применение конкурентных процедур (разделы 12 – 15 Положения) неприемлемо ввиду отсутствия времени на их проведение и заключение договора по итогам их проведения;
- заказчик не обладает складскими запасами необходимой продукции в объеме, необходимом для исполнения обязательств (кроме случаев закупки работ / услуг);
- объем закупаемой продукции не должен превышать объем такой продукции, необходимый для исполнения обязательств перед третьим лицом в течение срока, требуемого для проведения соответствующих конкурентных закупочных процедур, предусмотренных разделами 12 – 15 Положения, и заключения договора по их итогам.

На основании изложенного, Заказчик вправе провести размещение закупки у единственного поставщика при наличии условий, указанных в подпункте 9 пункта 6.6.2 Положения о закупках.

Из представленных на заседание документов Комиссия установила следующее.

Согласно письменным пояснениям Заказчика, проведение Закупки осуществлено при соблюдении всех требований Положения о закупках относительно оснований проведения закупки (подпункт 9 пункта 6.6.2 Положения о закупках). Также, проведение Закупки посредством закупки у единственного поставщика обусловлено отсутствием времени, необходимого для проведения закупки жидкости ПЭС-2 с доработанными техническими характеристиками, удовлетворяющими потребность Заказчика, а также во избежание срыва сроков исполнения договора от 25.05.2017 № 1719187308422412208016150/3023/02, заключенного в рамках выполнения государственного оборонного заказа и целей обязательств по которому Заказчик проводил спорную закупочную процедуру.

В ходе заседания Комиссия установила, что согласно представленному Заказчиком заключению о сравнительных испытаниях жидкости ПЭС-2 поставки ООО «Нефтегазхимкомплект» и ЗАО «Нефтепродукт» от 02.02.2017 № б/н, ПЭС-2 поставки ЗАО «Нефтепродукт» не соответствует установленным к такому товару требованиям, а именно ГОСТ 13004-77, на основании которого продукция первого лица является единственной соответствующей потребностям Заказчика.

Вместе с тем, Заявитель указывает на факт проведения и отмены Заказчиком закупочных процедур на поставку жидкости ПЭС-2 посредством запроса котировок (№№ 31705192101, 31705331775), в связи с чем, по мнению Заявителя, довод Заказчика об отсутствии времени для проведения конкурентных способов закупки не соответствует действительности.

Заказчик на вышеуказанный довод Заявителя возразил, пояснив, что закупочные процедуры №№ 31705192101, 31705331775 были отменены ввиду необходимости внесения корректировок в техническое задание и для полного удовлетворения нужд Заказчика в поставляемом в рамках закупок товаре, после осуществления которых время для проведения очередной конкурентной процедуры закупки

отсутствовало.

При этом, Заявитель на заседание Комиссии доказательств обратного не представил.

Исходя из вышеизложенных обстоятельств, Комиссия установила проведение Заказчиком Закупки посредством закупки у единственного поставщика в соответствии с требованиями Положения о закупках и решила признать вышеуказанный довод жалобы Заявителя на действия Заказчика необоснованным.

Помимо этого, Заявитель ссылается на неправомерное признание заявки ООО «Нефтегазхимкомплект» соответствующей требованиям Положения о закупках, поскольку у последнего имеется недоимка по налогам, сборам, задолженности по иным обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации ввиду приостановления операций по счетам по решению Федеральной налоговой службы Российской Федерации от 20.07.2017.

В соответствии с подпунктом 5 пункта 10.4.3 Положения о закупках участники закупки должны соответствовать следующим обязательным требованиям, в том числе:

-отсутствие у участника закупки недоимки по налогам, сборам, задолженности по иным обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации (за исключением сумм, на которые предоставлены отсрочка, рассрочка, инвестиционный налоговый кредит в соответствии с законодательством о налогах и сборах, которые реструктурированы в соответствии с законодательством, по которым имеется вступившее в законную силу решение суда о признании обязанности заявителя по уплате этих сумм исполненной или которые признаны безнадежными к взысканию в соответствии с законодательством о налогах и сборах) за прошедший календарный год, размер которых превышает 25% (двадцать пять процентов) балансовой стоимости активов участника закупки по данным бухгалтерской отчетности за последний отчетный период.

В ходе заседания Комиссии Заказчиком представлена декларация ООО «Нефтегазхимкомплект» по состоянию на 20.07.2017, подтверждающая отсутствие у участника недоимки по налогам, сборам, задолженности по иным обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации за прошедший календарный год в размере, превышающем 25% (двадцать пять процентов) балансовой стоимости активов участника закупки по данным бухгалтерской отчетности за последний отчетный период.

Кроме того, Заказчиком сообщено, что в соответствии с направленной ООО «Нефтегазхимкомплект» справкой от 28.07.2017 № 266601 «О состоянии расчетов по налогам, сборам, страховым взносам, пеням, штрафам, процентам организаций и индивидуальных предпринимателей» недоимка по налогам, сборам, задолженность по иным обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации за прошедший календарный год в размере, превышающем 25% (двадцать пять процентов) балансовой стоимости активов участника закупки по данным бухгалтерской отчетности за последний отчетный период отсутствует.

Вместе с тем, Заявитель на заседание Комиссии доказательств обратного не представил.

На основании вышеизложенного, ввиду отсутствия документов, подтверждающих несоответствие ООО «Нефтегазхимкомплект» требованию подпункта 5 пункта 10.4.3 Положения о закупках, Комиссия решила признать указанный довод жалобы Заявителя необоснованным.

Кроме того, Заказчик сообщил, что 25.07.2017 между АО «ГНИИХТЭОС» и ООО «Нефтегазхимкомплект» (единственный поставщик) заключен договор поставки товара № 250717-01 и последним уже осуществлена поставка товара по предмету Закупки с требуемыми характеристиками и в необходимом объеме (1050 кг) (товарная накладная от 27.07.2017 № 3087).

Комиссия, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки необоснованной.
2. Снять ограничения на размещение Закупки, наложенные письмом Московского УФАС России от 07.08.2017 № ИШ/39389/17.

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