

Департамент муниципального заказа
администрации г. Красноярска
660049, г. Красноярск, ул. Карла Маркса, 95

ООО «РОСО»
660093, г. Красноярск,
пр. Красноярский рабочий, 150

ООО ЧОО «Илир»
660030, г. Красноярск, ул. 9 мая, 10, пом. 416

РЕШЕНИЕ

по делу № 47-17-19 (024/01/17-271/2019) о нарушении антимонопольного законодательства

«25» сентября 2019 года

г.Красноярск

Резолютивная часть решения оглашена по окончании рассмотрения дела 12.09.2019.

В полном объеме решение изготовлено 25.09.2019.

Комиссия Красноярского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: председатель Комиссии – <...>, заместитель руководителя управления; члены Комиссии – <...>, начальник правового отдела, <...>, заместитель начальника отдела контроля органов власти (далее по тексту – Комиссия), рассмотрев дело № 47-17-19 (024/01/17-271/2019) о нарушении антимонопольного законодательства, возбужденное в отношении Департамента муниципального заказа Администрации г. Красноярска (660049, г. Красноярск, ул. Карла Маркса, 95; ИНН 2466203803, далее по тексту – Департамент муниципального заказа, Департамент) по признакам нарушения запрета, установленного пунктом 3 части 1 статьи 17 ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в нарушении порядка

определения победителя электронного аукциона по извещению № 0119300019816001610,

в присутствии представителя Департамента муниципального заказа <...> (доверенность № 4 от 14.01.2019), в отсутствие представителей иных лиц, участвующих в деле, надлежащим образом уведомленных о времени и месте его рассмотрения,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Красноярского УФАС России поступило обращение Прокуратуры г.Красноярска (вх. №4425 от 22.03.2017; исх.№1-43в-2017 от 20.03.2017) о результатах проведенной проверки соблюдения законодательства о бюджете, размещении заказа при организации охраны зданий и помещений администрации города.

К делу № 41-16-17 также были приобщены материалы по обращению (вх. № 2543 от 21.02.2017; исх. № 216-28-17 от 13.02.2017) ГСУ СК России по Красноярскому краю о рассмотрении по существу заявления ООО ЧОО «ИЛИР».

По результатам рассмотрения указанных обращений в связи с выявлением в действиях Администрации г. Красноярска и ООО «РОСО» признаков нарушения пункта 4 статьи 16 ФЗ «О защите конкуренции», выразившихся в достижении соглашения между последними, реализованного посредством заключения договоров № 199-22 от 29.12.2016, № 208-22 от 29.12.2016, № 201-22 от 29.12.2016, № 202-22 от 29.12.2016, № 203-22 от 29.12.2016, № 204-22 от 29.12.2016, № 205-22 от 29.12.2016, приказом Красноярского УФАС России от 28.03.2017 № 81 возбуждено дело № 41-16-17 о нарушении антимонопольного законодательства.

Определением от 19.04.2019 из дела № 41-16-17 в отдельное производство выделены материалы, указывающие на нарушение Департаментом муниципального заказа запрета, установленного пунктом 3 части 1 статьи 17 ФЗ «О защите конкуренции», выделенному делу присвоен номер <...> -17-19 (024/01/17-271/2019).

Приказом руководителя Красноярского УФАС России № 134 от 20.05.2019 создана Комиссия по рассмотрению дела № 47-17-19 (024/01/17-271/2019).

Определением от 21.05.2019 к участию в деле в качестве ответчика привлечен Департамент муниципального заказа, в качестве заинтересованных лиц: ООО «РОСО», ООО ЧОО «ИЛИР», рассмотрение дела назначено на 19.06.2019.

Определением от 19.06.2019 рассмотрение дела отложено в связи с принятием заключения об обстоятельствах дела, рассмотрение дела назначено на 27.08.2019.

Копия заключения об обстоятельствах дела направлена в адрес лиц, участвующих в деле, 24.09.2019.

Письмом исх.№ 12189 от 31.07.2019 Комиссия уведомила лиц, участвующих в деле, о переносе рассмотрения дела на 12.09.2019.

Кроме того, определением от 31.07.2019 продлен срок рассмотрения настоящего дела до 21.02.2020.

До заседания Комиссии от ООО «РОСО» поступили письменные пояснения по делу, согласно которым ООО «РОСО» с выводами, изложенными в заключении об

обстоятельствах дела несогласно, полагает, что в действиях Департамента признаки нарушения антимонопольного законодательства отсутствуют.

