

## РЕШЕНИЕ

по делу № 04-34/1-2018

о нарушении антимонопольного законодательства

«19» апреля 2018 года

г. Улан-Удэ

Резолютивная часть решения объявлена 12.04.2018

Решение в полном объеме изготовлено 19.04.2018

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Бурятия (далее – Комиссия) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: председателя Комиссии <...> – ВРИО руководителя управления, членов Комиссии: <...> – главного специалиста-эксперта отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти; <...> – ведущего специалиста-эксперта отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти,

рассмотрев дело от 02.02.2018 № 04-34/1-2018 по признакам нарушения ФГБУ «Национальный парк «Тункинский» (ИНН – 0320000352, ОГРН- 1020300859952, адрес (место нахождения): 671010, Республика Бурятия, Тункинский район, с. Кырен, ул. Ленина, 69) пункта 4 части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

в отсутствие ответчика по делу - ФГБУ «Национальный парк «Тункинский», заинтересованного лица – ООО «Умар», заявителя - Регионального исполкома Общероссийского народного фронта, уведомленных надлежащим образом о месте и времени рассмотрения дела,

### УСТАНОВИЛА:

В Бурятское УФАС России поступила информация УФСБ России по Республике Бурятия от 27.11.2017, а также обращение Регионального отделения Общероссийского общественного движения «НАРОДНЫЙ ФРОНТ «ЗА РОССИЮ» (вх. № 7134 от 04.12.2017), указывающие на признаки нарушения антимонопольного законодательства при проведении закупки №0302100006917000008 на обустройство и оборудование экологических троп в местности «Хонгор-Уула».

По результатам рассмотрения поступившей информации в соответствии с пунктами 1, 2 части 2 статьи 39 Закона о защите конкуренции Бурятским УФАС России 02.02.2018 возбуждено дело 04-34/1-2018 по признакам нарушения ФГБУ «Национальный парк «Тункинский» пункта 4 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции. В рамках рассмотрения дела составлен обзор по результатам анализа состояния конкуренции при проведении ФГБУ «Национальный парк «Тункинский» открытого аукциона, в котором определен временной интервал исследования и предмет торгов. В качестве временного интервала исследования определен период с момента опубликования извещения о проведении аукциона до момента исполнения сторонами обязательств по контракту, с 29.08.2017 до 30.11.2017.

Ответчик по делу допущенное нарушение не признал. Представил письменные пояснения от 08.02.2018 №130, от 02.04.2018 №317, согласно которым отсутствует конфликт интересов в понимании п.9 ч.1 ст. 31 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее – Закон о контрактной системе). В связи с тем, что <...>, работающий заместителем директора ФГБУ «Национальный парк «Тункинский» и являющийся учредителем ООО «Умар», не является супругом или родственником указанных в Законе о контрактной системе физических лиц, то отсутствуют признаки нарушения антимонопольного законодательства. Согласно ст. 31 Устава ФГБУ «Национальный парк «Тункинский» должность заместителя директора по туризму, рекреации и экологическому просвещению не относится к руководителю заказчика и он не состоит в конкурсной комиссии. Кроме того, п. 4 ч. 1 ст. 17 закона о защите конкуренции не содержит запрет на непосредственное участие в торгах юридических лиц, учредителями которых являются работники организатора, заказчика торгов. Просит прекратить производство по делу.

При рассмотрении дела 21.03.2018 представитель заинтересованного лица пояснил, что в действиях заказчика отсутствует нарушение антимонопольного законодательства. Участник закупки, подавая заявку, продекларировал отсутствие конфликта интересов. Учредитель общества не является руководителем заказчика, контрактным управляющим либо членом аукционной комиссии, он никоим образом не мог влиять на торги. В электронном аукционе принимали участие шесть участников закупки, которые подавали свои ценовые предложения. ООО «Умар» предложило наиболее низкую цену и выиграло торги. Просит прекратить производство по делу.

Комиссия, изучив имеющиеся в деле материалы, пришла к следующему выводу:

29.08.2017 ФГБУ «Национальный парк «Тункинский» (далее – Заказчик) в Единой информационной системе опубликовало извещение о проведении электронного аукциона на обустройство и оборудование экологических троп местность «Хонгор-Уула», реестровый номер – 0302100006917000008. Начальная (максимальная) цена контракта – 3 900 000 руб.

