

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

О прекращении производства по делу №02-07/13-19.5
об административном правонарушении

г. Якутск

18 февраля 2013г.

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) Ярыгина О.А. рассмотрев протокол об административном правонарушении предусмотренного пунктом 2.6 статьи 19.5 Кодекса РФ об административных правонарушениях, составленный в отношении Государственного бюджетного учреждения Республики Саха (Якутия) «Региональное агентство энергоресурсосбережения и капитального ремонта многоквартирных домов» (ИНН 1435232626, ОГРН 1101435008608 юридический адрес: г. Якутск, ул. Курашова 1/1, оф. 34), а также иные материалы дела,

у с т а н о в и л:

23.01.2012г. в Якутское УФАС России поступили заявления индивидуального предпринимателя <...> (далее - заявитель, ИП <...>), в котором заявитель указал на признаки нарушения антимонопольного законодательства Государственным бюджетным учреждением Республики Саха (Якутия) «Республиканское агентство

энергоресурсосбережения» (далее - ответчик, заказчик, ГБУ «РАЭР»), выразившееся в установлении ограничивающих конкуренцию сроков подачи заявок на участие в аукционах № 0316200059311000004, 316200059311000005, 0316200059311000007, 0316200059311000008, 0316200059311000009, 0316200059311000010, 0316200059311000011, 0316200059311000012, 0316200059311000014, 0316200059311000015, 0316200059311000022, 0316200059311000023, 0316200059311000024, 0316200059311000025, 0316200059311000030, 0316200059311000031 по поставке теплосчетчиков в комплекте для нужд ГБУ «РАЭР».

Заявитель указывает на то, что, установив срок подачи заявок с 03.01.2012 до 09:00ч. местного времени 10.01.2012г. ГБУ «РАЭР» ограничило возможность подачи заявки на участие в аукционе, в связи с чем, ходатайствовал выдать заказчику предписания:

- о приостановлении до рассмотрения жалобы по существу размещения заказа ГБУ «РАЭР»

- об аннулировании аукциона;

- о проведении повторного аукциона;

В ходе проведения проверки по указанному заявлению установлено следующее:

ГБУ «РАЭР» разместило на официальном сайте Российской Федерации <http://zakupki.gov.ru> и на сайте электронной торговой площадки ЗАО «Сбербанк-АСТ» <http://www.sberbank-ast.ru> извещение о проведении аукциона (далее - согласно журналу событий аукцион в электронной форме):

Извещение о проведении аукционов № 0316200059311000004, 316200059311000005, 0316200059311000007, 0316200059311000008, 0316200059311000009, 0316200059311000010, 0316200059311000011, 0316200059311000012, 0316200059311000014, 0316200059311000015, 0316200059311000022, 0316200059311000023, 0316200059311000024, 0316200059311000025, 0316200059311000030, 0316200059311000031 с внесенными изменениями опубликовано заказчиком 03.01.2012г.

26.01.2012г. ГБУ «РАЭР» представлено письменное пояснения, согласно которому срок подачи заявок установлен с 03.01.2012г. до 10.01.2012 г. на основании Приказа ГБУ «РАЭР» № 70-ОД от 30.12.2011 г., с целью исполнения предписаний Якутского УФАС России которым установлен срок устранения нарушений Федерального закона № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд», при проведении аукционов до 14 января 2012г.

Также в пояснениях ГБУ «РАЭР» обосновывает свои действия частью 5 статьи 41.5 Федерального закона № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд», в соответствии с которой Заказчик, уполномоченный орган вправе принять решение о внесении изменений в извещение о проведении открытого аукциона в электронной форме не позднее чем за пять дней до даты окончания срока подачи заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме, при этом срок

подачи заявок на участие в открытом аукционе должен быть продлен так, чтобы со дня размещения на официальном сайте внесенных изменений в извещение о проведении открытого аукциона до даты окончания срока подачи заявок на участие в открытом аукционе этот срок составлял не менее чем семь дней если начальная (максимальная) цена контракта (цена лота) не превышает три миллиона рублей.