12 сентября 2019 года дело рассмотрено в присутствии представителя Департамента муниципального заказа <...> (доверенность № 4 от 14.01.2019), в отсутствие представителей иных лиц, участвующих в деле, надлежащим образом уведомленных о времени и месте его рассмотрения.

Представитель ответчика представил возражения на заключение об обстоятельствах дела, просила рассмотрение дела прекратить в связи с отсутствием нарушения антимонопольного законодательства в действиях Департамента.

Согласно письменным и устным пояснениям представителя ответчика, данным при рассмотрении дела, отклонение заявки ООО ЧОО «ИЛИР» носило правомерный характер, у аукционной комиссии отсутствовала возможность запросить сведения, необходимые для признания документов, представленных в составе заявки ООО ЧОО «ИЛИР», соответствующей требованиям документации, что было сделано судом в рамках рассмотрения дела № А33-2946/2017. В этой связи, Департамент муниципального заказа действовал в рамках предоставленных ему как уполномоченному органу полномочий и не допустил нарушения требований антимонопольного законодательства. В этой связи, представить Департамента просила рассмотрение дела прекратить в связи с отсутствием нарушения требований антимонопольного законодательства.

Согласно письменным и устным пояснениям представителя ООО «РОСО» общество не согласно с вменяемым Департаменту нарушением, поскольку само по себе признание заявки участника торгов соответствующей аукционной документации не влечет победу такого участника в торгах. В этой связи, полагала что Департаментом порядок определения победителя торгов не нарушен, просила прекратить рассмотрение настоящего дела.

Рассмотрев имеющие в деле доказательства, заслушав представителя Департамента муниципального заказа, Комиссия пришла к выводу о том, что доказательств, имеющих в материалах дела достаточно для принятия законного, обоснованного и мотивированного решения.

При рассмотрении дела № 47-17-19 (024/01/17-271/2019) Комиссией установлены следующие обстоятельства, имеющие значение для рассмотрения дела.

30.12.2016 Администрацией г. Красноярска было размещено извещение № 0119300019816001610 о проведении электронного аукциона на право заключения муниципального контракта на оказание услуг охраны для Администрации города Красноярска в 2017 году у субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций, в период с 10.02.2017 по 31.12.2017.

Заказчиком выступила Администрация г.Красноярска, уполномоченный орган – Департамент муниципального заказа Администрации г.Красноярска.

Начальная (максимальная) цена контракта составила 5 679 171,47 рубль, источник финансирования – бюджет г.Красноярска.

Дата и время начала подачи заявок 30.12.2016 в 09:35. Дата и время окончания подачи заявок 16.01.2017 в 09:00.

Дата окончания срока рассмотрения первых частей заявок участников 20.01.2017.

Дата проведения аукциона в электронной форме 23.01.2017.

Согласно протоколу рассмотрения заявок, на участие в электронном аукционе, на оказание услуг охраны для администрации города Красноярск в 2017 году у субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций от 20.01.2017, заявки на участие в торгах поданы 6 участниками.

Согласно протоколу подведения итогов электронного аукциона, на оказание услуг охраны для администрации города Красноярск в 2017 году у субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций от 24.01.2017 участие в аукционе принимали ООО ЧОО «ИЛИР» и ООО «РОСО», заявки обоих участников признаны аукционной комиссией не соответствующими аукционной документации, аукцион признан несостоявшимся.

Заявка ООО ЧОО «ИЛИР» отклонена аукционной комиссией по причине не соответствия количества единиц служебного оружия, имеющегося у участника закупки количеству, указанному в разделе 4 и Приложении 1 к документации об электронном аукционе.

Не согласившись решением аукционной комиссии, ООО ЧОО «ИЛИР» была подана жалоба в Красноярское УФАС России.

Решением Комиссии Управления по контролю в сфере закупок № 107 от 02.02.2017 действия аукционной комиссии признаны обоснованными.

Решением Арбитражного суда Красноярского края от 25.05.2017 по делу № А33-2946/2017 вышеуказанное решение Управления было признано недействительным. Судом установлено, что заявка ООО ЧОО «ИЛИР» соответствовала аукционной документации и не могла быть отклонена аукционной комиссией.

Суд установил, что в целях надлежащего исполнения контракта исполнитель обязан иметь в наличии 9 единиц служебного огнестрельного гладкоствольного или нарезного короткоствольного оружия для постовой охраны и 4 единицы гладкоствольного и нарезного короткоствольного оружия и/или огнестрельного оружия ограниченного поражения с патронами травматического действия и/или огнестрельного гладкоствольного длинноствольного оружия для оказания услуг пультовой охраны, всего 13 единиц оружия.

