

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

об обстоятельствах дела № 014/01/17-01/2019

о нарушении антимонопольного законодательства

г.. Якутск

«23» апреля 2019 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) по рассмотрению дел о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

"..." – заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Республики Саха (Якутия), председатель Комиссии;

"..." – заместителя начальника отдела антимонопольного контроля Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия), член комиссии;

"..." – главный государственный инспектор отдела антимонопольного контроля Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия), член комиссии.

При участии в рассмотрении дела

от Прокуратуры г. Удачного – не явились, надлежащим образом уведомлены;

от администрации МО «город Удачный» - не явились, надлежащим образом уведомлены;

от ООО «СМК «Юбилейный» - не явились, надлежащим образом уведомлены.

рассмотрев дело № 014/01/17-01/2019, возбужденное по материалам проверки Прокуратуры города Удачного (письмо от 31.01.2019 г. № 17-2019-332) содержащие признаки нарушения антимонопольного законодательства в действиях администрации МО «город Удачный» и ООО «СМК «Юбилейный» при организации, проведении торгов и заключении муниципального контракта № 0116300011318000172-0139823-01 на выполнение работ по бетонированию дворовой территории от 07.11.2018 г., руководствуясь статьей 48.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) 14.02.2019 г. поступили материалы проверки Прокуратуры города Удачного (письмо от 31.01.2019 г. № 17-2019-332) содержащие признаки нарушения антимонопольного законодательства в действиях главы

Администрации МО «город Удачный» "...» при организации, проведении торгов и заключении муниципального контракта № 0116200011318000172-0139823-01 на выполнение работ по бетонированию дворовой территории от 07.11.2018 г.

Из материалов следует, что 16.10.2018 г. на официальном сайте <http://zakupki.gov.ru> было опубликовано извещение № 0116300011318000172 о проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения контракта на выполнение работ по бетонированию дворовой территории жилого дома 28.

Сроки выполнения работ: со дня подписания контракта по 30 ноября 2018 г.

Начальная (максимальная) цена контракта: 999 937,00 руб.

В Техническом задании указаны следующие объемы работ:

№	Наименование работ	Ед.изм.	Количество
	Разборка бетонных покрытий с помощью молотков отбойных	100 м3	0,3
	Устройство подстилающих и выравнивающих слоев оснований: из щебня	100 м3	0,15
	Укладка металлической сетки в цементобетонное дорожное покрытие	1 000 м2	0,15
	Устройство цементобетонных покрытий средствами малой механизации, толщиной слоя не менее 15 см, не более 20 см	1 000 м2	0,15
	Перевозка грузов, автомобилями на расстояние до 5 км (щебень)	1т	25,575
	Перевозка бетонных смесей и строительных растворов, автомобилями на расстояние до 5 км (бетон)	1т	73,1034

Согласно протоколу о рассмотрении заявок на участие в аукционе от 25.10.2018 г. на участие в торгах поступило две заявки, одна из которых была отклонена.

Согласно протоколу рассмотрения заявки единственного участника электронного аукциона от 25.10.2018 г. единственным участником аукциона и победителем признано ООО «Строительно-монтажный комплекс «Юбилейный» с суммой контракта 999 937,00 руб.

07.11.2018 г. между Администрацией МО «город Удачный» и ООО «СМК «Юбилейный» был заключен муниципальный контракт № 0116300011318000172-

0139823-01 на выполнение работ по бетонированию дворовой территории.

19.11.2018 г. был подписан Акт приемки выполненных работ № 12 на общую сумму 999 937,00 руб.

Платежными поручениями № 870548 от 28.11.2018 г. и № 889015 от 30.11.2018 г. была оплачена сумма 834 785,50 руб. (417 392,75 руб. каждое платежное поручение).