В связи с тем, что вышеуказанные материалы проверки свидетельствуют о наличии признаков нарушения антимонопольного законодательства, Приказами от 22.02.2012г. Якутским УФАС России в отношении ГБУ «РАЭР» возбуждены дела за № 02-15/12А, №02-16/12А, №02-17/12А, №02-18/12А, №02-19/12А, №02-20/12А, №02-21/12А, 02-22/12А, 02-23/12А, 02-24/12А, 02-25/12А, 02-26/12А, 02-27/12А, 02-28/12А, 02-29/12А, 02-30/12А по признакам нарушения части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Рассмотрев материалы дела, заслушав объяснения сторон, Комиссия Якутского УФАС России пришла к следующим выводам:

Пунктом 5 статьи 4 Закона о защите конкуренции дано определение хозяйствующего субъекта - коммерческая организация, некоммерческая организация, осуществляющая деятельность, приносящую ей доход, индивидуальный предприниматель, иное физическое лицо, не зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя, но осуществляющее профессиональную деятельность, приносящую доход, в соответствии с федеральными законами на основании государственной регистрации и (или) лицензии, а также в силу членства в саморегулируемой организации.

В соответствии с пунктом 2.3 Устава от 31.08.2011г. ГБУ «РАЭР» Учреждение осуществляет приносящую доход деятельность, доходы от которой поступают в самостоятельное распоряжение Учреждения.

Таким образом, ГБУ «РАЭР» подходит под признаки хозяйствующего субъекта в соответствии с Законом о защите конкуренции.

На основании Приказа ГБУ «РАЭР» № 70-ОД от 30.12.2011 г. извещение о проведении 16 аукционов опубликовано 03.01.2012 г. в новой редакции с устранением нарушений в соответствии с предписанием выданным Якутским УФАС России. Оператором электронной площадки автоматически срок подачи заявок был установлен с момента опубликования изменений 20 календарных дней, однако заказчик ГБУ «РАЭР» изменил срок подачи заявок на 09:00 часов 10.01.2012 г., тем самым воспользовавшись правом, предусмотренным частью 2 статьи 41.5 Федерального закона от 21.07.2005г. № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о размещении заказов).

Таким образом, ГБУ «РАЭР» установлен срок подачи заявок для участия в 16 аукционах с 03.01.2012 г. до 09:00 местного времени часов 10.01.2012 г.

Следовательно, только в период с 03.01.2012г. по 09.01.2012 г. лица, желающие стать участниками аукциона, могли подать заявку для участия в аукционе.

Согласно [статье 112](#) Трудового кодекса Российской Федерации нерабочими

праздничными днями в Российской Федерации являются: 1, 2, 3, 4 и 5 января - Новогодние каникулы и 7 января - Рождество Христово. При совпадении выходного и нерабочего праздничного дней выходной день переносится на следующий после праздничного рабочий день.

01.01.2012 и 07.01.2012 г. являлись выходными днями в соответствии с трудовым законодательством Российской Федерации, эти выходные дни были перенесены в связи с совпадением с нерабочими праздничными днями с 1 января на 6 января, с 7 января на 9 января соответственно.

Итого, в общей сложности в Российской Федерации в январе 2012 г. нерабочими праздничными днями являлись дни с 1-го по 9-е января.

Банки в период новогодних праздничных дней в соответствии с трудовым законодательством Российской Федерации не осуществляли обслуживание индивидуальных предпринимателей и юридических лиц, что подтверждается письмами банков, в которых открыты расчетные счета заявителя: Якутского филиала ОАО «Банк Москвы» исх. № 01 от 01 января 2012г. и Якутского филиала ОАО «Дальневосточный коммерческий банк «Далькомбанк» исх. №Ф-17/06/2101 от 10 января 2012г.

В соответствии с пунктом 2.1.3 раздела 2 аукционной документации заказчика участие в открытом аукционе в электронной форме возможно только при наличии на счете участника размещения заказа, открытом для проведения операций по обеспечению участия в открытых аукционах, денежных средств, в отношении которых не осуществлено блокирование операций по счету в размере не менее чем размер обеспечения заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме, предусмотренный документацией об открытом аукционе в электронной форме.

