

РЕШЕНИЕ

по делу о нарушении

АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА №02-44/16А

г. Якутск

резольютивная часть оглашена 13 декабря 2016 года

в полном объеме изготовлено 23 декабря 2016 года

Комиссия Управления федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) по рассмотрению дела №02-44/16А о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председателя комиссии: <***>

Членов комиссии:

<***>

<***>

при участии представителей: Окружной Администрации г.Якутска – <***> , МКУ «Главстрой» - <***> , представителей МКУ «Главстрой» - <***> , <***> ; представителя МО РС(Я) <***> , представителя МО РС(Я) <***> , представителя Министерства архитектуры и строительного комплекса РС(Я) <***>

рассмотрев дело №02-44/16А по признакам нарушения МКУ «Главстрой ГО г.Якутск» части 1 статьи 17 Федерального закона от 26 июля 2006 г. №135 – ФЗ «О защите конкуренции» (далее по тексту – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА

В адрес Якутского УФАС России 05.09.2016 г. поступила жалоба ИП <***> вх.№602э на действия МКУ «Главстрой» ГО «г.Якутск» при проведении электронного аукциона на поставку мебели и иного оборудования, приобретаемого для оснащения нового здания МОБУ ООШ №18 г.Якутска. Извещение 0116300000116000920).

Служебной запиской жалоба передана в отдел антимонопольного контроля на предмет проверки в части соблюдения положений ст.17 Закона о защите конкуренции.

Как следует из заявления, в действиях Заказчика содержатся признаки нарушения ч.3 ст.17 Закона о защите конкуренции ввиду того, что «Заказчик объединил в одну закупку поставку товаров технологически и функционально не связанных между собой (компьютерная техника, мебель, бытовая техника, медицинское оборудование, спортивный инвентарь, гимнастические снаряды, канцелярские товары, книги и учебное пособие, настольные игры, аптечка и др.), что является нарушением ч.3 ст.17 Закона о защите конкуренции».

Заявитель указывает, что укрупнение лота ограничивает конкуренцию, ввиду того, что в закупке могут принять участие лишь «универсальные поставщики». Все

требуемые к поставке товары имеют различный класс товаров и имеют различную сферу применения. Данное нарушение ведет к укрупнению закупки и ведет к сокращению числа хозяйствующих субъектов, которые могли бы принять участие в аукционе, и приводит к неэффективному расходованию бюджетных средств.

Приводит также судебную практику и практику УФАС – постановление Восемнадцатого апелляционного суда от 04.03.2014 №18-АП-1375/2014 по делу №А76-18378/2013).

На основании заявления ИП <***> , Якутским УФАС России возбуждено дело №02-44/16А от 20.10.2016 г. о нарушении антимонопольного законодательства в отношении МКУ «Главстрой» ГО г.Якутск по признакам нарушения ч.3 ст.17 Закона о защите конкуренции.

Частью 3 статьи 17 Закона о защите конкуренции, наряду с установленными частями 1 и 2 статьи 17 Закона о защите конкуренции запретами при проведении торгов, запроса котировок, запроса предложений в случае закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд запрещается ограничение конкуренции между участниками торгов, участниками запроса котировок, участниками запроса предложений путем включения в состав лотов товаров, работ, услуг, технологически и функционально не связанных с товарами, работами, услугами, поставки, выполнение, оказание которых являются предметом торгов, запроса котировок, запроса предложений.

В распоряжении Якутского УФАС России имеется пояснительное письмо на жалобу от 07.09.2016 г. исх.№03/1136, в соответствии с которым, МКУ «Главстрой» ГО г.Якутск поясняет, что включение в один лот поставки оборудования, мебели и инвентаря, перечисленных в части 3 «Описание объекта закупки» аукционной документации является обоснованным законным, поскольку указанное оборудование является технологически и функционально связанными с предметом торгов, и предназначены для материального оснащения объекта в эксплуатацию, а также организации учебного процесса, позволяет не только обеспечивать качественное и своевременное выполнение работ, но и рационально и эффективно расходовать бюджетные средства.

Также, заказчик указывает на следующее.

Основными критериями для определения технологической и функциональной взаимосвязи являются единая сфера применения товаров, их целевое назначение, сходная специфика и методы работы.

Поскольку порядок формирования лотов законодательно не определен, решение о способе размещения закупок принимается заказчиком. Последний наделен правом самостоятельно выделять лоты по группам, классам, видам и иным единицам, выставлять предмет торгов единым лотом, а также определять его содержание, в то же время, для того чтобы обеспечить конкуренцию и исключить коррупционную составляющую.

Объединение в один лот различных товаров, работ, услуг, когда в лоте объединены разные товары, работы или услуги, наличие функциональной и технологической связи определяется общей сферой применения товаров, их целевым назначением, достижением единой цели, характеризующимися следующими критериями:

-необходимость в использовании оборудования как единого комплекса, в качестве единой технологической цепочки;

- направленность на предотвращение несовместимости и ненадлежащей работы комплекса оборудования;

- товары являются однородными по своему потребительскому назначению, что предполагает их аналогичность и взаимозаменяемость; в связи с этим их объединение в один лот допустимо и не влечет ущемления прав и законных интересов участников закупки;

- между товарами существует функциональная связь, обусловленная достижением одной цели, максимального результата.