Из объяснений от 19.12.2018 г. инженера по надзору за зданиями и сооружениями администрации МО «город Удачный» "..." следует, что «контракт с ООО «СМК «Юбилейный» был заключен по итогам электронного аукциона. По контракту работы должны были быть произведены с момента заключения, т.е. 07.11.2018 г. сроком 14 дней, т.е. до 21.11.2018 г. При этом работы были выполнены ранее до заключения контракта в октябре 2018 г., подрядчики предоставили журнал производства работ с указанием выполненных работ, нами подписан акт выполненных работ главой администрации "...", заместителем главы "...", экономистом "...", мной – "...", со стороны подрядчика акт подписали "...", "... и "..., данный акт был датирован 21.11.2018 г., тогда как работы в ноябре согласно вышеуказанного контракта не проводились. Согласно технического задания утвержденного 01.10.2018 г. подрядчик обязан был забетонировать придомовую территорию жилого дома № 28 Нового города, площадью 150 кв.м. объемом не менее 15-20 см., ООО «СМК Юбилейный» в октябре 2018 г. самостоятельно делали вырубку и направляли на исследование уже ноябрем. Подрядчик приступил к работам в октябре до заключения муниципального контракта после состоявшихся торговых процедур».

Из протокола опроса от 20.12.2018 г. исполнительного директора ООО «СМК Юбилейный» "..." следует, что «между нами и администрацией МО «город Удачный» в 2018 г. было заключено два контракта, один из которых по выполнению работ по бетонированию придомовой территории жилого дома № 28 г. Удачного мкрн. Новый город. Работы по выполнению бетонирования по соглашению сторон были выполнены до заключения контракта, пока не лег снег, поскольку бетонировать в зимнее время фактически не представляется возможным. Учитывая наши длительные рабочие отношения по выполнению ранее заключенных контрактов, администрация по данной закупке проводила ранее аукцион, на который мы не вышли, в связи с допущенной ошибкой в техническом задании. Но при этом, зная, о том, что администрация будет размещаться уже с уточненным техническим заданием, мы согласились выполнить работы до заключения контракта. Аукцион состоялся 25.10.2018 г., контракт был заключен 07.11.2018 г., сроком исполнения 14 дней. Контракт был оплачен администрацией города Удачного 28.11.2018 г. Оплата фактически была произведена за работы, которые мы выполнили в конце сентября или в начале октября 2018 г., т.е. до холодов и пока не лег снег. Акт выполненных работ был фактически подписан 21.11.2018 г.»

Из протокола опроса от 21.12.2018 г. главы администрации МО «город Удачный» "...» следует, что ООО «СМК «Юбилейный» приступил к выполнению работ, предусмотренных аукционом № 0116300011318000172, до заключения муниципального контракта, т.к. «наступал зимний период и температура не позволяла бы качественно выполнять работу по укладке бетона».

Из материалов, представленных Прокуратурой города Удачного следует, что заключение контрактов между администрацией МО «город Удачный» и ООО «СМК Юбилейный» состоялось после фактического исполнения сторонами его обязательств.

Более того, ООО «СМК Юбилейный» исполнило свои обязательства по контракту ранее, чем стали известны итоги по результатам проведения конкурентных процедур и определен победитель.

Данные действия администрации МО «город Удачный» и ООО «СМК Юбилейный» являются нарушением порядка проведения аукциона и определения победителя, которые привели (или могли привести) к недопущению, ограничению, устранению конкуренции на соответствующем товарном рынке, что является нарушением антимонопольного законодательства.

В связи с наличием в действиях администрации МО «город Удачный» (далее – администрация) и ООО «СМК «Юбилейный» (далее – общество) признаков нарушения пункта 1 части 1 статьи 17 Федерального закона «О защите конкуренции» Якутское УФАС России возбудило дело № 014/01/17-01/2019 в отношении указанных лиц.

27.03.2019 г. от ООО «СМК «Юбилейный» поступил отзыв по делу, в котором указано следующее:

1. по протоколу опроса от 20.12.2018 г. исполнительного директора ООО «СМК «Юбилейный» "...» общество указывает, что на момент участия в аукционе и заключения муниципального контракта, а так же в период выполнения работ по муниципальному контракту "...» находилась в отпуске и соответственно не могла в полном объеме владеть информацией.

25.10.2018 г. был получен протокол рассмотрения заявки единственного участника электронного аукциона и признана победителем общество. В связи с выпадением осадков в виде снега и наступления отрицательных температур были проведены переговоры, в ходе которых администрация была не против выполнения работ до заключения контракта.