Также аукционной документацией утвержден и указан в извещении о проведении аукциона адрес электронной торговой площадки в сети Интернет, на которой проводится аукцион: www.sberbank-ast.ru (сайт автоматизированной системы торгов Сбербанк-АСТ, далее Сбербанк-АСТ).

Размер обеспечения заявки для участия в 16 аукционах в соответствии с пунктом 16 раздела 6 аукционной документации составляет 5 (пять) % от начальной (максимальной) цены контракта.

Из вышеизложенного следует, что для участия в аукционе необходимо было перечислить на лицевой счет электронной площадки Сбербанк-АСТ обеспечение заявки в размере 5% от начальной (максимальной) цены контракта.

Таким образом, ИП <...> и другие лица, не имевшие на момент опубликования извещения 03.01.2012г. на лицевом счете автоматизированной системы торгов Сбербанк-АСТ, денежных средств, достаточных для обеспечения заявки были лишены возможности участия в аукционе, поскольку не имели возможности перечислить в установленные сроки денежные средства через банки или другие финансовые организации. Возможность участия в аукционе имели лишь те лица, у которых на момент опубликования извещения, то есть на 03.01.2012г. на лицевом счете автоматизированной системы торгов Сбербанк-АСТ имелись денежные средства достаточные для обеспечения заявки.

В соответствии с частью 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Признаками ограничения конкуренции в соответствии с пунктом 17 статьи 4 Закона о защите конкуренции являются - 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.

Довод ответчика в части установления срока подачи заявок с 03 января 2012г. до 10 января 2012 г. с целью исполнения предписаний Якутского УФАС России, подлежит отклонению, поскольку указанное предписание антимонопольного органа о необходимости устранения нарушений № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» содержит следующие условия:

- внести изменения в документацию об открытом аукционе в электронной форме в частности: обосновать начальную (максимальную) цену контракта в соответствии с требованиями закона; установить требования к содержанию и составу первой части заявки с учетом предмета контракта, включить в документацию об открытом аукционе в электронной форме инструкцию по заполнению такой заявки;

- продлить срок подачи заявок на участие в открытом аукционе так, чтобы со дня размещения на официальном сайте внесенных изменений в извещение о проведении открытого аукциона в электронной форме до даты окончания срока подачи заявок на участие в открытом аукционе этот срок составлял не менее чем семь дней.

Также предписанием установлен срок для устранения нарушения части 5 статьи 41.9 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд», для чего ГБУ «РАЭР» предписано отменить все протоколы, составленные в ходе размещения заказа.

Из вышеизложенного следует, что в предписании антимонопольного органа не содержится ограничения на установление максимального предела срока окончания подачи заявок, то есть ГБУ «РАЭР» мог установить любой срок окончания подачи заявок, не нарушающий законодательства Российской Федерации.

Довод ответчика в части обоснования своих действий по установлению срока подачи заявок со ссылкой на часть 5 статьи 41.5 Федерального закона № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» также подлежит отклонению, поскольку в указанной норме установлено право внесения изменений в извещение о проведении открытого аукциона в электронной форме, при котором срок подачи заявок на участие в открытом аукционе со дня размещения на официальном сайте внесенных изменений в извещение о проведении открытого аукциона до даты окончания приема заявок должен быть продлен не менее чем на семь дней, если начальная (максимальная) цена контракта (цена лота) не превышает три миллиона рублей. Таким образом, закон ограничивает лишь минимальный срок окончания срока подачи заявок.

Установив извещением срок подачи заявок для участия в 16 аукционах с 03.01.2012г. по 09.01.2012г., ГБУ «РАЭР» создало преимущественные условия для тех хозяйствующих субъектов, у которых были достаточные денежные средства на лицевом счете электронной площадки для обеспечения заявки и ограничили право участия в аукционе лиц не имевших денежных средств, на лицевом счете электронной площадки, в том числе ИП Балина, что является нарушением части 1 статьи 17 Закона «О защите конкуренции».