Обоснование наличия или отсутствия технологической и функциональной взаимосвязи неодноименностью, неоднородностью и невзаимозаменяемостью товаров со ссылками на номенклатуру, ОКВЭД является неверным. При этом высшая судебная инстанция отметила, что указанные нормативно-правовые акты имеют иные цели правового регулирования, нежели Закон о защите конкуренции, а отсутствие признаков аналогичности, одноименности и взаимозаменяемости не может подтверждать отсутствия технической и функциональной связанности, приведенной в ст.17 Закона, свидетельствует лишь о неоднородности товаров.

Цель объединения закупок, связано с приобретением различных товаров, их направленность на общий результат так же, как и единое нормативное регулирование их поставок, равным образом служащих сами по себе обоснованием наличия технологической и (или) функциональной связи между такими товарами.

Для образовательного учреждения является важным одновременное поступление товаров, объединенных в предмете аукциона. Многочисленная дробность приведет к несвоевременному поступлению товаров, что отрицательным образом может отразиться на деятельности учреждения.

Заказчик имеет законные основания для объединения товаров, указанных в техническом задании, так как итоговой целью является создание готового к эксплуатации образовательного учреждения.

Предметом подготовленного электронного аукциона является оснащение здания технологическим, в том числе монтируемым, оборудованием и мебелью никаких иных товаров и работ, технологически и функционально не связанных с предметом размещения заказа не включено.

Кроме того, после исполнения условий контракта по поставке товара, появляется следующая стадия исполнения контракта, это гарантийное и сервисное обслуживание поставщика. Согласно условий проекта контракта, срок по гарантийным обязательствам составляет 12 месяцев. Соответственно в случае разделения лота на отдельные лоты, требование о гарантийном обслуживании, по необходимости последовательно обращенное к каждому поставщику отдельного вида оборудования, будет очень долгим во времени и не всегда эффективным.

Фактом ограничения конкуренции следует рассматривать как не состоявшийся аукцион, при котором не подано ни одной заявки участника.

При рассмотрении дела представители МКУ «Главстрой» ГО г.Якутск и ОА ГО г.Якутск поддержали доводы, изложенные в ранее направленных пояснениях. Также указали, что невозможность разделения по нескольким лотам в закупке обусловлена наличием в закупке требования поставить интерактивное

оборудование. Дополнительно, представлено дополнение правовой позиции (исх. от 24.10.2016 г.), в котором указывается следующее:

Статьей 34 БК РФ установлен принцип результативности и эффективности использования бюджетных средств, который означает, что при составлении и исполнении бюджетов участники бюджетного процесса в рамках предоставленных им бюджетных полномочий должны исходить из необходимости достижения заданных результатов с использованием наименьшего объема средств или достижения наилучшего результата с использованием определенного бюджетом объема средств.

Строительство и оснащение СОШ №18 в г.Якутске проводится в целях достижения результатов мероприятий, предусмотренных государственной программой Российской Федерации «Развитие образования» на 2013-2020 годы», утвержденную постановлением Правительства Российской Федерации от 15.04.2014 г. №295 государственной программой Республики Саха (Якутия) «Содействие созданию новых мест в общеобразовательных организациях Республики Саха (Якутия) в соответствии с прогнозируемой потребностью на 2015-2016 гг.», муниципальной программой «Комплексное развитие территорий городского округа «город Якутск» на 2013-2017 годы, утвержденной постановлением Окружной администрации г.Якутск №176п от 28.12.2012 г.

Как указал Арбитражный суд Западно-Сибирского округа в постановлении от 26.02.2015 г. по делу №А46-7664/2014: «...основной задачей законодательства, устанавливающего порядок проведения торгов, является не столько обеспечение максимального числа участников, сколько выявление в результате торгов лица, исполнение контракты которым в наибольшей степени будет отвечать целям эффективного использования источников финансирования и потребностям Российской Федерации, государственных заказчиков в товарах, работах, услугах, необходимых для осуществления функций и полномочий Российской Федерации.

Таким образом, СОШ №18 представляет собой единый, неразрывный объект и для наилучшего достижения результата, в части поставки всего объема товаров в определенный срок, МКУ «Главстрой» объявило электронный аукцион на оснащение всего здания школы.

В адрес Якутского УФАС России 26.10.2016 г. поступили пояснения ООО «ПРОМНЕТ», следующего содержания:

20.09.2016 г. обществом была подана заявка на участие в электронном аукционе №0116300000116000920 на поставку мебели и иного оборудования, приобретаемого для оснащения нового здания МОБУ СОШ №18 г.Якутска.

По результатам рассмотрения заявок заказчиком был размещен протокол рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе от 22.09.2016 г., в котором содержалась информация о допуске ООО «ПРОМНЕТ» к участию в электронном аукционе, в котором ООО «ПРОМНЕТ» предложило самую низкую цену и стало победителем аукциона.

Муниципальный контракт №с-26/2016 на поставку мебели и иного оборудования был заключен в соответствии с Законом о контрактной системе и общество приступило к исполнению своих обязательств по контракту, товар, указанный в Приложении 1 к контракту уже отправлен заказчику по адресу РС(Я), г.Якутск, п.Геологов, ул.Билибина, 12.

ООО «ПРОМНЕТ» представлена выписка из решений Якутского УФАС России по делам №06-766/16т и №06-815/16т. Указывает, что заявитель ни разу не явился на

рассмотрение дел по жалобам, которые подает.