2. фактическое исполнение обязательств обществом было исполнено до заключения контракта, а именно с 25.10.2018 г. – 06.11.2018 г., а обязательство по оплате выполненных работ было выполнено после заключения контракта, а именно 28.11.2018 г. и 30.11.2018 г.

3.общество указывает, что все протокола допросов являются не состоятельными, т.к. основаны на информации из протокола опроса "..." от 20.12.2018 г. и не подтверждены иными доказательствами.

4. общество считает, что не имело преимущественных условий для признания победителем в аукционе, а выполнение работ до заключения контракта, но после того как общество было признано победителем и единственным участником аукциона не может ограничивать круг потенциальных победителей закупки.

На основании изложенного, общество просит прекратить рассмотрение дела в связи с отсутствием нарушений.

Администрация МО «город Удачный» в отзыве от 27.03.2019 г. № 1178 указало, что подрядчик ранее срока заключения контракта приступил к выполнению работ только из-за того, что наступил зимний период и погодные условия могли ухудшиться. Между заказчиком и подрядчиком не имелось письменных (устных) соглашений, администрация лишь не препятствовала действию подрядчика, понимая всю сложность работ и учитывая погодные условия. Исходя из того, что подрядчик самостоятельно приступил к выполнению работ, после того как узнал, что является победителем аукциона, не привели и не могли привести к ограничению конкуренции и (или) созданию преимущественных условий для каких-либо участников.

На основании изложенного, администрация просит прекратить рассмотрение дела в связи с отсутствием нарушений.

Комиссия УФАС по РС (Я) по рассмотрению дела, изучив материалы дела и доказательства, изучив доводы и возражения лиц, участвующих в деле, приходит к следующим выводам.

Аналитический отчет проводится в соответствии с приказом ФАС России от 28.04.2010 г. № 220 «Об утверждении порядка проведения анализа состояния конкурентной среды на товарном рынке» (далее – Порядок проведения анализа).

Согласно пункту 10.9 Порядка проведение анализа по делам, возбужденным по признакам нарушения статьи 17 Закона о защите конкуренции, анализ состояния конкуренции включает:

а) определение временного интервала исследования – с 16.10.2018 г. (дата размещения информации о проведении торгов на сайте <http://zakupki.gov.ru>) по 01.12.2018 г. (дата исполнения муниципального контракта и оплата за выполненные работы);

б) определение предмета торгов - Бетонирование дворовой территории жилого дома 28;

в) определение состава хозяйствующих субъектов, участвующих в торгах (с момента подачи заявки на участие в торгах): ООО «Звезда ДВ» и ООО «СМК «Юбилейный».

Согласно пункту 2 части 1 статьи 1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» настоящий Федеральный закон определяет организационные и правовые основы защиты конкуренции, в том числе предупреждения и пресечения недопущения, ограничения, устранения конкуренции органами местного самоуправления.

Целями настоящего Федерального закона 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 Федерального закона «О защите конкуренции»).

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 17 Федерального закона «О защите конкуренции» при проведении торгов, запроса котировок цен на товары, запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе 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.

Соглашение - договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме (пункт 18 статьи 4 Федерального закона «О защите конкуренции»).

Аукцион в электронной форме организовывался и проводился в соответствии с Федеральным законом от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Федеральный закона № 44-ФЗ «О контрактной системе»).

Часть 1 статьи 1 Федерального закона 05.04.2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» утверждает, что настоящий Федеральный закон регулирует отношения, направленные на обеспечение государственных и муниципальных нужд в целях повышения эффективности, результативности осуществления закупок товаров, работ, услуг, обеспечения гласности и прозрачности осуществления таких закупок, предотвращения коррупции и других злоупотреблений в сфере таких закупок.

Контрактная система в сфере закупок основывается на принципах открытости, прозрачности информации о контрактной системе в сфере закупок, обеспечения конкуренции, профессионализма заказчиков, стимулирования инноваций, единства контрактной системы в сфере закупок, ответственности за результативность обеспечения государственных и муниципальных нужд, эффективности осуществления закупок (статья 6 Федерального закона «О контрактной системе»).