Комиссия Якутского УФАС России, рассмотрев документы, представленные ходатайством ответчика №58/01 от 11.03.2012 г., о приобщении к материалам дела пришла к выводу о возможности расторжения контрактов, поскольку копии актов приемки товара не могут свидетельствовать о получении товара, так как на них отсутствует подпись заказчика, дата приемки товара, свидетельствующие о фактическом исполнении поставки. Кроме того, на вопрос комиссии представитель ответчика пояснил, что оплата по договору на момент рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства не произведена, платежные документы, запрошенные комиссией, ответчик не представил.

Рассмотрев ходатайства, изложенные в жалобе ИП <...>, Комиссия Якутского УФАС России пришла к следующим выводам:

- в соответствии с частью 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции, антимонопольный орган не обладает полномочиями приостанавливать торги до рассмотрения жалобы по существу, выдавать предписания об аннулировании аукциона и о проведении повторного аукциона, поскольку это является исключительным правом организатора торгов;

- на устное ходатайство заявителя в ходе рассмотрения дела о расторжении заключенного в результате признания аукциона не состоявшимся гражданско-правового договора, Комиссия установила, что в соответствии с подпунктом «и», пункта 2, части 1, статьи 23 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган обладает полномочиями выдачи хозяйствующим субъектам обязательных для исполнения предписаний о расторжении договоров в случае, если при рассмотрении антимонопольным органом дела о нарушении антимонопольного законодательства лицами, права которых нарушены или могут быть нарушены, было заявлено соответствующее ходатайство.

На основании вышеизложенного, в связи с поступлением соответствующего ходатайства от заявителя, в соответствии с пунктом «и» части 1 статьи 23 Закона о

защите конкуренции, у Комиссии Якутского УФАС России имеются основания для удовлетворения заявленного ходатайства и выдачи предписания ГБУ «РАЭР» о расторжении заключенных в результате признания аукционов не состоявшимся гражданско-правовых договоров на поставку теплосчетчиков в комплекте от 30.01.2012г.

Комиссия по рассмотрению дел № 02-15/12А, №02-16/12А, №02-17/12А, №02-18/12А, №02-19/12А, №02-20/12А, №02-21/12А, 02-22/12А, 02-23/12А, 02-24/12А, 02-25/12А, 02-26/12А, 02-27/12А, 02-28/12А, 02-29/12А, 02-30/12А решила признать Государственное бюджетное учреждение «Республиканское агентство энергоресурсосбережения» Республики Саха (Якутия) нарушившим часть 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ «О защите конкуренции» и выдать Государственному бюджетному учреждению «Республиканское агентство энергоресурсосбережения» Республики Саха (Якутия) предписания о расторжении контрактов под электронными номерами

№03162000593 12 000011, №03162000593 12 000012, №03162000593 12 000013, №03162000593 12 000002, №03162000593 12 000017, №03162000593 12 000014, №03162000593 12 000005, №03162000593 12 000003, №03162000593 12 000004, №03162000593 12 000006, №03162000593 12 000007, №03162000593 12 000008, №03162000593 12 000009, №03162000593 12 000010, №03162000593 12 000015, №03162000593 12 000016, заключенных в результате нарушения части 1 статьи 17 Федерального закона от N 135-ФЗ «О защите конкуренции».

В предписаниях выданных на основании решений по вышеуказанным делам указано, в срок **до 30 марта 2012г.** ГБУ «Республиканское агентство энергоресурсосбережения», устранить нарушение части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившееся в установлении сроков подачи заявок для участия в аукционе в нерабочие праздничные дни, тем самым ограничившее неопределенному кругу лиц, в том числе и Индивидуальному предпринимателю <...> возможность участвовать в аукционе, а именно расторгнуть заключенные гражданско-правовые договоры на поставку теплосчетчиков в комплекте от 30.01.2012г.

Решения и предписания по делам № № 02-15/12А, №02-16/12А, №02-17/12А, №02-18/12А, №02-19/12А, №02-20/12А, №02-21/12А, 02-22/12А, 02-23/12А, 02-24/12А, 02-25/12А, 02-26/12А, 02-27/12А, 02-28/12А, 02-29/12А, 02-30/12А **до 30 марта 2012г.** Государственным бюджетным учреждением Республики Саха (Якутия) «Республиканское агентство ресурсосбережения» не исполнены.

