

•
• **О НАЗНАЧЕНИИ ДЕЛА №014/01/17-729/2022 О НАРУШЕНИИ**
• **ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА**
К РАССМОТРЕНИЮ

“ 01 ” июня 2022 года

г. Якутск

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) по рассмотрению дела №014/01/17-729/2022 о нарушении антимонопольного законодательства <...> на основании приказа Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) №13 от 01.06.2022 о возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела №014/01/11-729/2022 о нарушении антимонопольного законодательства, в соответствии с частью 13 статьи 44 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»

У С Т А Н О В И Л:

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) в рамках осуществления контроля за соблюдением муниципальными заказчиками антимонопольного законодательства осуществлен контроль за процедурой проведения запроса предложений в электронной форме по определению поставщика (подрядчика, исполнителя) на выполнение работ по реконструкции объекта: «1-й Орочен-Лебединый, подъезд от ФАД М-56 «Лена» (А-360), протяженностью 3,85 км» (извещение № 0816300014521000211 на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок <https://zakupki.gov.ru>) на предмет соблюдения требований статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции).

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) в рамках осуществления государственного контроля, установлено следующее.

На официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок <http://zakupki.gov.ru> 06 декабря 2021 года размещено извещение №0816300014521000211 о проведении запроса предложений в электронной форме на выполнение работ по реконструкции автомобильной дороги «1-й Орочен -Лебединый» от ФАД М-56 «Лена» (А-360) протяженностью 3,85 км.

Закупка осуществлялась в соответствии с Федеральным законом от 05.04.2013 № 44-ФЗ (ред. от 02.07.2021) «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе).

Заказчиком рассматриваемой закупки выступала Администрация муниципального района «Алданский район», 678900, г. Алдан, ул. Ленина, 19, torgi_aldan@mail.ru.

Организацией, осуществляющей размещение (уполномоченным органом) выступало МКУ «Контрактная служба МР «Алданский район», 678900, г. Алдан, ул. Ленина, 19, torgi_aldan@mail.ru.

Предметом муниципального контракта (наименование объекта закупки) является выполнение работ по реконструкции объекта: «1-ый Орочен – Лебединый» от ФАД М-56 «Лена» (А-360) протяженностью 3,85 км.

Начальная (максимальная) цена контракта – 51 250 500,00 рублей (пятьдесят один миллион двести пятьдесят тысяч пятьсот рублей 00 копеек).

В соответствии с итоговым протоколом запроса предложений в электронной форме № 0816300014521000211 от 17.12.2021 по окончании срока подачи заявок до было подано 2 заявки от участников:

- Заявка №111128486 от МУП Алданского района «Алданские пассажирские перевозки» (ценовое предложение 51 250 500,00 руб.);

- Заявка №111139495 от ИП <...> (ценовое предложение 48 500 000,00 руб.).

Комиссия по рассмотрению заявок на участие в запросе предложений в электронной форме приняла решение о присвоении таким окончательным предложениям следующих порядковых номеров:

1. Предложение ИП <...> с оценкой 100,00;

2. Предложение МУП Алданского района «Алданские пассажирские перевозки» с оценкой 83,88.

На основании результатов рассмотрения окончательных предложений участников запроса предложений в электронной форме победителем запроса предложений в электронной форме признан ИП <...>.

30 декабря 2021 года Администрация муниципального района «Алданский район» заключает с ИП <...> муниципальный контракт № 3140201339321000071 на выполнение работ по реконструкции автомобильной дороги " 1-й Орочен - Лебединый" от ФАД М-56 "Лена" (А-360) протяженностью 3,85 км на сумму 48 500 000,00 руб.

17 января 2022 года Заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта с ИП <...>.

11 февраля 2022 года Администрация муниципального района «Алданский район» заключает со вторым участником закупки МУП Алданского района «Алданские пассажирские перевозки» муниципальный контракт № 3140201339322000017 на выполнение работ по реконструкции автомобильной

дороги " 1-й Орочен -Лебединый" от ФАД М-56 "Лена" (А-360) протяженностью 3,85 км на сумму 51 250 500,00 руб.