В соответствии с протоколом от 20.09.2017 рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе подано шесть заявок, которые допущены к участию в аукционе.

При проведении 25.09.2017 электронного аукциона процент снижения составил 53,85 %, предложенная цена составила 1 800 000 руб. (участник с порядковым номером заявки 5).

Согласно протоколу от 27.09.2017 подведения итогов аукционная комиссия приняла решение признать победителем открытого аукциона в электронной форме: Общество с ограниченной ответственностью «Умар», предложившего цену контракта 1 800 000,00 (один миллион восемьсот тысяч) руб. и заявка на участие в аукционе которого соответствует требованиям, установленным документацией.

11.10.2017 между ФГБУ «Национальный парк «Тункинский» и ООО «Умар» заключен государственный контракт №8 (реестровый номер контракта - 10320000352 17 000009). В соответствии с п.1.1 контракта подрядчик обязуется произвести обустройство и оборудование экологической тропы местность «Хонгор-Уула» по заданию Заказчика с использованием своих материалов, а Заказчик обязуется создать Подрядчику необходимые условия для выполнения работ, принять результат и оплатить обусловленную настоящим контрактом цену. Срок выполнения работ: с даты заключения контракта до 30.11.2017.

В соответствии с информацией, размещенной 10.01.2018 в ЕИС контракт с реестровым номером 10320000352 17 000009 исполнен 27.12.2017, что подтверждается актом о приемке выполненных работ за декабрь 2017г. (унифицированная форма КС-2). Оплата по контракту произведена 29.12.2017 на сумму 1 800 000 руб. (платежное поручение № 277963).

Согласно части 1 статьи 1 Закона о контрактной системе 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.

Частью 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции установлены запреты на осуществление организатором закупки или заказчиком действий, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе на координацию деятельности участников закупки, создание преимущественных условий участия в закупке для отдельных ее участников (в том числе путем открытия доступа к информации), нарушение порядка определения победителя закупки, участие организаторов торгов, запроса котировок, запроса предложений или заказчиков и (или) работников организаторов или работников заказчиков в торгах, запросе котировок, запросе предложений.

В Обзоре судебной практики по делам, связанным с разрешением споров о применении пункта 9 части 1 статьи 31 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», утвержденный Президиумом Верховного Суда Российской Федерации 28.09.2016 указано, что по смыслу указанных норм не допускаются к участию в аукционе лица, аффилированность которых сама по себе создает условия для конфликта интересов. Аналогичный запрет установлен частью 1 статьи 1, частью 2 статьи 8 Закона о контрактной системе. Из системного толкования указанных положений Закона № 44-ФЗ и Закона № 135-ФЗ следует, что представление одним лицом как заказчика, так и участника закупки препятствует достижению указанных целей и может привести к нарушению равенства участников закупки, баланса интересов участников закупки и заказчика, к предоставлению необоснованных преференций одному из участников.

В случае, когда руководитель заказчика является представителем учредителя некоммерческой организации (участника закупки), это обстоятельство свидетельствует о возникновении конфликта интересов и приводит к ограничению конкуренции при проведении закупки, поскольку интересы заказчика и участника закупки фактически представляет одно лицо.

Согласно Выписке из Единого государственного реестра юридических лиц от 13.07.2017 № ЮЭ9965-17-13319179, представленной участником закупки в составе второй части заявки, учредителем ООО «Умар» значится <...> (ИНН <...>), который одновременно является заместителем директора по туризму, рекреации и экологическому просвещению ФГБУ «Национальный парк «Тункинский» (приказ ФГБУ «Национальный парк «Тункинский» от <...> №<...>).

В соответствии с Уставом ФГБУ «Национальный парк «Тункинский», утвержденным приказом Минприроды России от 23.05.2011 № 386 Учреждение является природоохранным, научно-исследовательским и эколого-просветительским учреждением, имеющим целью сохранение природных комплексов и объектов, имеющих особую экологическую, историческую и эстетическую ценность, и предназначенных для использования в

природоохранных, просветительских, научных и культурных целях и для регулируемого туризма.

