

РЕШЕНИЕ

по делу № 8-01/217

г. Хабаровск

Резолютивная часть решения оглашена 30 сентября 2016 года

В полном объеме решение изготовлено 03 октября 2016 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: <...>– заместитель начальника отдела контроля органов власти Хабаровского УФАС России, <...>– главный специалист-эксперт отдела контроля органов власти Хабаровского УФАС России,

В присутствии представителей:

Военный следственный отдел по Хабаровскому гарнизону ВСУ СК России по Восточному военному округу, ФГУП «ГУСС «Дальспецстрой» при Спецстрое России» - уведомленные о дате, времени и месте рассмотрения дела, явку своих представителей в заседание комиссии не обеспечили,

рассмотрев дело № 8-01/217 по признакам нарушения ФГУП «ГУСС «Дальспецстрой» при Спецстрое России» части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю поступило обращение Военного следственного отдела по Хабаровскому гарнизону о проверке правомерности заключения ФГУП «ГУСС «Дальспецстрой» при Спецстрое России» договора на поставку запасных частей для автомобиля марки «Hyundai» с единственным поставщиком, в ходе рассмотрения которого в действиях предприятия установлены признаки нарушения антимонопольного законодательства, выразившиеся в проведении предприятием закупки запасных частей для автомобиля марки «Hyundai» у единственного поставщика (извещение

№ 31502792028), без применения конкурентных процедур.

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» и при наличии потребности в запасных частях для автомобиля, предприятием проведено изучение рынка, осуществлен сбор коммерческих предложений. Поставщик выбран по наименьшей цене товара. Также следует учесть, что рассматриваемая сделка для предприятия является крупной и требует согласования в Спецстрое России, что влечет увеличение срока на заключение договора поставки.

В соответствии со статьей 48.1 Закона о защите конкуренции рассмотрение дела откладывалось в целях подготовки заключения об обстоятельствах дела. Заключение от 19.08.2016 направлено в адрес участвующих в деле лиц.

В продолженное заседание комиссии представители лиц, участвующих в деле, не явились, дополнительных пояснений на заключение об обстоятельствах дела не представили.

Комиссия Хабаровского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства, 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).

25.09.2015 на сайте www.zakupki.gov.ru предприятием размещено извещение № 31502792028 о закупке у единственного поставщика на поставку запасных частей для автомобиля марки «Hyundai».

В соответствии с протоколом от 25.09.2015 № 622ЕП/2015 закупочной комиссией предприятия принято решение о заключении договора поставки с единственным поставщиком ООО «ТМК».

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.

03.11.2015 обществом и предприятием заключен договор поставки № 622ЕП/2015 на сумму 11651646,14 руб., общий срок поставки товара до 31.12.2016 (подпункт 3.2.1 пункта 3.2 договора).

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 материалов дела следует, что согласование условий договора поставки должностными лицами предприятия осуществлялось в период с 11.08.2015 по 12.08.2015, в августе-сентябре 2015 года предприятием проведен сбор коммерческих предложений в целях обоснования выбора контрагента, предложения поступили от ООО «ТМК», компании «АмурСтройТехника» (от 26.08.2015), ООО «Ирис-авто».

В ходе проведенных следственными органами оперативных мероприятий, опроса работников предприятия установлено, что на момент объявления спорной закупки у предприятия отсутствовала потребность в закупаемом товаре, заявок филиалов на приобретение запасных частей на корейские автомобили вплоть до конца 2015 года не поступало.

В феврале 2016 года поступили заявки о наличии частичной потребности в указанном товаре от филиалов «АТУ № 725», «СУ № 714» (письма от 05.02.2016 и от 10.02.2016).

В отсутствие реальной потребности в закупаемом товаре следует признать неправомерным выбранный заказчиком неконкурентный способ выбора поставщика с обоснованием срочной потребностью в таком товаре, тогда как с августа 2015 года и до февраля 2016 года у предприятия имелась возможность организовать и провести конкурентную процедуру закупки. По данным основаниям комиссия отклоняет доводы ответчика о наличии правовых оснований для осуществления спорной закупки у единственного поставщика.

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).

Спорная закупка 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 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.

По результатам проведенной закупки предприятием и ООО «ТМК» заключен договор поставки, который может быть расторгнут только по соглашению сторон либо в судебном порядке, в связи с чем приведение сторон в положение, существовавшее до допущенного нарушения антимонопольного законодательства, путем выдачи предписания, не представляется возможным.

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», выразившегося в проведении предприятием закупки запасных частей для автомобиля марки «Hyundai» у единственного поставщика (извещение № 31502792028), нарушающими часть 1 статьи 17 Закона 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.