Судом было также установлено, что ООО ЧОО «Илир» в составе второй части заявки представлено разрешение на хранение и использование оружия, согласно которому у ООО ЧОО «Илир» имеется 11 единиц оружия, пять из которых короткоствольные нарезные пистолеты МР-71, а также заключение о выдаче ООО ЧОО «Илир» во временное пользование дополнительно 9 единиц короткоствольного нарезного оружия кал. 9 мм. Таким образом, ООО ЧОО «Илир» в составе второй части заявки были представлены документы о наличии в распоряжении общества 20 единиц служебного оружия, 14 из которых короткоствольные нарезные пистолеты кал. 9 мм.

То есть ООО ЧОО «ИЛИР» обладало необходимым количеством оружия для надлежащего исполнения контракта.

Постановлениями Третьего арбитражного апелляционного суда от 23.08.2017, Арбитражного суда Восточно-Сибирского округа от 13.12.2017 по тому же делу решение суда первой инстанции оставлено без изменения, апелляционная и кассационная жалобы Красноярского УФАС России без удовлетворения.

То есть, вступившим в законную силу решением Арбитражного суда Красноярского края от 25.05.2017 по делу № А33-2946/2017 отклонение заявки ООО ЧОО «ИЛИР» на участие в торгах по извещению № 0119300019816001610 признано незаконным.

На основании изложенного, Комиссия по рассмотрению дела № 47-17-19 (024/01/17-271/2019) о нарушении антимонопольного законодательства пришла к следующим выводам.

Согласно пункту 1 Положения о Департаменте муниципального заказа Администрации г. Красноярска (утверждено Распоряжением Главы г. Красноярска от 14.11.2007 № 242-р), Департамент муниципального заказа является органом, уполномоченным на осуществление функций по осуществлению закупок для муниципальных заказчиков, казенных учреждений, а также муниципальных бюджетных, автономных учреждений, унитарных предприятий города Красноярска (далее - Заказчики), в случаях и порядке, установленных законодательством.

Таким образом, Департамент муниципального заказа является уполномоченным органом для муниципальных заказчиков г.Красноярска, подведомственных им учреждений и предприятий.

Как было установлено Арбитражным судом Красноярского края при рассмотрении дела № А33-2946/2017, заявка ООО ЧОО «ИЛИР» аукционной документации соответствовала.

Учитывая, что заявка другого участника – ООО «РОСО», также была отклонена аукционной комиссией, то ООО ЧОО «ИЛИР» должно было быть признано победителем аукциона.

В соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 17 ФЗ «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.

С учетом обстоятельств, установленных судом при рассмотрении дела № А33-2946/2017, Комиссия приходит к выводу о том, что в действия Департамента муниципального заказа образуют нарушение запрета, установленного пунктом 3 части статьи 17 ФЗ «О защите конкуренции», выражающиеся в неправомерном отклонении заявки ООО ЧОО «ИЛИР», которое должно было быть признано победителем электронного аукциона по извещению № 0119300019816001610.

В свою очередь, доводы Департамента являются безосновательными, так как неправомерность отклонения заявки ООО ЧОО «ИЛИР» подтверждается вступившим в законную силу судебным актом.

Как указано в части 1 статьи 16 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации вступившие в законную силу судебные акты арбитражного суда

являются обязательными для органов государственной власти, органов местного самоуправления, иных органов, организаций, должностных лиц и граждан и подлежат исполнению на всей территории Российской Федерации.

Ввиду данной нормы, иные лица, кроме арбитражных судов вышестоящих инстанций, не обладают правом на пересмотр установленных судебным актом арбитражного суда обстоятельств и не вправе подвергать их сомнению.

С учетом изложенного, пояснения ответчика отклоняются Комиссией как противоречащие обстоятельствам, установленным вступившим в законную силу судебным актом – решением Арбитражного суда Красноярского края от 25.05.2017 по делу № А33-2946/2017.

Комиссия также отклоняет доводы ООО «РОСО» об отсутствии нарушений порядка определения победителя торгов, поскольку в данной конкретной ситуации признание заявки ООО ЧОО «ИЛИР» соответствующей требованиям аукционной документации привело бы к тому, что общество признавалось бы победителем торгов, поскольку фактическое участие в аукционе принимали только два лица: ООО «РОСО» и ООО ЧОО «ИЛИР», заявка ООО «РОСО» при этом была отклонена. Следовательно, если бы заявки ООО ЧОО «ИЛИР» не была отклонена аукционной комиссией общество было бы признано победителем торгов и получило право на заключение муниципального контракта.

