

РЕШЕНИЕ № 21

г. Хабаровск

Резолютивная часть решения оглашена 17 марта 2015 года

В полном объеме решение изготовлено 19 марта 2015 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе председательствующего <...> – заместитель руководителя Хабаровского УФАС России, начальник отдела контроля органов власти, членов Комиссии: <...> – главный специалист-эксперт отдела контроля органов власти Хабаровского УФАС России, <...> – ведущий специалист-эксперт отдела контроля органов власти Хабаровского УФАС России,

в присутствии представителей:

ФГУП «ГУСС «Дальспецстрой» при Спецстрое России» - <...> (доверенность от 24.02.2015),

ООО «Аркаим-МеталлКонструкция» - <...> (доверенность от 17.03.2015 № 6),

рассмотрев дело № 8-01/27 по признакам нарушения Федеральным государственным унитарным предприятием «Главное управление специального строительства по территории Дальневосточного Федерального округа при Федеральном агентстве специального строительства» 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, по результатам проведенной совместно с Генеральной прокуратурой Российской Федерации проверки ФГУП «ГУСС «Дальспецстрой» при Спецстрое России» при проведении закупок в целях строительства объектов космодрома «Восточный» в отношении предприятия возбуждено настоящее дело по признакам нарушения части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции, выразившегося в проведении закупки у единственного поставщика ООО «Аркаим-МК» на поставку металлоконструкций в количестве 15 тн на объект «Космодром «Восточный» технический комплекс площадка № 2, территория № 1 (протокол от 16.01.2014 № 024ЕП/2014).

Предприятие в представленном отзыве, поддержанном его представителем в заседании комиссии, с нарушением антимонопольного законодательства не согласилось, пояснив, что ранее договор на поставку металлоконструкций был

заключен с ФГУП «Спецстройсервис» при Спецстрое России», которое ненадлежащим образом исполняло договорные обязательства, допускало срывы графика поставки конструкций, в связи с чем поставщику неоднократно выставлялись претензии. Учитывая, что Спецстройсервис оказался не в состоянии доукомплектовать поставленные ранее объемы, необходимые для продолжения монтажных работ, предприятием принято решение об обеспечении поставки данной продукции самостоятельно. С ООО «Аркаим-МК» заключен договор поставки на основании пункта 9 статьи 22 Положения о закупках.

Представитель общества пояснил, что ООО «Аркаим-МК» постоянно сотрудничает с предприятием и на обращение последнего осуществить поставку товара направило свое коммерческое предложение. Заключенный договор поставки полностью исполнен.

Комиссия Хабаровского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства, заслушав представителей лиц, участвующих в деле, рассмотрев материалы дела, пришла к следующему выводу.

Общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц 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 частями 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 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 (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).

Положение о закупках товаров, работ, услуг для нужд ФГУП «ГУСС «Дальспецстрой» при Спецстрое России», в редакции по состоянию на 16.01.2014, размещено на официальном сайте закупок в сети «Интернет» (www.zakupki.gov.ru).

Положением установлены способы закупок предприятием товаров, работ, услуг – открытый аукцион в электронной форме, конкурс, запрос предложений, запрос котировок, закупка у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика).

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.

В приведенных в Положении о закупках терминах и определениях под закупкой у единственного поставщика понимается процедура закупки, в результате которой заказчиком заключается договор с единственным поставщиком без проведения конкурентных процедур.

В соответствии с пунктом 5 статьи 16 Положения о закупках осуществление закупки у единственного поставщика допускается в случаях, определенных статьей 22 настоящего Положения.

Перечень оснований осуществления закупок у единственного поставщика предусмотрен статьей 22 Положения, к числу которых относится возникновение условий невозможности исполнения договорных обязательств заказчиком в установленный срок и для предотвращения последствий, когда необходима определенная продукция (товары, работы, услуги), приобретение которой конкурентными процедурами закупок в договорные сроки невозможно. Данный пункт применяется при: - срыве срока утвержденного графика строительства объекта и своевременного ввода объекта в эксплуатацию; - срыве сроков поставки продукции контрагентом; - поставке некачественной продукции контрагентом; - срыве сроков выдачи проектно-сметной документации; - внесении изменений в проектно-сметную документацию (пункт 9).

По материалам дела комиссией установлено, что 03.07.2012 между Федеральным космическим агентством и ФГУП «ГУСС «Дальспецстрой» при Спецстрое России» заключен государственный контракт на выполнение работ по строительству объекта космодром «Восточный» - строительство технического комплекса площадки 2. Срок производства работ с 01.07.2012 по 30.07.2015. Подпунктом 7.1.2 пункта 7.1 контракта генподрядчику предоставлено право привлекать к

выполнению работ субподрядные организации. Заключение контракта согласовано Федеральным агентством специального строительства 19.06.2012.

14.09.2012 между ФГУП и ЗАО «Тихоокеанская мостостроительная компания» заключен договор субподряда на выполнение работ на объекте космодром «Восточный» - строительство технического комплекса площадки 2. Цена договора составляет 4992498608,62 руб., срок выполнения работ с сентября 2012 года по июль 2014 года.

10.10.2012 между предприятием и ФГУП «Спецстройсервис» при Спецстрое России» заключен договор № 1209-09-ПК поставки металлоконструкции на объект «Космодром «Восточный» технический комплекс площадка № 2, территория № 1.

Ненадлежащее исполнение ФГУП «Спецстройсервис» при Спецстрое России» условий договора послужило основанием для выставления предприятием поставщику многочисленных претензий, последняя из которых датирована 23.09.2013 (письмо № 52/1610).

19.12.2013 ООО «Аркаим-МК» предприятию направлено коммерческое предложение о готовности поставить товар для объекта «Космодром «Восточный».

16.01.2014 на официальном сайте закупок www.zakupki.gov.ru предприятием размещено извещение № 31400815720 о проведении закупки у единственного поставщика ООО «Аркаим-МеталлКонструкция». Предметом закупки является поставка металлоконструкций в количестве 15 тн на объект «Космодром «Восточный» технический комплекс площадка № 2, территория № 1. С обществом заключен договор поставки от 17.01.2014 № 52-06.

Заключение договора с единственным поставщиком ООО «Аркаим-МК» (протокол от 16.01.2014 № 024еп/2014) обосновано установленным графиком производства работ, в соответствии с которым установка металлоконструкций должна быть осуществлена в феврале 2014 года.

Вместе с тем, поставка металлоконструкций генподрядчиком изначально предусматривалась договором субподряда, в связи с чем предприятию заранее были известны и объемы поставки материалов, и срок производства работ. Между датой направления последней претензии (сентябрь 2013 года) и датой направления ООО «Аркаим-МК» коммерческого предложения (декабрь 2013 года) прошло более двух месяцев, о ненадлежащем исполнении Спецстройсервисом договора поставки предприятию было известно на протяжении 2013 года, соответственно, у него имелась возможность организовать и провести конкурентные процедуры закупки.

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).

Спорная закупки осуществлена 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 комиссия приходит к выводу о несоответствии рассматриваемых действий предприятия, при проведении закупки у единственного поставщика, части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Комиссией учтено, что заключенный договор поставки исполнен, что исключает возможность возврата сторон в первоначальное положение, в связи с чем выдача предписания не приведет к устранению нарушения антимонопольного законодательства.

На основании изложенного, 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 предприятием закупки у единственного поставщика ООО «Аркаим-МК» на поставку металлоконструкций в количестве 15 тн на объект «Космодром «Восточный» технический комплекс площадка № 2, территория № 1 (извещение № 31400815720), 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.