Согласно части 1 статьи 83.1 Закона о контрактной системе под запросом предложений в электронной форме понимается способ определения поставщика (подрядчика, исполнителя), при котором информация о закупке сообщается заказчиком неограниченному кругу лиц путем размещения в единой информационной системе извещения и документации о проведении запроса предложений в электронной форме и победителем такого запроса признается участник закупки, направивший окончательное предложение, которое наилучшим образом соответствует установленным заказчиком требованиям к товару, работе или услуге.

Одновременно с размещением извещения о проведении запроса предложений в электронной форме заказчик размещает в единой информационной системе утвержденную заказчиком документацию о проведении такого запроса, которая должна содержать требования к содержанию, в том числе составу, форме заявок на участие в запросе предложений в электронной форме и инструкция по их заполнению (пункт 3 части 6 статьи 83.1 Закона о контрактной системе).

Пунктом 3 части 9 статьи 83.1 Закона о контрактной системе установлено, что заявка на участие в запросе предложений в электронной форме направляется участником закупки оператору электронной площадки и должна содержать требуемые заказчиком в документации о проведении запроса предложений в электронной форме документы и информацию, в том числе декларацию о соответствии участника запроса предложений в электронной форме требованиям, установленным в соответствии с пунктами 3 - 5, 7 - 9 части 1 статьи 31 настоящего Федерального закона (указанная декларация предоставляется с использованием программно-аппаратных средств электронной площадки).

Согласно части 18 статьи 83.1 Закона о контрактной системе *участники запроса предложений в электронной форме, подавшие заявки, не соответствующие требованиям, установленным извещением о проведении запроса предложений в электронной форме и (или) документацией о проведении запроса предложений в электронной форме, или предоставившие недостоверную информацию, а также в случаях, предусмотренных нормативными правовыми актами, принятыми в соответствии со статьей 14 настоящего Федерального закона, отстраняются комиссией по рассмотрению заявок на участие в запросе предложений и окончательных предложений, и их заявки не оцениваются.*

Пунктом 9 части 1 статьи 31 Закона о контрактной системе установлено, что при осуществлении закупки заказчик устанавливает следующие единые требования к участникам закупки, в том числе отсутствие между участником закупки и заказчиком конфликта интересов, под которым понимаются случаи,

при которых руководитель заказчика, член комиссии по осуществлению закупок, руководитель контрактной службы заказчика, контрактный управляющий состоят в браке с физическими лицами, являющимися выгодоприобретателями, единоличным исполнительным органом хозяйственного общества (директором, генеральным директором, управляющим, президентом и другими), членами коллегиального исполнительного органа хозяйственного общества, руководителем (директором, генеральным директором) учреждения или унитарного предприятия либо иными органами управления юридических лиц - участников закупки, с физическими лицами, в том числе зарегистрированными в качестве индивидуального предпринимателя, - участниками закупки либо являются близкими родственниками (родственниками по прямой восходящей и нисходящей линии (родителями и детьми, дедушкой, бабушкой и внуками), полнородными и неполнородными (имеющими общих отца или мать) братьями и сестрами), усыновителями или усыновленными указанных физических лиц. Под выгодоприобретателями для целей настоящей статьи понимаются физические лица, владеющие напрямую или косвенно (через юридическое лицо или через несколько юридических лиц) более чем десятью процентами голосующих акций хозяйственного общества либо долей, превышающей десять процентов в уставном капитале хозяйственного общества.

Пункт 13 Документации запроса предложений содержит требования, предъявляемые к участникам запроса предложений в электронной форме (в равной мере ко всем участникам закупок), в частности требование об отсутствии между участником закупки и заказчиком конфликта интересов, под которым понимаются случаи, при которых руководитель заказчика, член комиссии по осуществлению закупок, руководитель контрактной службы заказчика, контрактный управляющий состоят в браке с физическими лицами, являющимися выгодоприобретателями, единоличным исполнительным органом хозяйственного общества (директором, генеральным директором, управляющим, президентом и другими), членами коллегиального исполнительного органа хозяйственного общества, руководителем (директором, генеральным директором) учреждения или унитарного предприятия либо иными органами управления юридических лиц – участников закупки, с физическими лицами, в том числе зарегистрированными в качестве индивидуального предпринимателя, - участниками закупки либо являются близкими родственниками (родственниками по прямой восходящей и нисходящей линии (родителями и детьми, дедушкой, бабушкой и внуками), полнородными и неполнородными (имеющими общих отца или мать) братьями и сестрами), усыновителями или усыновленными указанных физических лиц. Под выгодоприобретателями для целей настоящей статьи понимаются физические лица, владеющие напрямую или косвенно (через юридическое лицо или через несколько юридических лиц) более чем десятью процентами голосующих акций хозяйственного общества либо долей, превышающей десять процентов в уставном капитале хозяйственного общества.