Часть 2 статьи 7 Федерального закона № 44-ФЗ гласит, что открытость и прозрачность информации, указанной в [части 1](#) настоящей статьи, обеспечиваются, в частности, путем ее размещения в единой информационной системе.

Информация, предусмотренная настоящим Федеральным законом и размещенная в единой информационной системе, должна быть полной и достоверной (часть 3 статьи 7 Федерального закона № 44-ФЗ).

В соответствии с частью 2 статьи 8 Федерального закона «О контрактной системе» конкуренция при осуществлении закупок должна быть основана на соблюдении принципа добросовестной ценовой и неценовой конкуренции между участниками закупок в целях выявления лучших условий поставок товаров, выполнения работ, оказания услуг. Запрещается совершение заказчиками, специализированными организациями, их должностными лицами, комиссиями по осуществлению закупок, членами таких комиссий, участниками закупок, операторами электронных площадок, операторами специализированных электронных площадок любых действий, которые противоречат требованиям настоящего Федерального закона, в том числе приводят к ограничению конкуренции, в частности к необоснованному ограничению числа участников закупок.

Согласно пункту 9 Раздела 7 Технического задания применяемые материалы:

- Щебень – фракции не менее 20мм, не более 40мм;
- Бетон тяжелый, класс не менее В30 (М400) ГОСТ 26633-2015;
- Арматурная сталь класса А-III диаметром не менее 10мм, не более 12мм ГОСТ 5781-82.

В соответствии с пунктом 4.2.1 ГОСТ 8267-93 Щебень и гравий из плотных горных пород для строительных работ. Технические условия, щебень и гравий выпускают в виде следующих основных фракций: от 5(3) до 10 мм; св. 10 до 15 мм; св. 10 до 20 мм; св. 15 до 20 мм; св. 20 до 40 мм; св. 40 до 80(70) мм и смеси фракций от 5(3) до 20 мм.

Следовательно, показатели фракции щебеня могут быть равны 40 мм, т.к. последующая фракция идет в диапазоне свыше 40 и начинается с 41 мм.

Согласно протоколу рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе от 25.10.2018 г. заявка № 90 (ООО «Звезда ДВ») была отклонена на

основании п. 2 ч. 4 ст. 67 Закона 44-ФЗ показатели фракции щебня не могут быть 40 мм (диапазон: «20-40 мм» либо « св. 20 до 40»).

На основании изложенного, аукционная Комиссия администрации не законно отклонила заявку № 90 (ООО «Звезда ДВ»).

Довод ООО «СМК «Юбилейный» о том, что все протокола допросов являются не состоятельными, т.к. основаны на информации из протокола опроса "...» от 20.12.2018 г. и не подтверждены иными доказательствами, подлежит отклонению по следующим основаниям.

"..." в администрации МО «город Удачный» занимает должность инженера по надзору за зданиями и сооружениями, которая непосредственно подписывала акт выполненных работ и указывает, что все работы были выполнены ранее, а сам акт датирован только 21.11.2018 г.

"..." при проведении опроса 20.12.2018 г. не сообщала Прокуратуре г. Удачный, что во время исполнения работ по рассматриваемому контракту, она находилась в отпуске и не обладает достоверной информацией. Также, в протоколе опроса указано, что «протокол опроса прочитан лично с моих слов записано верно».

Документов, подтверждающих, что все протокола опроса составлены только на пояснениях "...», ООО «СМК «Юбилейный» не представил.

Таким образом, ООО «СМК Юбилейный» были созданы преимущественные условия для признания его победителем в еще незавершенных процедурах закупок, что фактически ограничило круг потенциальных победителей закупки, поскольку победитель уже заранее определен Заказчиком и по факту уже исполнил обязательства в соответствии с предметом еще не заключенного государственного контракта, что является нарушением пункта 1 части 1 статьи 17 Федерального закона «О защите конкуренции».

Председатель Комиссии:

"..."

Члены Комиссии:

"..."

"..."