Учреждение является некоммерческой организацией, созданной Российской Федерацией для выполнения работ, оказания услуг в целях обеспечения реализации предусмотренных законодательством Российской Федерации полномочий органов государственной власти.

Предметом деятельности Учреждения является осуществление работ и оказание услуг, направленных на сохранение природных комплексов и объектов, расположенных на территории национального парка в соответствии с федеральными законами, нормативными правовыми актами Минприроды России, положением о национальном парке, иными нормативными правовыми актами и настоящим Уставом.

Учреждение осуществляет основные виды деятельности, в т.ч. выполнение мероприятий по сохранению в естественном состоянии природных комплексов, противопожарные и биотехнические мероприятия, мероприятия по охране и защите лесов; **выполнение эколого-просветительской работы; выполнение работ по рекреационному обустройству и благоустройству территории национального парка, созданию и обустройству экологических троп и туристических маршрутов в соответствии с функциональным зонированием территории.**

В соответствии с должностной инструкцией **заместителя директора по туризму, рекреации и экологическому просвещению** (заместителя главного государственного инспектора в области охраны окружающей среды), утв. 05.12.2016 директором ФГБУ «Национальный парк «Тункинский», заместитель директора по туризму, рекреации и экологическому просвещению (заместитель главного государственного инспектора в области охраны окружающей среды) **относится к категории руководителей.**

**Заместитель директора по туризму, рекреации и экологическому просвещению** (заместитель главного государственного инспектора в области охраны окружающей среды) (далее – заместитель директора) **осуществляет планирование эколого-просветительской деятельности, работ по организации и развитию регулируемого туризма и отдыха на территории национального парка и контролирует их выполнение. Осуществляет контроль за выполнением государственного задания. Обеспечивает выполнение плановых заданий, эффективное использование материальных, трудовых и финансовых ресурсов. Организует развитие туристической инфраструктуры на территории национального парка. Организует и обеспечивает создание и оснащение экологических троп и маршрутов в парке.**

**Предметом электронного аукциона являлось обустройство и оборудование экологических троп** местность «Хонгор-Уула».

Таким образом, к функциональным обязанностям заместителя директора относится направление работы Заказчика, связанное с предметом объявленного аукциона, победителем которого является ООО «Умар». Указанное обстоятельство свидетельствует о возникновении конфликта интересов и личной заинтересованности лица в итогах аукциона.

В нарушение пункта 4 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции в электронном аукционе с реестровым номером 0302100006917000008 принял участие работник Заказчика <...>, являющийся учредителем участника закупки ООО «Умар», который признан победителем электронного аукциона.

Таким образом, в действиях ФГБУ «Национальный парк «Тункинский» усматривается нарушение пункта 4 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции, выразившееся в осуществлении действий, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, а именно, участие **заместителя директора по туризму, рекреации и экологическому просвещению** (заместителя главного государственного инспектора в области охраны окружающей среды) ФГБУ «Национальный парк «Тункинский», являющегося единоличным учредителем ООО «Умар» в электронном аукционе с реестровым номером 0302100006917000008.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Бурятского УФАС России

#### РЕШИЛА:

1. Признать ФГБУ «Национальный парк «Тункинский» (ИНН – 0320000352, ОГРН- 1020300859952, адрес (место нахождения): 671010, Республика Бурятия, Тункинский район, с. Кырен, ул. Ленина, 69) нарушившим пункт 4 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции. Нарушение выразилось в осуществлении действий, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, а именно, участие заместителя директора по туризму, рекреации и экологическому просвещению (заместителя главного государственного инспектора в области охраны окружающей среды) ФГБУ «Национальный парк «Тункинский»,

являющего единоличным учредителем ООО «Умар» в электронном аукционе с реестровым номером 0302100006917000008.

2. В связи с исполнением контракта, заключенного по результатам электронного аукциона, основания для выдачи предписания отсутствуют.

3. Передать материалы дела № 04-34/1-2018 для возбуждения дела об административном правонарушении по статье 14.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Председатель Комиссии <...>

Члены Комиссии: <...>

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в арбитражный суд.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа частью 2 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить решение антимонопольного органа.