

РЕШЕНИЕ № 315/18

Комиссия Иркутского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии: <...>;

Члены Комиссии: <...>; <...>;

в отсутствие представителя заявителя ООО ДСК «ИркутскСтройПродукт»;

в отсутствие представителя ответчика ООО «СМЭП «Дельта»;

в присутствии представителя ответчика МБУ «Городское хозяйство и благоустройство» - <...>;

рассмотрев дело № 275 от 20.10.2017 г. в отношении МБУ «Городское хозяйство и благоустройство» и ООО «СМЭП «Дельта» возбужденное по признакам нарушения п. 1 ч. 1 ст. 17 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Иркутской области поступило заявление ООО ДСК «ИркутскСтройПродукт» указывающее на признаки нарушения антимонопольного законодательства в действиях МБУ «Городское хозяйство и благоустройство» и ООО «СМЭП «Дельта». На основании поступившего заявления Управлением проведено антимонопольное расследование по результатам которого установлено следующее.

04.04.2017 на официальном сайте www.zakupki.gov.ru заказчиком - МБУ «Городское хозяйство и благоустройство» размещены извещение № 0334300261417000008 и документация по проведению электронного аукциона на выполнение работ по нанесению горизонтальной осевой разметки автомобильных дорог механизированным способом.

20.04.2017г. на электронной площадке ООО «РТС-Тендер» состоялся электронный аукцион: время начала – 04:25, время окончания – 04:50 (время московское).

Согласно протоколу проведения аукциона начальная цена лота составила 10 руб. 02 коп. Участник аукциона – ООО «СМЭП «Дельта» предложил цену 9 руб. 96 коп. Остальные лица, подавшие заявки, ценовых предложений не подавали.

Согласно протоколу подведения итогов аукциона от 20.04.2017г. ООО «СМЭП «Дельта» признано победителем аукциона. 02.05.2017г. Между МБУ «Городское хозяйство и благоустройство» и ООО «СМЭП «Дельта» заключен муниципальный контракт № К/16.17 по цене 889 823 руб. 66 коп.

При размещении извещения на сайте www.zakupki.gov.ru в разделе «объект закупки» заказчиком выбран параметр «невозможно определить объем подлежащих выполнению работ по техническому обслуживанию и (или) ремонту техники, оборудования, оказанию услуг связи, юридических услуг, медицинских услуг, образовательных услуг, услуг общественного питания, услуг переводчика, услуг по перевозкам грузов, пассажиров и багажа, гостиничных услуг». В качестве единицы измерения в извещении указан погонный метр, цена за ед. измерения – 10,02, количество 1, общая стоимость – 10,02.

Работы по нанесению разметки автомобильных дорог не входят в перечень, установленный п. 2 ч. 1 ст. 42 Закона о закупках, более того, объем подлежащих выполнению работ четко определен, указан в техническом задании (приложение №1 к проекту муниципального контракта) и составляет 89291,2 погонных метров и 48,16 м². Таким образом, у заказчика отсутствовали правовые основания при размещении извещения на сайте www.zakupki.gov.ru в разделе «объект закупки» указывать параметр «невозможно определить объем подлежащих выполнению работ по техническому обслуживанию и (или) ремонту техники, оборудования, оказанию услуг связи, юридических услуг, медицинских услуг, образовательных услуг, услуг общественного питания, услуг переводчика, услуг по перевозкам грузов, пассажиров и багажа, гостиничных услуг». Вышеуказанные действия заказчика при размещении извещения на сайте www.zakupki.gov.ru привели к ненадлежащему описанию объекта закупки и указанию недостоверной начальной (максимальной) цены контракта на сайте электронной площадки ООО «РТС-Тендер» www.rts-tender.ru.

Согласно п. 1 ч. 1 ст. 17 Закона о защите конкуренции, при проведении торгов, запрещается координация организаторами торгов, запроса котировок, запроса предложений или

заказчиками деятельности их участников, а также заключение соглашений между организаторами торгов и (или) заказчиками с участниками этих торгов, если такие соглашения имеют своей целью либо приводят или могут привести к ограничению конкуренции и (или) созданию преимущественных условий для каких-либо участников, если иное не предусмотрено законодательством Российской Федерации.

В связи с наличием вышеуказанных обстоятельств, приказом Управления ФАС по Иркутской области от 20 октября 2017г. № 275 возбуждено дело в отношении МБУ «Городское хозяйство и благоустройство» и ООО «СМЭП «Дельта» по признакам нарушения п. 1 ч. 1 ст. 17 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

В ходе рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства № 275 комиссией Иркутского УФАС России по рассмотрению данного дела установлено следующее.