В свою очередь, необоснованное отклонение заявки ООО ЧОО «ИЛИР» лишило общество права на заключение контракта, что означает создание препятствий в доступе на рынок обществу.

Кроме того, для определения факта нарушений пункта 3 части 1 статьи 17 ФЗ «О защите конкуренции» при проведении торгов необходимо определить временной интервал исследования, определить предмет торгов и установить состав хозяйствующих субъектов участвующих в торгах (с момента подачи заявки на участие в торгах) либо отказавшихся от участия в торгах в результате соглашения, но соответствующих требованиям к участникам торгов, которые предусмотрены документацией о торгах.

В соответствии со [статьей 4](#) ФЗ «О защите конкуренции» под товарным рынком понимается сфера обращения товара (в том числе товара иностранного производства), который не может быть заменен другим товаром, или взаимозаменяемых товаров (определенный товар), в границах которой (в том числе географических) исходя из экономической, технической или иной возможности либо целесообразности приобретатель может приобрести товар, и такая возможность либо целесообразность отсутствует за ее пределами.

В ходе рассмотрения дела в соответствии с пунктом 10.9 Приказа ФАС России от 28.04.2010 № 220 «Об утверждении Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке» проведен анализ состояния конкуренции на торгах по извещению № 0119300019816001610.

В соответствии с пунктом 10.9 Приказа по делам, возбужденным по признакам нарушения статьи 17 ФЗ «О защите конкуренции», анализ состояния конкуренции включает следующие этапы:

а) определение временного интервала исследования;

б) определение предмета торгов;

в) определение состава хозяйствующих субъектов, участвующих в торгах.

Временной интервал определен исходя из цели исследования, а именно анализа состояния конкурентной среды при проведении торгов по извещению № 0119300019816001610, и составил 25 календарных дней – с даты опубликования извещения о проведении электронных аукционов до даты их проведения, то есть период с 30.12.2017 по 23.01.2017.

Предметом торгов выступили услуги по вооруженной охране для нужд Администрации г.Красноярска.

В состав хозяйствующих субъектов, участвующих в торгах включаются все лица, принимавшие в них фактическое участие, то есть ООО «РОСО» и ООО ЧОО «ИЛИР».

В этой связи, как уже было отмечено выше, действия Департамента оказали прямое влияние на определение победителя торгов.

В результате исследования доказательств, Комиссия Красноярского УФАС России приходит к выводу о том, что в действиях ответчика имело место нарушение антимонопольного законодательства, которое создало препятствия ООО ЧОО «ИЛИР».

При этом доказательств принятия ответчиком всех зависящих от них мер по соблюдению действующего законодательства, равно как и доказательств, свидетельствующих о наличии препятствий для его соблюдения при рассмотрении дела Комиссией не установлено, ответчиками в материалы дела не представлено.

Исходя из этого, в деяниях ответчика усматривается вина, поскольку у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых ФЗ «О защите конкуренции» предусмотрена ответственность, но не были предприняты все зависящие от Департамента меры по их соблюдению.

Обстоятельств, влекущих прекращение производства по настоящему делу, не установлено, срок давности рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства, определяемый в соответствии со статьей 41.1 ФЗ «О защите конкуренции» не истек.

В части выдачи ответчикам обязательного для исполнения предписания Комиссия отмечает следующее.

На момент оглашения резолютивной части решения по делу электронный аукцион по извещению № 0119300019816001610 признан несостоявшимся, в последующем на эти же услуги объявлены новые торги. Следовательно, у Комиссии отсутствуют правовые основания для выдачи ответчикам обязательного для исполнения предписания, равно как и для направления искового заявления в суд о признании торгов недействительными.

Таким образом, Комиссия считает доказанным факт нарушения Департаментом запрета, установленного пунктом 3 части 1 статьи 17 ФЗ «О защите конкуренции».

На основании изложенного и руководствуясь статьями 17, 23, 41, 45, 49 ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать Департамент муниципального заказа Администрации г.Красноярска нарушившим запрет, установленный пунктом 3 части 1 статьи 17 ФЗ «О защите конкуренции» в части нарушения порядка определения победителя электронного аукциона по извещению № 0119300019816001610.

2. По причине признания электронного аукциона по извещению № 0119300019816001610 несостоявшимся обязательное для исполнения предписание ответчику не выдавать, в арбитражный суд с иском о признании торгов недействительными, не обращаться.

Настоящее решение может быть обжаловано в порядке, установленном статьей 52 Федерального закона 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в течение трех месяцев с момента вынесения решения.

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>

<...>