Указанные в техническом задании товары имеют собственные рынки, на которых действуют участники, специализирующиеся на конкретных группах изделий, в том числе и компания ООО «ПРОМНЕТ», которая является надежным и добросовестным поставщиком, имеющим большой опыт работы с образовательными учреждениями и за весь период своей деятельности имеющий только положительные отзывы. Рынок реализации данных товаров един и является рынком товаров «для оснащения школ и других учебных заведений» и каждая позиция, подлежащая поставке, представляет собой товар, направленный на комплексное оснащение школьных классов, создание условий для полноценного обучения детей.

Далее, 07.11.2016 г. МКУ «Главстрой» представило дополнение правовой позиции, в котором просит обратить внимание на следующее.

Федеральное законодательство не устанавливает критериев функциональной и технологической связи товаров, работ или услуг. Основными критериями для определения технологической и функциональной взаимосвязи являются единая сфера применения товаров, их целевое назначение, сходная специфика и методы работы (Выдержка из Постановления Девятого арбитражного апелляционного суда №09АП-9685/2013-АК от 22.04.2013 г.). Согласно пояснению, указанному в Решении УФАС по Чувашской Республике – Чувашии №06-04/3763 от 19.05.2014 г., технологическая связь – это связь двух или нескольких товаров посредством функционального назначения, то есть в данном рассматриваемом случае речь идет о функциональном назначении всего объекта строительства МОБУ СОШ №18 в комплексе.

Техническое задание документации об аукционе, сформировано Заказчиком исходя из функционального назначения объекта строительства МОБУ СОШ №18 в комплексе, согласно потребностей общеобразовательного учреждения МОБУ СОШ №18 для полноценного и качественного обучения учащихся.

В том же решении УФАС по Чувашской Республике – Чувашии №06-04/3763 от 19.05.2014 г., четко обозначено, что доказательством технологической и функциональной связи является экономическая составляющая, то есть строительство, комплектация оборудованием и мебелью объекта должно финансироваться из единых целевых источников. В данном рассматриваемом случае объект комплексно финансируется целевым назначением согласно:

- государственной программы РФ «Развитие образования» на 2013- 2020 годы», утвержденной постановлением Правительства Российской Федерации от 15 апреля 2014 г. №295;

- государственной программы РС(Я) «Содействие созданию новых мест в общеобразовательных организациях Республики Саха (Якутия) в соответствии с прогнозируемой потребностью на 2016-2025 гг»;

- муниципальной программы «Комплексное развитие территорий ГО г.Якутск на 2013-2017 годы, утвержденной постановлением Окружной администрации г.Якутска №176п от 28.12.2012 г.

Также, указали на то, что доказательством того, что объект представляет единый неразрывный объект, с единым функциональным назначением и технологической связью, является проектно-сметная документация, прошедшая государственную экспертизу «под ключ», то есть в том числе спецификация на поставку мебели и

оборудования.

В соответствии с пунктом 1.2 Положения об организации строительства объектов «под ключ», утвержденного постановлением Госстроя СССР от 10.11.1989 №147, метод строительства объектов «под ключ» предусматривает обеспечение сооружения объектов, подготовленных к эксплуатации или оказанию услуг, на основе сосредоточения функций управления всеми стадиями инвестиционного процесса в одной организационной структуре и осуществляется как единый непрерывный комплексный процесс создания готовой строительной продукции. Согласно п.2 приложения к этому Приложению в договорную цену при строительстве объектов «под ключ» включается, помимо прочего, стоимость оборудования, мебели, инвентаря. Это позволяет объединить строительно-монтажные работы и закупку мебели и инвентаря, необходимого для эксплуатации готового объекта.

Пункт 3.14 Методики определения стоимости строительной продукции на территории РФ, утвержденной постановлением Государственного комитета РФ по строительству и жилищно-коммунальному комплексу от 05.03.2004 №15/1 (МДС 81-35.2004), устанавливает, что в сметную стоимость строительства в соответствии с техно-логической структурой капитальных вложений и порядком осуществления деятельности строительно-монтажных организаций может включаться стоимость строительных (ремонтно-строительных) работ; стоимость работ по монтажу оборудования (монтажных работ)⁴ затраты на приобретение (изготовление) оборудования, мебели, инвентаря и прочие затраты.

Выполнение строительно-монтажных работ по строительству объекта и оборудование внутренних помещений необходимым инвентарем и мебелью направлены на достижение единой цели – приведение здания школы в состояние, пригодное для осуществления образовательной деятельности.

Просят обратить внимание на то, что техническое задание документации об аукционе, сформировано Заказчиком исходя из спецификации проектно-сметной документации.

Дополнительно указывается, что в жалобе Заявитель акцентирует внимание УФАС, что в закупке могут принять участие только «универсальные поставщики», что ведет к ограничению конкуренции».

Предметом данного электронного аукциона являлось право на заключение государственного контракта на поставку и монтаж оборудования, а не на изготовление предмета закупки, поэтому участником закупки может выступать любое юридическое, физическое лицо, индивидуальный предприниматель, в том числе лицо, не являющееся производителем требуемого к поставке товара, готовое поставить товар, отвечающий потребностям заказчика. Отсутствие у каких-либо лиц, заинтересованных в заключении контракта, возможности поставить товар, соответствующий потребностям заказчика, не свидетельствует о нарушении заказчиком прав этих лиц, а также об ограничении заказчиком числа участников закупки (данный вывод подтверждается постановлением Арбитражного суда Волго-Вятского округа по делу №А11-8121/2014 от 13.07.2015 г.).