Для рассмотрения дела № 275 от 20.10.2017г. проведен анализ состояния конкурентной среды на товарном рынке в соответствии с требованиями части 5.1 статьи 45 Закона о защите конкуренции, а также Приказа ФАС России от 28.04.2010 № 220 "Об утверждении Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке" в объеме, необходимом для принятия решения.

По результатам проведенного антимонопольным органом анализа конкурентной среды установлено следующее.

Определение временного интервала исследования

Фактическая дата размещения информации о проведении аукциона на официальном сайте - 04.04.2017г. Дата заключения муниципального контракта с победителем - 02.05.2017г.

Таким образом, временной интервал настоящего исследования определен периодом с 04.04.2017г по 02.05.2017г.

Определение предмета торгов

Предметом конкурса является право заключения муниципального контракта на выполнение работ по нанесению горизонтальной осевой разметки автомобильных дорог механизированным способом.

Определение состава хозяйствующих субъектов, участвующих в торгах.

Поскольку настоящий анализ проводится по результатам проведенной закупки, то состав хозяйствующих субъектов ограничен лицами, подавшими заявки на участие в конкурсе:

ООО ДСК «ИркутскСтройПродукт»;

ООО «СМЭП «Дельта»;

ООО СК «Крепость».

В ходе рассмотрения дела лицами, участвующими в деле, представлены следующие пояснения.

Согласно доводам заявителя ООО ДСК «ИркутскСтройПродукт» не подавало ценовых предложений, поскольку предположило, что указание на электронной площадке ООО «РТС-Тендер» на момент начала аукциона максимальной цены – 10,02 руб. вместо указанной в аукционной документации 895 194, 83р. является технической ошибкой. При этом, ООО ДСК «ИркутскСтройПродукт» сделало попытку предложить цену в 854 898,86 исходя из НМЦК, указанной в конкурсной документации, но данное предложение технически не могло быть принято, поскольку превышало цену, указанную на электронной площадке – 10,02 руб.

ООО ДСК «ИркутскСтройПродукт» полагает, что заказчик не обеспечил равных условий конкуренции между участниками, заключив с ООО СМЭП «Дельта» договор на начальную цену, уменьшенную на сделанный им шаг – 889 823, 66 руб., тем самым нарушая принцип обеспечения конкуренции, закрепленный в ст. 8 Закона № 44-ФЗ.

Согласно письменным пояснениям исх. № 145 от 13 ноября 2017г. МБУ «Городское хозяйство и благоустройство» полагает, что все требования Федерального закона от 5 апреля 2013 г. N 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» и нарушений инкриминируемого антимонопольного законодательства не допущено.

Согласно письменным пояснениям исх. № 280 от 18.12.2017г. ООО «СМЭП «Дельта» при подаче ценового предложения было установлено, что начальная цена лота составляет 10,02 р. Данная цена по факту не соответствовала цене, указанной в извещении. Сотрудником ООО «СМЭП «Дельта» был сделан звонок в службу технической поддержки электронной площадки

«РТС-Тендер» примерно в 09 ч. 27 мин. по вопросу корректной начальной цены аукциона. Специалист службы поддержки пояснил, что цена лота указана за единицу товара и соответствует начальной цене аукциона. В 09 ч. 30 мин. ООО «СМЭП «Дельта» было подано ценовое предложение. По истечении 10 минут 1-ой фазы аукциона больше ценовых предложений подано не было, что привело к победе ООО «СМЭП «Дельта».

Факт устного соглашения между МБУ «Городское хозяйство и благоустройство» и ООО «СМЭП «Дельта» с целью создания преимущественных условий для ООО «СМЭП «Дельта» при участии в электронном аукционе № 0334300261417000008 ответчики не признают.

Комиссия Иркутского УФАС России по рассмотрению дела № 275 исследовав представленные доказательства, заслушав и оценив доводы участвующих в деле лиц приходит к следующим выводам.

04.04.2017 на официальном сайте www.zakupki.gov.ru заказчиком - МБУ «Городское хозяйство и благоустройство» размещены извещение № 0334300261417000008 и документация по проведению электронного аукциона на выполнение работ по нанесению горизонтальной осевой разметки автомобильных дорог механизированным способом.

20.04.2017г. на электронной площадке ООО «РТС-Тендер» состоялся электронный аукцион: время начала – 04:25, время окончания – 04:50 (время московское).

Согласно протоколу проведения аукциона начальная цена лота составила 10 руб. 02 коп. Участник аукциона – ООО «СМЭП «Дельта» предложил цену 9 руб. 96 коп. Остальные лица, подавшие заявки, ценовых предложений не подавали.

Согласно протоколу подведения итогов аукциона от 20.04.2017г. ООО «СМЭП «Дельта» признано победителем аукциона. 02.05.2017г. Между МБУ «Городское хозяйство и благоустройство» и ООО «СМЭП «Дельта» заключен муниципальный контракт № К/16.17 по цене 889 823 руб. 66 коп.