В рамках определения соответствия указанным требованиям участник представляет декларацию о соответствии участника запроса предложений в электронной форме требованиям, установленным в соответствии с пунктами 3 – 5, 7 – 9 части 1 статьи 31 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ (указанная декларация предоставляется с использованием программно-аппаратных средств электронной площадки).

Пунктом 18 Документации запроса предложений установлен порядок рассмотрения и оценки заявок на участие в запросе предложений в электронной форме, согласно которому *участники запроса предложений в электронной форме, подавшие заявки, не соответствующие требованиям, установленным извещением о проведении запроса предложений в электронной форме и (или) документацией о проведении запроса предложений в электронной форме, или предоставившие недостоверную информацию*, а также в случаях, предусмотренных нормативными правовыми актами, принятыми в соответствии со статьей 14 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ, *отстраняются комиссией по рассмотрению заявок на участие в запросе предложений и окончательных предложений, и их заявки не оцениваются.*

Таким образом, в случае если участник закупки не соответствует требованиям пункта 9 части 1 статьи 31 Закона о контрактной системе, то его заявка и предложение отстраняется и не оценивается.

МУП Алданского района «Алданские пассажирские перевозки» (лицо, допущенное к участию в запросе предложений и с кем в последующем заключен муниципальный контракт) в силу положений Федерального закона от 14.11.2002 №161-ФЗ «О государственных и муниципальных унитарных предприятиях» (далее – Закон о ГУП и МУП) является унитарным предприятием и признается коммерческой организацией, не наделенная правом собственности на имущество, закрепленное за ней собственником.

Имущество унитарного предприятия принадлежит на праве собственности Российской Федерации, субъекту Российской Федерации или муниципальному образованию. От имени Российской Федерации или субъекта Российской Федерации права собственника имущества унитарного предприятия осуществляют органы государственной власти Российской Федерации или органы государственной власти субъекта Российской Федерации в рамках их компетенции, установленной актами, определяющими статус этих органов (статья 2 Закона о ГУП и МУП).

Учредителем унитарного предприятия может выступать Российская Федерация, субъект Российской Федерации или муниципальное образование (часть 1 статьи 8 Закона о ГУП и МУП).

Согласно части 1 статьи 20 Закона о ГУП и МУП собственник имущества унитарного предприятия в отношении указанного предприятия, в том числе

принимает решение о создании унитарного предприятия; определяет цели, предмет, виды деятельности унитарного предприятия, а также дает согласие на участие унитарного предприятия в ассоциациях и других объединениях коммерческих организаций; определяет порядок составления, утверждения и установления показателей планов (программы) финансово-хозяйственной деятельности унитарного предприятия; утверждает устав унитарного предприятия, вносит в него изменения, в том числе утверждает устав унитарного предприятия в новой редакции; назначает на должность руководителя унитарного предприятия, заключает с ним, изменяет и прекращает трудовой договор в соответствии с трудовым законодательством и иными содержащими нормы трудового права нормативными правовыми актами; осуществляет контроль за использованием по назначению и сохранностью принадлежащего унитарному предприятию имущества; утверждает показатели экономической эффективности деятельности унитарного предприятия и контролирует их выполнение; дает согласие в случаях, предусмотренных настоящим Федеральным законом, на совершение крупных сделок, сделок, в совершении которых имеется заинтересованность, и иных сделок.

Таким образом, собственник имущества унитарного предприятия (его учредитель) непосредственным образом участвует в хозяйственной деятельности унитарного предприятия, определяет его цели и экономическую эффективность.

Согласно части 1 статьи 21 Закона о ГУМ и МУП руководитель унитарного предприятия (директор, генеральный директор) является единоличным исполнительным органом унитарного предприятия. Руководитель унитарного предприятия назначается собственником имущества унитарного предприятия. Руководитель унитарного предприятия подотчетен собственнику имущества унитарного предприятия. Руководитель унитарного предприятия организует выполнение решений собственника имущества унитарного предприятия.