Кроме того, отмечается, что п.5.4.2 проекта муниципального контракта, предусмотрена обязанность поставщика привлечь к исполнению контракта соисполнителей, то есть в случае отсутствия у поставщика какого-либо товара, он может привлечь в качестве соисполнителей других поставщиков для выполнения контракта. На территории РФ действуют сотни если не тысячи предприятий малого и среднего бизнеса, специализирующихся комплектованием оборудованием и мебелью специализированных учреждений: школ, детских

садов, больниц и т.д. Ни что не мешает заявителю развивать свой бизнес и специализироваться на универсальном комплектовании. Кроме того, на участие в электронном аукционе было подано 4 заявки. Заявителем не доказано, что условия были сформированы таким образом, чтобы ограничить круг потенциальных поставщиков.

07.11.2016 г. исх.письмом №5/26 ОА ГО г.Якутска в дополнение к пояснению по жалобе поступили следующие пояснения. В соответствии с условиями реализации основной образовательной программы по каждому уровню образования, изложенными в IV разделе Приказов Минобрнауки России от 6 октября 2009 г. №373, от 17 декабря 2010 г. №1897, от 17 мая 2012 г. №413 и в III разделе Приказа Минобрнауки России от 17 октября 2013 г. №1155, требования к условиям реализации основной образовательной программы начального общего образования представляют собой систему требований к кадровым, финансовым, материально-техническим и иным условиям реализации основной образовательной программы начального общего образования и достижения планируемых результатов начального общего образования.

Согласно указанным приказам, финансовые условия реализации основной образовательной программы общего образования должны:

- обеспечивать организации, осуществляющей образовательную деятельность возможность исполнения требований Стандарта;
- обеспечивать реализацию обязательной части основной образовательной программы начального общего образования и части, формируемой участниками образовательных отношений вне зависимости от количества учебных дней в неделю;
- отражать структуру и объем расходов, необходимых для реализации основной образовательной программы начального общего образования и достижения планируемых результатов, а также механизм их формирования.

Материально-техническая база реализации основной образовательной программы начального общего образования, основного общего, среднего общего образования должна соответствовать действующим санитарным и противопожарным нормам, нормам охраны труда работников организаций осуществляющих образовательную деятельность.

14.11 2016 г. МКУ «Главстрой» был направлен следующий ответ на определение об отложении рассмотрения дела.

В соответствии с Распоряжением Правительства РФ от 18 апреля 2016 г. №713-р в 2016 году бюджету РС(Я) предоставлена субсидия из федерального бюджета на создание новых мест в общеобразовательных организациях в рамках подпрограммы «Развитие дошкольного, общего и дополнительного образования детей» государственной программы Российской Федерации «Развитие образования» на 2013-2020 годы в размере 387 767 200 руб. Распоряжением Правительства РС(Я) от 25 августа 2016 г. №964-р утвержден план финансирования реализации мероприятий по содействию созданию новых мест в общеобразовательных организациях РС(Я) в соответствии с прогнозируемой потребностью на 2016 год, в котором предусмотрена федеральная субсидия в размере 255 432 100 рублей на строительство и оснащение объекта «Школа на 360

учащихся в п.Геологов г.Якутска 11 квартал».

В соответствии с соглашением от 20.04.2016 г. 303-2016-8 и дополнительным соглашением к нему №1 от 22.08.2016 г. из государственного бюджета РС(Я). Таким образом, строительство и оснащение объекта финансируется целевым назначением.

Кроме того, приказом Министерства образования и науки РФ от 30 марта 2016 г. №336 утвержден перечень средств обучения и воспитания, необходимых для реализации образовательных программ среднего общего образования, соответствующих современным условиям обучения, необходимого при оснащении общеобразовательных организаций в целях реализации мероприятий по содействию созданию в субъектах РФ новых мест в общеобразовательных организациях и требования к функциональному оснащению общеобразовательных организаций указанными средствами обучения и воспитания. В данный перечень включены мебель, компьютерная техника, диски и пр. В связи с тем, что оснащение школы финансируется целевым назначением, формирование закупки произведено в соответствии с указанным приказом.

15.11.2016 г. от Окружной Администрации г.Якутска поступили пояснения (вх.№9123) следующего содержания. Согласно Приказу от 30.03.2016 г. №336 Министерства образования и науки РФ «Об утверждении перечня средств обучения и воспитания, необходимых для реализации образовательных программ начального общего, основного общего и среднего общего образования, соответствующих современным условиям обучения, необходимого при оснащении общеобразовательных организаций в целях реализации мероприятий по содействию созданию в субъектах РФ новых мест а общеобразовательных организациях, критериев его формирования и требований к функциональному оснащению, а также норматива стоимости оснащения одного места обучающегося указанными средствами обучения и воспитания предметы, требуемые к поставке должны быть в едином комплекте.

Критерии формирования перечня средств обучения и воспитания, необходимых для реализации образовательных программ начального общего, основного общего и среднего общего образования, соответствующих современным условиям обучения, разработаны в соответствии с действующими санитарно-эпидемиологическими и гигиеническими требованиями, строительными нормами и правилами, противопожарными нормами, требованиями федеральных государственных образовательных стандартов общего образования, государственными стандартами и техническими регламентами согласно приложению №2 данного приказа и критериями для этого являются: возможность формирования средств обучения и воспитания в функционально-связанные системы (модули) под конкретные виды деятельности обучающихся; возможность использования средств обучения и воспитания для выполнения различных функций обучения и воспитания; доступность использования средств обучения и воспитания всеми категориями обучающихся общеобразовательных организаций, реализующих образовательные программы начального общего основного общего и среднего общего образования; адаптация обучающихся к профессиональной среде; безопасность использования средств обучения и воспитания.

