

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-984/17

**по результатам рассмотрения жалобы ООО «ЭСП-Электро»
на действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг в
соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках
товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»**

28.11.2017

Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере
закупок в составе:<....>

при участии представителей:<....>

рассмотрев жалобу ООО «ЭСП-Электро» от 15.11.2017 № б/н на
действия (бездействие) заказчика ПАО «Аэрофлот — Российские авиалинии»
при проведении закупки у единственного поставщика на право заключения
договора на выполнение строительства ЦРП, ТП проектирование и монтаж
наружных электрических сетей до МЦОД ОК Мелькисарово (на условиях ранее
действующего договора с ООО «ЭСП-Электро») (извещение № 31705790254) ,
в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ
«О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

У С Т А Н О В И Л А:

В ФАС России поступила жалоба ООО «ЭСП-Электро»
(далее — Заявитель) от 15.11.2017 № б/н на действия (бездействие) заказчика
ПАО «Аэрофлот — Российские авиалинии» (далее - Заказчик) при проведении
закупки у единственного поставщика на право заключения договора на
выполнение строительства ЦРП, ТП проектирование и монтаж наружных
электрических сетей до МЦОД ОК Мелькисарово (на условиях ранее
действующего договора с ООО «ЭСП-Электро») (извещение № 31705790254)
(далее – Закупка у единственного поставщика, Жалоба).

Федеральный закон от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ,
услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках)
устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные
требования к закупке товаров, работ, услуг юридическими лицами, указанными
в части 2 статьи 1 Закона о закупках.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках 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 статьи 2 Закона о закупках
правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее – положение о
закупке).

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Положением о закупке товаров, работ, услуг (РИ-ГД-148F), утвержденным решением Совета Директоров ПАО «Аэрофлот» от 23.06.2017 протокол № 3 (далее – Положение о закупке).

В соответствии с частью 5 статьи 4, частью 10 статьи 8 Закона о закупках при закупке в единой информационной системе (www.zakupki.gov.ru) (далее - ЕИС) размещается информация о закупке, в том числе извещение о закупке, документация о закупке, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения о закупке и документации о закупке, изменения, вносимые в такое извещение и такую документацию, разъяснения такой документации, протоколы, составляемые в ходе закупки, а также иная информация, размещение которой в ЕИС предусмотрено Законом о закупках и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 статьи 4 Закона о закупках.

27.11.2017 в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Закупки у единственного поставщика (далее – Извещение, Документация).

Согласно информации размещенной в ЕИС договор заключен с ООО «Технический Центр Энергоспектр» на сумму 233 159 014 рублей.

Из Жалобы Заявителя следует, что при проведении Закупки у единственного поставщика Заказчиком нарушены положения Закона о закупках, а именно Заказчиком при заключении договора № 62-17 от 10.10.2017 с единственным поставщиком не применены нормы Закона о закупках.

Представитель Заказчика с доводом Жалобы не согласился и указал, что при проведении Закупки у единственного поставщика Заказчик действовал в соответствии с требованиями действующего законодательства Российской Федерации, Положения о закупках.

Рассмотрев представленные материалы и выслушав пояснения представителей Заказчика, Заявителя, а также руководствуясь частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия ФАС России установила следующее.

1. Из Жалобы Заявителя следует, что Заказчиком при заключении договора с единственным поставщиком не применены нормы Закона о закупках и не проведена конкурентная процедура.

Согласно части 3 статьи 3 Закона о закупках в положении о закупке могут быть предусмотрены иные (помимо конкурса или аукциона) способы закупки. При этом заказчик обязан установить в положении о закупке порядок закупки указанными способами.

Таким образом, Заказчик самостоятельно определяет в положении о закупке способы закупки (помимо конкурса и аукциона), в том числе, условия и порядок заключения договора с единственным поставщиком, исполнителем, подрядчиком.

Пунктом 5.8.9 Положения о закупке установлены случаи, когда Заказчик

вправе провести закупку у единственного поставщика, в том числе в случае расторжения договора в связи с неисполнением или ненадлежащим исполнением поставщиком своих обязательств по договору. При этом существенные условия нового договора не должны изменяться, за исключением сроков выполнения договора. Если до расторжения договора поставщиком частично исполнены обязательства по такому договору, то при заключении нового договора количество поставляемого товара, объем выполняемых работ, оказываемых услуг должны быть уменьшены с учётом количества поставленного товара, объёма выполненных работ, оказанных услуг по ранее заключённому договору с пропорциональным уменьшением цены договора.

Согласно протоколу от 20.09.2017 № 43/17 Заказчиком выбран способ проведения Закупки у единственного поставщика на основании пункта 5.8.9 Положения о закупках.

На заседание Комиссии ФАС России представитель Заказчика представил материалы по закупке и пояснил, что в связи с существенным нарушением Заявителем условий договора № 48-16, заключенного по результатам проведения закупочной процедуры, Заказчик на основании пункта 7.13 договора расторгнул данный договор 26.05.2017 в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Учитывая вышеизложенное, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что заказчиком заключен договор с единственным исполнителем в соответствии с требованиями Закона о закупках, Положения о закупке.

В соответствии с частью 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе принципом информационной открытости закупки.

Кроме того, в соответствии с частью 15 статьи 4 Закона о закупках Заказчик вправе не размещать сведения об осуществлении закупок товаров, работ, услуг, о заключении договоров, составляющие государственную тайну, а также сведения о закупке, по которым принято решение Правительства Российской Федерации в соответствии с частью 16 статьи 4 Закона о закупках, также стоимость которых не превышает сто тысяч рублей.

Таким образом, в случае, если закупка соответствует критериям, установленным положениями частей 15, 16 статьи 4 Закона о закупках, а также если стоимость закупки товаров, работ, услуг превышает сто тысяч рублей, то сведения о такой, закупке, предусмотренные частью 15 статьи 4 Закона о закупках, в том числе при закупке способом у единственного источника, подлежат размещению в ЕИС.

Согласно пункту 14.2.5 Положения о закупке извещение о закупке, документация о закупке и проект договора о закупке у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) должны носить общий характер и размещаться не позднее трёх рабочих дней со дня заключения договора в единой информационной системе. Заказчик вправе разместить независимо от

пункта 14.2.5. информацию о закупке у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) по письменному обращению контрагента. При этом состав информации, раскрываемой в единой информационной системе, согласуется заказчиком с контрагентом.

Вместе с тем, согласно информации в ЕИС Заказчиком размещено извещение о проведении Закупки у единственного поставщика 27.11.2017, при этом договор № 62-17 заключен 10.10.2017.

Таким образом, Заказчиком в нарушение требований части 5 статьи 4 Закона о закупках в ЕИС размещено извещение о проведении Закупки у единственного поставщика после заключения договора с таким поставщиком.

Учитывая изложенное, указанные действия Заказчика противоречат пункту 1 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают требования части 5 статьи 4 Закона о закупках и содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 1 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

На основании вышеизложенного и в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия ФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «ЭСП-Электро» от 15.11.2017 № б/н на действия (бездействие) заказчика ПАО «Аэрофлот — Российские авиалинии» при проведении закупки у единственного поставщика на право заключения договора на выполнение строительства ЦРП, ТП проектирование и монтаж наружных электрических сетей до МЦОД ОК Мелькисарово (на условиях ранее действующего договора с ООО «ЭСП-Электро») (извещение № 31705790254) необоснованной.

2. Признать ПАО «Аэрофлот — Российские авиалинии» нарушившим часть 5 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

3. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 28.11.2017 № 223ФЗ-984/17 для рассмотрения вопроса о возбуждении дел об административных правонарушениях.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.