Согласно [пунктам 1](#) и [4 статьи 51](#) Закона N 135-ФЗ предписание по делу о нарушении антимонопольного законодательства подлежит исполнению в установленный им срок. Антимонопольный орган осуществляет контроль за исполнением выданных им предписаний. Под неисполнением в срок предписания по делу о нарушении антимонопольного законодательства понимается исполнение предписания частично в указанный этим предписанием срок или уклонение от его исполнения. Неисполнение в срок указанного предписания является нарушением антимонопольного законодательства.

Согласно п 2. ст. 51 Закона О защите конкуренции неисполнение в срок предписания по делу о нарушении антимонопольного законодательства влечет за собой административную ответственность.

Пунктом 2.6. статьи 19.5 Кодекса РФ об административных правонарушениях предусмотрена административная ответственность - невыполнение в установленный срок законного решения, предписания федерального антимонопольного [органа](#), его территориального [органа](#) о прекращении нарушения антимонопольного [законодательства](#) Российской Федерации, [законодательства](#) Российской Федерации о естественных монополиях, законного решения, предписания федерального антимонопольного органа, его территориального органа о прекращении либо недопущении ограничивающих конкуренцию действий или законного решения, предписания федерального антимонопольного органа, его территориального органа о совершении предусмотренных законодательством Российской Федерации действий, за исключением случаев, предусмотренных [частями 2.1 - 2.5](#) настоящей статьи, -

влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от восьми тысяч до двенадцати тысяч рублей либо дисквалификацию на срок до трех лет; на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

На рассмотрении дела об административном правонарушении явился представитель ГБУ «РАЭР» по доверенности <...>

Он представил пояснение и документы, подтверждающие что ГБУ «РАЭР» были предприняты все возможные меры по исполнению настоящих предписаний, а именно 14 марта 2012г. направлено письмо исх. №И-125/01 в адрес ЗАО «ВЗЛЕТ» о расторжении договоров, 23 марта 2012г. ГБУ РС(Я) «РАЭР» повторно направило в адрес ЗАО «Взлет» письмо с требованием о расторжении заключенных договоров.

26 марта 2012г. ГБУ «РАЭР» получило ответ исх. №И-79/01 от 27.03.2012г. от ЗАО «Взлет» об отказе от расторжения договоров в связи с исполнением условий заключенных договоров.

27 марта 2012г. ГБУ РС(Я) «РАЭР» направило в адрес УФАС по РС(Я) письмо о невозможности исполнения предписания УФАС по РС(Я), в связи с отказом ЗАО «Взлет» расторгнуть гражданско-правовые договоры.

Таким образом, прихожу к выводу, что ГБУ «РАЭР» были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Согласно части 2 статьи 2.1. Кодекса РФ об административном правонарушении юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых настоящим Кодексом или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Таким образом, в действиях ГБУ «РАЭР» отсутствует субъективная сторона административного правонарушения, предусмотренного п.2.6 статьи 19.5 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

При таких обстоятельствах, согласно пункту 2 части 1 статьи 24.5 Кодекса РФ об административных правонарушениях, отсутствие состава нарушения

предусмотренного пунктом 2.6 статьи 19.5 Кодекса РФ об административных правонарушениях является обстоятельством исключающим производство по делу об административном правонарушении.

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьями 2.1, 2.2, 2.4, 2.9, 19.5, 23.48, 29.9, 29.10 Кодекса РФ об административных правонарушениях,

п о с т а н о в и л:

Прекратить производство по делу № 02-07/13-19.5 об административном правонарушении, возбужденном в отношении Государственного бюджетного учреждения Республики Саха (Якутия) «Региональное агентство энергоресурсосбережения и капитального ремонта многоквартирных домов» (ИНН 1435232626, ОГРН 1101435008608 юридический адрес: г. Якутск, ул. Курашова 1/1, оф. 34), по пункту 2.6 статьи 19.5 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

Постановление может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу либо в судебном порядке в течение десяти суток со дня получения.

Заместитель руководителя

О.А.Ярыгина