Указывает, что заказчиком ранее были опубликованы электронные аукционы на поставку оборудования в новое здание МОБУ ООШ №18 г.Якутска с целью создания доступной без барьерной среды (№0116300000116000894) и поставка оборудования для столового помещения (№0116300000116000889), который доказывает, что у заказчика отсутствует умысел укрупнения и включения в один лот

функционально и технологически несвязанных между собой товаров, работ и услуг. Приложена аукционная документация.

Кроме того, поясняют, что заказчиком в электронном аукционе «0116300000116000920 правомерно объединены в один лот предмет закупки на поставку учебно-наглядного и учебно-лабораторного технического оборудования, а также правомерно включены в предмет закупки компьютеры, многофункциональные устройства, программное обеспечение для мобильных компьютеров, поскольку требования к товару установлены в соответствии с потребностями заказчика и не противоречат требованиям ФЗ №44 «О контрактной системе».

Дополнительно сообщили, что комплекс оснащения представляет собой не отдельные независимые установки, а осуществляющие завершённый образовательный процесс, единую технологичную систему, взаимосвязь и координация которой происходит посредством информационно-управляющей системы с программным обеспечением. При невозможности совмещения оборудования в единую систему процесс обучения будет неэффективен.

Таким образом, полная комплектация оснащения учебных кабинетов и в целом образовательного учреждения должна производиться не заказчиком, поскольку эта задача не может быть выполнена в силу объективных причин требований к ГОСТУ, СанПиНа и т.д., а специализированными организациями, юридическими лицами или индивидуальными предпринимателями в деятельность по ОКВЭД которых присутствует производство и поставка учебного оборудования, мебели, наглядных пособий, учебников или деятельность по ОКВЭД по оказанию услуг по комплектации учебного оборудования, т.е. данные лица могут быть дистрибьютерами или модераторами других производителей.

16.11.2016 поступило ходатайство МКУ «Главстрой» о привлечении заинтересованных лиц – Министерство архитектуры и строительного комплекса РС(Я) и Министерство образования РС(Я). Определением от 17.11.2016 г. вышеуказанные лица были привлечены к участию в деле в качестве заинтересованных лиц.

В адрес Якутского УФАС России 25.11.2016 г. поступило ходатайство о приобщении к материалам дела копий документов, подтверждающих соответствие поставляемого ООО «Промнет» учебного оборудования требованиям нормативных документов (сертификатов соответствия).

Якутским УФАС России в ходе рассмотрения дела, в действиях (бездействии) МКУ «Главстрой» ГО г.Якутск обнаружены признаки иного нарушения антимонопольного законодательства, чем нарушение, по признакам которого было возбуждено дело, а именно признаки нарушения ч. 1 ст.17 Закона о защите конкуренции.

Частью 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции установлено, что 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:

1) 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;

2) создание участнику торгов, запроса котировок, запроса предложений или нескольким участникам торгов, запроса котировок, запроса предложений преимущественных условий участия в торгах, запросе котировок, запросе предложений, в том числе путем доступа к информации, если иное не установлено федеральным законом;

3) нарушение порядка определения победителя или победителей торгов, запроса котировок, запроса предложений;

4) участие организаторов торгов, запроса котировок, запроса предложений или заказчиков и (или) работников организаторов или работников заказчиков в торгах, запросе котировок, запросе предложений.

Определением от 28.11.2016 г. рассмотрение дела было отложено на 13.12.2016 г. В соответствии с ч.1 ст.48.1 Закона о защите конкуренции, перед окончанием рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства при установлении в действиях (бездействии) ответчика по делу нарушения антимонопольного законодательства комиссия принимает заключение об обстоятельствах дела.

Заключение об обстоятельствах дела было принято Комиссией Якутского УФАС 05.12.2016 г.

12.12.2016 г. поступил отзыв МКУ «Главстрой» на заключение об обстоятельствах дела. Ответчик не согласен с заключением об обстоятельствах дела, в связи со следующим. Исходя из положений ст.6-8, 13, ФЗ от 05.04.2013 г. №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», основной задачей законодательства, устанавливающего порядок проведения торгов, является не столько обеспечение максимально широкого круга участников аукциона, сколько выявление в результате торгов лица, исполнение договора которым в наибольшей степени будет отвечать потребностям заказчика и целям эффективного использования денежных средств в условиях добросовестной конкуренции, а также достижению целей и реализации мероприятий, предусмотренных государственными программами Российской Федерации.

Рассматриваемый электронный аукцион был объявлен для эффективного использования денежных средств и достижения целей государственной программы РФ «Развитие образования» на 2013-2020 годы», утвержденный постановлением Правительства РФ от 15 апреля 2014 г. №295 по созданию новых учебных мест вводимой в эксплуатацию СОШ №18.

Приказом Министерства образования и науки РФ от 30 марта 2016 г. №336 утвержден перечень средств обучения и воспитания, необходимых для реализации образовательных программ среднего общего образования, соответствующих современным условиям обучения, необходимого при оснащении образовательных организаций в целях реализации мероприятий по содействию созданию в субъектах РФ (исходя из прогнозируемой потребности) новых мест в общеобразовательных организациях и требования к функциональному оснащению общеобразовательных организаций указанными средствами обучения и воспитания.