В соответствии с частью 1 статьи 22 Закона о ГУП и МУП сделка, в совершении которой имеется заинтересованность руководителя унитарного предприятия, не может совершаться унитарным предприятием без согласия собственника имущества унитарного предприятия.

Таким образом, учредитель унитарного предприятия непосредственно участвует в заключении сделок таким унитарным предприятием.

Учредителем (собственником имущества) МУП Алданского района «Алданские пассажирские перевозки», а также его аффилированным лицом является Администрация муниципального района «Алданский район», которая в свою очередь является заказчиком запроса предложений в электронной форме на выполнение работ по реконструкции автомобильной дороги «1-й Орочен - Лебединый» от ФАД М-56 «Лена» (А-360) протяженностью

3,85 км.

Статьей 17 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» установлены антимонопольные требования к торгам, запросу котировок цен на товары, запросу предложений.

Так, согласно пункту 3 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов, запроса котировок цен на товары (далее - запрос котировок), запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе нарушение порядка определения победителя или победителей торгов, запроса котировок, запроса предложений.

В соответствии с пунктом 4 Обзора судебной практики по делам, связанным с разрешением споров о применении пункта 9 части 1 статьи 31 Закона о контрактной системе (Утвержден Президиумом Верховного Суда Российской Федерации от 28.09.2016г.) установлено, что частью 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции установлены запреты на осуществление организатором закупки или заказчиком действий, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе на координацию деятельности участников закупки, создание преимущественных условий участия в закупке для отдельных ее участников (в том числе путем открытия доступа к информации), нарушение порядка определения победителя закупки. По смыслу указанных норм не допускаются к участию в аукционе лица, аффилированность которых сама по себе создает условия для конфликта интересов. Аналогичный запрет установлен частью 1 статьи 1, частью 2 статьи 8 Закона о контрактной системе.

Из системного толкования указанных положений Закона о контрактной системе и Закона о защите конкуренции следует, что представление одним лицом как заказчика, так и участника закупки препятствует достижению указанных целей и может привести к нарушению равенства участников закупки, баланса интересов участников закупки и заказчика, к предоставлению необоснованных преференций одному из участников.

Якутское УФАС России отмечает, что в случае, когда руководитель заказчика является представителем учредителя участника закупки, это обстоятельство свидетельствует о возникновении конфликта интересов и приводит к ограничению конкуренции при проведении закупки, поскольку интересы заказчика и участника закупки фактически представляет одно лицо.

Якутское УФАС России также отмечает то, что согласно подпункту 5.8 пункта 5 Устава МУП Алданского района «Алданские пассажирские перевозки» генеральный директор предприятия обязан в том числе исполнять распоряжения Главы МО «Алданский район» и вести финансово-хозяйственную деятельность в интересах МО «Алданский район».

Таким образом, заявка и предложение участника закупки МУП Алданского района «Алданские пассажирские перевозки» подлежала отклонению на основании несоответствия участника закупки требованиям пункта 9 части 1 статьи 31 Закона о контрактной системе в связи с наличием конфликта интересов.

Порядок определения победителя или победителей при проведении закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд установлен Законом о контрактной системе, в том числе пун части 18 статьи 83.1 Закона о контрактной системе, согласно которому участники запроса предложений в электронной форме, подавшие заявки, не соответствующие требованиям, или предоставившие недостоверную информацию, отстраняются комиссией по рассмотрению заявок на участие в запросе предложений и окончательных предложений, и их заявки не оцениваются.

Указанную норму необходимо применять с учетом закрепленных в статье 6 Закона о контрактной системе принципов контрактной системы в сфере закупок, обеспечивающих гласность и прозрачность осуществления государственных и муниципальных закупок и направленных на предотвращение коррупции и недопущение ограничения конкуренции, что корреспондирует требованиям пунктов 1 и 2 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

По смыслу взаимосвязанных положений части 1 статьи 1, частей 1 и 4 статьи 17, части 5 статьи 18 Закона о защите конкуренции антимонопольный контроль допускается в отношении процедур, обязательность проведения которых прямо предусмотрена законом и введена в целях предупреждения и пресечения монополистической деятельности, формирования конкурентного товарного рынка, создания условий его эффективного функционирования (далее - обязательные процедуры), например конкурентных процедур определения поставщика в соответствии со статьей 24 Закона о контрактной системе.