При размещении извещения на сайте www.zakupki.gov.ru в разделе «объект закупки» заказчиком выбран параметр «невозможно определить объем подлежащих выполнению работ по техническому обслуживанию и (или) ремонту техники, оборудования, оказанию услуг связи, юридических услуг, медицинских услуг, образовательных услуг, услуг общественного питания, услуг переводчика, услуг по перевозкам грузов, пассажиров и багажа, гостиничных услуг». В качестве единицы измерения в извещении указан погонный метр, цена за ед. измерения – 10,02, количество 1, общая стоимость – 10,02.

Согласно п. 2 ч. 1 ст. 42 Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" (далее - Закон о закупках), в случае, если при заключении контракта объем подлежащих выполнению работ по техническому обслуживанию и (или) ремонту техники, оборудования, оказанию услуг связи, юридических услуг, медицинских услуг, образовательных услуг, услуг общественного питания, услуг переводчика, услуг по перевозкам грузов, пассажиров и багажа, гостиничных услуг, услуг по проведению оценки невозможно определить, в извещении об осуществлении закупки и документации о закупке заказчик указывает цену запасных частей или каждой запасной части к технике, оборудованию, цену единицы работы или услуги. Оплата выполнения работы или оказания услуги осуществляется по цене единицы работы или услуги исходя из объема фактически выполненной работы или оказанной услуги, по цене каждой запасной части к технике, оборудованию исходя из количества запасных частей, поставки которых будут осуществлены в ходе исполнения контракта, но в размере, не превышающем начальной (максимальной) цены контракта, указанной в извещении об осуществлении закупки и документации о закупке. Работы по нанесению разметки автомобильных дорог не входят в вышеуказанный перечень, установленный п. 2 ч. 1 ст. 42 Закона о закупках, более того, объем подлежащих выполнению работ четко определен, указан в техническом задании (приложение №1 к проекту муниципального контракта) и составляет 89291,2 погонных метров и 48,16 м². Таким образом, у заказчика отсутствовали правовые основания при размещении извещения на сайте www.zakupki.gov.ru в разделе «объект закупки» указывать параметр «невозможно определить объем подлежащих выполнению работ по техническому обслуживанию и (или) ремонту техники, оборудования, оказанию услуг связи, юридических услуг, медицинских услуг, образовательных услуг, услуг общественного питания, услуг переводчика, услуг по перевозкам грузов, пассажиров и багажа, гостиничных услуг».

Вышеуказанные действия заказчика при размещении извещения на сайте www.zakupki.gov.ru привели к ненадлежащему описанию объекта закупки и указанию недостоверной начальной (максимальной) цены контракта на сайте электронной площадки ООО «РТС-Тендер» www.rts-tender.ru и введению в заблуждение участников торгов, что является нарушением антимонопольных требований к торгам, установленным ст. 17 Закона о защите конкуренции. МБУ «Городское хозяйство и благоустройство» является опытным заказчиком, что свидетельствует о направленности данных действий на введение в заблуждение остальных лиц подавших заявки на участие в аукционе и обусловлено наличием предварительной устной договоренности с одним из участников о создании ему преимущественных условий участия в торгах.

Участник, не имеющий предварительной договоренности с заказчиком, действуя разумно и добросовестно, не станет подавать ценовое предложение в 9 руб. 96 коп. при указанной в конкурсной документации начальной максимальной цене контракта 895 194 руб. 83 коп поскольку не осведомлен о порядке расчета цены заключаемого контракта после подведения итогов аукциона, что подтверждается заявлением ООО ДСК «ИркутскСтройПродукт» и отсутствием ценовых предложений от иных лиц, подавших заявки.

Признание ООО «СМЭП «Дельта» победителем и заключение с ним муниципального контракта по цене 889 823 руб. 66 коп. свидетельствуют о том, что действия заказчика при размещении извещения совершены целенаправленно и являются реализацией запрещенного антимонопольным законодательством соглашения с целью создания преимущественных условий для ООО «СМЭП «Дельта» при участии в электронном аукционе № 0334300261417000008 путем введения в заблуждение иных лиц, подавших заявки на участие в аукционе.

Комиссией отклонен довод ООО «СМЭП «Дельта» о том, что порядок участия в аукционе был разъяснен сотрудником технической поддержки электронной площадки ООО «РТС-Тендер» как не подтвержденный соответствующими доказательствами (аудиозаписью телефонного разговора). Более того, с учетом времени начала аукциона (по московскому времени) - 04:25 и времени подачи ценового предложения – 04:30, данный довод нельзя признать состоятельным, поскольку пяти минут явно недостаточно чтобы дозвониться до службы технической поддержки и должным образом обсудить вышеуказанные вопросы.