В данный перечень включены мебель, компьютерная техника, медицинский кабинет, сд-диски и пр.

В связи с тем, что оснащение школы финансируется целевым назначением, формирование закупки было произведено в соответствии с указанным приказом.

Предметом данного электронного аукциона являлось право на заключение государственного контракта на поставку и монтаж оборудования, а не на изготовление предмета закупки, поэтому участником закупки может выступать любое юридическое, физическое лицо, индивидуальный предприниматель, в том числе лицо, не являющееся производителем требуемого к поставке товара, готовое поставить товар, отвечающий потребностям заказчика. Отсутствие у каких-либо лиц, заинтересованных в заключении контракта, возможности поставить товар, соответствующий потребностям заказчика, не свидетельствует о нарушении заказчиком прав этих лиц, а также об ограничении заказчиком числа участников закупки (данный вывод подтверждается постановлением Арбитражного суда Волго-Вятского округа по делу №А11-8121/2014 от 13.07.2015 г.).

Учитывая изложенное, заказчик, руководствуясь действующим законодательством, для своевременного и полного удовлетворения потребности в товаре либо услуге имеет право самостоятельно устанавливать перечень закупаемых товаров.

Кроме того, п.5.4.2 проекта муниципального контракта, предусмотрена обязанность поставщика привлечь к исполнению контракта соисполнителей, то есть в случае отсутствия у поставщика какого-либо товара, он может привлечь в качестве соисполнителей других поставщиков для выполнения контракта.

Дополнительно, Ответчик указал, что заявителем по делу является ИП <***>, исходя из заявления, которого, объединение в один лот товаров не позволяет ему принять участие в закупке.

В соответствии с информацией, размещенной в Реестре закупок и заказов Единой информационной системе, данное лицо в качестве участника принимало участие в 5 закупках, при этом все закупки осуществлялись на территории Республики Дагестан и их объектами были: поставка продуктов, ремонт гравийной дороги, поставка бумаги, содержание и развитие зеленого хозяйства. По всем закупкам ИП не был признан победителем, однако его заявка была признана соответствующей требованиям документации о торгах.

В соответствии со сведениями, размещенными в ЕГРИП, ИП заявлен один вид экономической деятельности по ОКВЭД – 52.45.4 Розничная торговля техническими носителями информации. По своей сути ОКВЭД – это официально установленный перечень всех разрешенных видов деятельности, которыми может заниматься индивидуальный предприниматель. При этом, в указанных выше закупках, были предусмотрены коды ОКВЭД, не заявленные ИП в качестве вида деятельности, однако данное лицо подавало заявку на участие в закупках.

Кроме того, исходя из информации, которая размещена в Реестре жалоб ЕИС, ИП <***> подает жалобы на закупки, которые превышают сумму в 50 млн.руб., объектом которых является строительство социально значимых объектов, либо оказание социально-значимых услуг, при этом заявитель не подает заявки на участие, в связи с чем можно сделать вывод, что действия ИП <***> не направлены на установление равных условий для всех участников закупки, а в первую очередь для возможности его участия в закупках.

В соответствии с ч.2 ст.45.1 Закона о защите конкуренции, каждое лицо, должно раскрыть доказательства, на которые оно ссылается как на основание своих требований и возражений, перед другими лицами, участвующими в деле, в пределах срока, установленного комиссией. Заявителем не представлены

доказательства, подтверждающего невозможность подачи им заявки на участие в аукционе.

Ответчиком, на заседании Комиссии 13.12.2016 г. было представлено ходатайство о привлечении заинтересованного лица – Министерства финансов РС(Я). Ходатайство Комиссией Якутского УФАС не было удовлетворено, в связи с отсутствием объективных причин для привлечения Министерства финансов РС(Я) к участию в рассматриваемом деле.

В результате проведенного анализа материалов, полученных в ходе рассмотрения заявления, иных материалов антимонопольного дела, Комиссией Якутского УФАС России установлено следующее.

13 августа 2016 года уполномоченным органом на сайте оператора электронной площадки ООО «РТС-тендер» и на официальном сайте единой информационной системы размещено извещение №0116300000116000920 о проведении электронного аукциона на поставку мебели и иного оборудования, приобретаемого для оснащения нового здания МОБУ СОШ №18 г.Якутска и аукционная документация.

Документация об аукционе разработана в соответствии с положениями Федерального закона от 05 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

Начальная (максимальная) цена контракта составила 54 750 000,00 руб. На момент направления определения, контракт заключен с ООО "ПРОМНЕТ" по цене 54 476 250,00.

Документацией установлены следующие требования и условия.