Данная позиция закреплена в пункте 37 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 04.03.2021 № 2 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением судами антимонопольного законодательства».

Таким образом, уполномоченным органом/заказчиком при организации и проведении конкурентных процедур закупок помимо соблюдения требований Закона о контрактной системе также должны соблюдаться положения статьи 17 Закона о защите конкуренции.

В рассматриваемом деле несмотря на то, что представление одним лицом как заказчика, так и участника закупки, не включено в перечень, содержащийся в пункте 9 части 1 статьи 31 Закона о контрактной системе, конфликт интересов установлен ввиду того, что руководитель заказчика является представителем учредителя и собственника имущества унитарного предприятия (участника закупки) и, следовательно, интересы заказчика и

участника закупки фактически представляет одно лицо.

При названных обстоятельствах допуск к участию в электронном аукционе заявки унитарного предприятия приведет или может привести к ограничению или устранению конкуренции.

Таким образом, в силу части 9 статьи 31 и пункта 2 части 6 статьи 69 Закона о контрактной системе, комиссия по осуществлению закупки в данном случае была обязана отстранить заявку МУП Алданского района «Алданские пассажирские перевозки» от участия в запросе предложений.

Анализ положений статьи 17 Закона о защите конкуренции свидетельствует о том, что запреты, предусмотренные пунктом 1 части 1 (в части запрета на координацию деятельности участников), пунктами 2 - 4 части 1, а также частями 2 и 3 статьи 17 Закона о защите конкуренции являются безусловными запретами.

Таким образом, вышеизложенные обстоятельства, установленные Якутским УФАС России, указывают на наличие признаков нарушения пункта 3 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции в действиях организатора закупки – МКУ «Контрактная служба муниципального района «Алданский район», выразившиеся в нарушении порядка определения победителя закупки, а именно необоснованном допуске, рассмотрении и оценке заявки МУП Алданского района «Алданские пассажирские перевозки» при проведении запроса предложений в электронной форме на выполнение работ по реконструкции автомобильной дороги «1-й Орочен -Лебединый» от ФАД М-56 «Лена» (А-360) протяженностью 3,85 км (извещение №0816300014521000211 на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок <https://zakupki.gov.ru>).

В связи с указанным, Управлением Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) издан приказ №13 от 01.06.2022 о возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела №014/01/17-729/2022 о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения МКУ «Контрактная служба муниципального района «Алданский район» пункта 3 части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ «О защите конкуренции».

С учетом вышеизложенного, руководствуясь частью 4 статьи 11, пунктом 1 части 2 статьи 39, частью 1 статьи 40, частью 1 статьи 42, частями 8, 13, 14, 15 статьи 44 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»

О П Р Е Д Е Л И Л:

1. Назначить дело №014/01/17-729/2022 к рассмотрению на **«22» июня 2022 года в 15 часов 00 минут**, по адресу: Республика Саха (Якутия), г. Якутск, ул. Октябрьская, д. 22, каб. 213;

2. Привлечь к участию в деле №014/01/17-729/2022 в качестве **ответчика** муниципальное казенное учреждение «Контрактная служба муниципального района «Алданский Район» (678900, Республика Саха (Якутия), Алданский Улус, г. Алдан, ул. Ленина, д. 19, ОГРН 1131402000652, дата присвоения ОГРН 30.12.2013, ИНН 1402017253, КПП 140201001);
3. Привлечь к участию в деле №014/01/17-729/2022 в качестве **заинтересованных лиц**:
 - Администрация муниципального района «Алданский район» Республики Саха (Якутия) (678900, Республика Саха (Якутия), Алданский улус, г. Алдан, ул. Ленина, д. 19, ОГРН 1031400017230, дата присвоения ОГРН 15.05.2003, ИНН 1402013393, КПП 140201001);
 - Муниципальное унитарное предприятие Алданского района «Алданские пассажирские перевозки» (678900, Республика Саха (Якутия), Алданский улус, г. Алдан, пер. Металлистов, д. 3, ОГРН 1031400019353, дата присвоения ОГРН 29.10.2003, ИНН 1402014118, КПП 140201001).
4. Предложить ответчику и заинтересованным лицам представить в адрес Якутского УФАС России письменный отзыв по обстоятельствам, изложенным в настоящем Определении;