Согласно п. 1 ч. 1 ст. 17 Закона о защите конкуренции, при проведении торгов, запрещается координация организаторами торгов, запроса котировок, запроса предложений или заказчиками деятельности их участников, а также заключение соглашений между организаторами торгов и (или) заказчиками с участниками этих торгов, если такие соглашения имеют своей целью либо приводят или могут привести к ограничению конкуренции и (или) созданию преимущественных условий для каких-либо участников, если иное не предусмотрено законодательством Российской Федерации.

На основании изложенного, Комиссия приходит к выводу о необходимости квалифицировать действия МБУ «Городское хозяйство и благоустройство» и ООО «СМЭП «Дельта» выразившиеся в **заключении соглашения** с целью создания преимущественных условий для ООО «СМЭП «Дельта» при участии в электронном аукционе № 0334300261417000008 по пункту 1 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Лицам, участвующим в деле, 29.01.2018г. направлено заключение Комиссии об обстоятельствах дела. МБУ «Городское хозяйство и благоустройство» представлены возражения на заключение об обстоятельствах дела. Иными лицами, участвующими в рассмотрении дела, возражений на заключение об обстоятельствах дела не представлено. Изложенные в возражениях доводы МБУ «Городское хозяйство и благоустройство» сводятся к тому, что никто (в том числе заявитель – ООО ДСК «ИркутскСтройПродукт») не направлял запросов о даче разъяснений положений документации в порядке, установленном ч. 3 ст. 65 Закона 44-ФЗ. Указанный факт, по мнению МБУ «Городское хозяйство и благоустройство», свидетельствует о невнимательном изучении аукционной документации заявителем и, соответственно, отсутствии в действиях МБУ «Городское хозяйство и благоустройство» нарушений Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" и Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Комиссией Иркутского УФАС России доводы, изложенные в возражениях, отклонены как

несостоятельные, поскольку не свидетельствуют об отсутствии нарушений антимонопольного законодательства в рассматриваемых комиссией действиях. Направление запроса о даче разъяснений положений документации об аукционе является правом, а не обязанностью участников аукциона. При этом, отсутствие соответствующих запросов не является основанием для освобождения от ответственности заказчика разместившего аукционную документацию с нарушением требований Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" с целью введения в заблуждение участников аукциона и создания преимущественных условий для участника, с которым у заказчика имеется договоренность в устной форме.

Факт наличия антиконкурентного соглашения не ставится в зависимость от его заключения в виде договора по правилам, установленным гражданским законодательством, включая требования к форме и содержанию сделок, и может быть доказан, в том числе, с использованием совокупности иных доказательств, в частности фактического поведения субъектов. Как следствие, доказывание наличия и фактической реализации антиконкурентного соглашения осуществляется на основании анализа их поведения, с учетом принципов разумности и обоснованности.

В рассматриваемом случае поведение МБУ «Городское хозяйство и благоустройство» и ООО «СМЭП «Дельта» свидетельствует о наличии между ними соглашения с целью создания преимущественных условий для ООО «СМЭП «Дельта» при участии в электронном аукционе № 0334300261417000008

На основании изложенного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 - 4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона РФ «О защите конкуренции» от 26.07.2006г. № 135-ФЗ,

РЕШИЛА:

1. Признать МБУ «Городское хозяйство и благоустройство» и ООО «СМЭП «Дельта» нарушившими п.1 ч.1 ст.17 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135 – ФЗ «О защите конкуренции» в связи с заключением соглашения с целью создания преимущественных условий для ООО «СМЭП «Дельта» при участии в электронном аукционе № 0334300261417000008.

2. Выдать МБУ «Городское хозяйство и благоустройство» предписание о прекращении ограничивающих конкуренцию соглашений и совершении действий, направленных на обеспечение конкуренции, путем представления информации (номера извещений о проведении закупок, форма проведения закупок, наименование хозяйствующего субъекта с указанием ИНН, с которым заключен контракт) обо всех закупках, проведенных учреждением, за период с момента получения настоящего предписания до 30.06.2018г.

3. Выдать ООО «СМЭП «Дельта» предписание о прекращении ограничивающих конкуренцию соглашений и совершении действий, направленных на обеспечение конкуренции, путем представления информации (номера извещений о проведении закупок, форма проведения закупок, наименование заказчика, цена заключенного по итогам проведения закупки контракта) обо всех закупках, в которых общество приняло участие в период с момента получения настоящего предписания до 30.06.2018г.

4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Иркутского УФАС России для решения вопроса о привлечении виновных лиц к административной ответственности.

5. Копию решения направить лицам, участвующим в деле, копии предписаний – ответчикам.

Решение антимонопольного органа может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня принятия решения.

Председатель Комиссии <...>

Члены Комиссии: <...>

<...>