Сроки поставки товара или завершения работы либо график оказания услуг	Срок поставки товара в помещение нового здания МОБУ ООШ № 18 – с момента заключения контракта в течение 30 (тридцати) календарных дней. Срок сборки – в течение 5 (пяти) календарных дней с момента поставки; Срок монтажа (установки) - в течение 2 (двух) календарных дней с момента завершения сборки; Срок подключения технологического оборудования – в течение 1 (одного) календарного дня с момента завершения монтажа;
------------------------------------------------------------------------	-----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------

	<p>Срок уборки мусора - в течение 1 (одного) календарного дня с момента завершения подключения технологического оборудования;</p> <p>Срок проведения инструктажа персонала – в течение 1 (одного) календарного дня с момента завершения уборки мусора.</p>
Начальная (максимальная) цена контракта	54 750 000 (Пятьдесят четыре миллиона семьсот пятьдесят тысяч) рублей 00 копеек.
Сведения о включенных (невключенных) в цену товара, работ, услуг, расходах, в том числе расходах на перевозку, страхование, уплату таможенных пошлин, налогов, сборов и других обязательных платежей	<p>Цена Контракта включает общую стоимость всех товаров, уплачиваемую Заказчиком Поставщику за полное выполнение Поставщиком своих обязательств по поставке товаров по Контракту.</p> <p>Стоимость упаковки, фурнитуры, сборочных, установочных (с выполнением всех необходимых работ для обеспечения бесперебойного функционирования, в том числе выравнивания), погрузочно-разгрузочных, пусконаладочных работ, транспортные расходы, расходы по уборке и вывозу упаковочного материала, таможенному оформлению и страхованию товара и иные расходы, связанные с поставкой товара, установка в помещении Заказчика и инструктаж по эксплуатации товара включены в Цену Контракта.</p>

Якутским УФАС установлено, что Документацией открытого аукциона в электронной форме обозначен **ОДИН ЛОТ**, в соответствии с частью 3 аукционной документации «Описание объекта закупки на поставку мебели и иного оборудования, приобретаемого для оснащения нового здания МОБУ СОШ №18 г. Якутска», необходимо поставить товары по следующим категориям: «Специализированная мебель и системы хранения» - в т.ч. столы, стулья, шкафы, доски; «Технические средства обучения» - в т.ч. интерактивный программно-аппаратный комплекс, компьютеры, сетевые фильтры, планшеты, МФУ; «Демонстрационное оборудование и приборы» - в зависимости от класса, в т.ч. комплект чертежных инструментов классных, Лабораторно-технологическое оборудование; Электронные средства обучения (CD, DVD, видеофильмы, интерактивные плакаты, лицензионное программное обеспечение); Демонстрационные учебно-наглядные пособия; Образовательный модуль для углубленного изучения робототехники и подготовки к соревнованиям; Образовательный модуль для углубленного изучения механики,

мехатроники, систем автоматизированного управления и подготовки к участию в соревнованиях WorldSkills; Оборудование универсального спортивного зала; Игры и игрушки; оборудование медицинского кабинета.

В документации указаны следующие разделы: Входная зона, гардероб, библиотека, Многофункциональный актовый зал, Столовая и пищеблок, Коридоры и рекреации, Административные кабинеты, Учительская, Комплекс оснащения кабинета психолога, Комплекс оснащения предметных кабинетов, Лаборатория 3D моделирования и прототипирования, Модуль автоматизированных технических систем, Кабинет проектно-исследовательской деятельности в начальной школе, Спортивный комплекс, Игровая в начальной школе, Медицинский кабинет.

Согласно документации, требуется поставить – интерактивную стойку и зарядку для мобильных телефонов для установки при входе в школу; компьютеры и комплектующие; различные мультимедийные устройства, в том числе интерактивные доски; мебель (для гардероба, библиотеки, актового зала, столовой, административных кабинетов, предметных кабинетов) ; игрушки и настольные игры; стенды; электронные средства обучения; демонстрационные учебно-наглядные пособия; приборы для кабинетов химии, черчения, физики, механики, технологии, математики, домоводства, столярного дела, основы безопасности жизнедеятельности, лаборатории 3D моделирования, автоматизированных технических систем; полное оборудование спортивных залов (табло, мебель, спортивные игры, гимнастическое оборудование, для легкой атлетики снаряженная, тренажеры, оборудование для фитнеса и хореографии, для занятий гимнастикой, акробатикой, единоборствами), оборудование для медицинского кабинета (мебель, стерилизаторы, небулайзер, облучатель, аппарат Ротта, холодильник и др.)

Таким образом, анализ технического задания документации электронного аукциона, позволяет сделать вывод, что закупаемые товары не однородны, имеют различные свойства и включены в один лоты.

Заключение об обстоятельствах дела, изготовленное 05 декабря 2016 года, содержит вывод Комиссии Якутского УФАС России о том, что действия МКУ «Главстрой» ГО г.Якутск по объединению в один крупный лот открытого аукциона в электронной форме разнородные товары, сузили круг потенциальных участников размещения заказа, которые могут принять участие в аукционе по отдельным товарам или группам таких товаров, является нарушением ч.1 ст.17 Закона о защите конкуренции.

Доводы ответчика несостоятельны в связи со следующим.

Зависимость составления/разделения лотов в пределах одной конкурсной процедуры прямым образом не связано с источником финансирования аукциона, а также функциональной взаимосвязи, требуемых к поставке товаров.

Довод ответчика, озвученный при рассмотрении дела о том, что в случае разделения закупки на несколько лотов приведет к срыву сроков поставки необходимых товаров не находит своего подтверждения. У Заказчика имелась возможность установить единую дату поставки продукции по нескольким лотам (например, отдельно мебель для учебных кабинетов и административного назначения, отдельно комплектация кабинетов и пр.), в том числе в составе одного открытого электронного аукциона.

Дополнительных доводов касательно невозможности разделения на отдельные лоты, требуемых к поставке товаров в данном открытом аукционе, ответчик не представил.

Целями Закона о защите конкуренции являются обеспечение единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности в Российской Федерации, защита конкуренции и создание условий для эффективного функционирования товарных рынков (часть 2 статьи 1 Закона).

Частью 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции установлено, что 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:

1) 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;

2) создание участнику торгов, запроса котировок, запроса предложений или нескольким участникам торгов, запроса котировок, запроса предложений преимущественных условий участия в торгах, запросе котировок, запросе предложений, в том числе путем доступа к информации, если иное не установлено федеральным законом;

3) нарушение порядка определения победителя или победителей торгов, запроса котировок, запроса предложений;

4) участие организаторов торгов, запроса котировок, запроса предложений или заказчиков и (или) работников организаторов или работников заказчиков в торгах, запросе котировок, запросе предложений.

При размещении заказа заказчик наделен правом самостоятельного выделения лотов, однако подобное объединение не должно входить в противоречие с общими принципами Закона о контрактной системе в части обеспечения потенциальным претендентам гарантий по реализации их права на участие в торгах, эффективность использования бюджетных средств и развитие добросовестной конкуренции, а также соблюдать требования статьи 17 Закона о защите конкуренции, запрещающей совершение любых действий, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции при проведении торгов.

Частью 6 статьи 24 Закона о контрактной системы установлено, что при осуществлении закупки путем проведения конкурса или закрытого аукциона могут выделяться лоты, в отношении которых в извещении о проведении открытого конкурса, конкурса с ограниченным участием или двухэтапного конкурса либо приглашении принять участие в закрытом конкурсе, закрытом конкурсе с ограниченным участием, закрытом двухэтапном конкурсе или закрытом аукционе, в конкурсной документации, документации об аукционе отдельно указываются объект закупки, начальная (максимальная) цена контракта и ее обоснование в соответствии со статьей 22 настоящего Федерального закона, сроки и иные

условия поставки товара, выполнения работы или оказания услуги. Участник закупки подает заявку на участие в конкурсе или аукционе в отношении определенного лота. В отношении каждого лота заключается отдельный контракт.

Укрупнение лота устанавливает дополнительные барьеры для узкоспециализированных предприятий и компаний, производящих (выполняющих, оказывающих) определенные товары, работы, услуги. Такое укрупнение может приводить к ограничению количества участников процедуры закупки.

По мнению Якутского УФАС России, содержание в одном лоте различных товаров (укрупнение лота), которые могут быть поставлены отдельно, влечет за собой ограничение конкуренции при проведении торгов ввиду сокращения числа хозяйствующих субъектов, которые могли бы принять участие в аукционе по отдельным товарам или группам товаров, в случае разделения на лоты.

В извещении о проведении открытого аукциона в электронном виде указано, что предметом контракта является поставка мебели и иного оборудования, приобретаемого для оснащения нового здания МОБУ СОШ №18 г.Якутска. В соответствии с извещением, код по ОКПД2 требуемой к поставке товаров - 32.99.53.130 – «Приборы, аппаратура и устройства учебные демонстрационные».

Вместе с тем в аукционную документацию включены такие группы товаров, как - «Приборы, аппаратура и устройства учебные демонстрационные».

В указанную группу не входит мебель, спортивный инвентарь, медицинское оборудование, компьютерное и т.п.

Например, как следует из материалов дела, ИП <***> осуществляет вид деятельности по ОКВЭД 52.45.4 «розничная торговля техническими носителями информации (с записями и без записей)». Эта группировка включает: - розничную торговлю аудио- и видеокассетами (с записями и без записей), грампластинками, компакт - дисками и др. - розничную торговлю литературными, учебными и т.п. изданиями на технических носителях информации.

Объединение заказчиком в один лот поставки различных товаров, которые могут быть выполнены разными поставщиками, ограничило число потенциальных участников размещения заказа и лишило (в том числе и ИП <***>) возможности подать заявку на участие в аукционе. Поскольку хозяйствующие субъекты не имели возможности исполнить его в части поставки непрофильного своей деятельности оборудования.

Аналогично, другие хозяйствующие субъекты (осуществляющие свою деятельность на всей территории РФ), которые поставляют или являются производителями части требуемой к поставке продукции (например, мебели, оборудования для спортивного зала, медицинского кабинета, наглядно-демонстрационных материалов, игрушек, интерактивного оборудования) не могут принять участие в рассматриваемой закупке поскольку не имеют возможности поставить все требуемые к поставке товары. При этом, начальная максимальная цена договора является крупной – более 50 000 000 рублей, а количество требуемой к поставке товаров – более 1200 различных наименований.

Соответственно, в случае разделения крупного лота на несколько, количество потенциальных участников аукциона увеличится.

Таким образом, действия МКУ «Главстрой» ГО г.Якутск по объединению в один лот открытого аукциона в электронной форме разнородных товаров, которые не являются одноименными и относятся к разным группам товаров, сузили круг потенциальных участников размещения заказа, которые могли принять участие в аукционе по отдельным товарам или группам таких товаров, тем самым МКУ «Главстрой» ГО г.Якутск нарушило ч.1 ст.17 Закона о защите конкуренции.

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 3 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать МКУ «Главстрой» ГО г. Якутск нарушившим часть 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»;
2. Предписание не выдавать в связи с заключением и исполнением контракта;
3. Направить материалы дела должностному лицу для возбуждения административного производства.

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

Решение и (или) предписание территориального антимонопольного органа могут быть также обжалованы в коллегиальный орган федерального антимонопольного органа.