

Комиссия Оренбургского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

«...» - Председателя Комиссии, заместителя руководителя управления - начальника отдела антимонопольного и рекламного контроля, общественных связей,

Членов Комиссии:

«...» – главного специалиста-эксперта отдела антимонопольного и рекламного контроля, общественных связей,

«...» – ведущего специалиста-эксперта отдела антимонопольного и рекламного контроля, общественных связей,

«...» – специалиста-эксперта отдела антимонопольного и рекламного контроля, общественных связей,

«...» – специалиста-эксперта отдела антимонопольного и рекламного контроля, общественных связей,

в отсутствие представителя заявителя – Общества с ограниченной ответственностью «Востокэнергопром» (далее – ООО «Востокэнергопром»), до заседания Комиссии заявившего ходатайство о рассмотрении дела без участия представителя Общества (исх. №47 от 19.12.2017г.),

в присутствии представителя ответчика – муниципального автономного учреждения «Физкультурно-спортивный центр муниципального образования Соль-Илецкий городской округ»: «...» (доверенность от 25.08.2017 г. №2),

рассмотрев материалы дела №07-16-122/2017 по признакам нарушения МАУ «Физкультурно-спортивный центр муниципального образования Соль-Илецкий городской округ» требований, установленных ч.1 ст.17 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – ФЗ «О защите конкуренции»),

#### **УСТАНОВИЛА:**

В Оренбургское УФАС России поступила жалоба (исх.№35 от 15.08.2017 г.; вх.5837к от 15.08.2017 г.) ООО «Востокэнергопром» («...») на действия МАУ «Физкультурно-спортивный центр муниципального образования Соль-Илецкий городской округ» («...»), содержащие признаки ограничения конкуренции при проведении открытого аукциона на право заключения договора на благоустройство парка «Горняков» в городе Соль – Илецк (закупка №31705363005).

Исходя из содержания жалобы, аукционная документация по данной закупке составлена с нарушением норм действующего законодательства. Так, по мнению заявителя, вводит в заблуждение и ограничивает число участников закупки установление в аукционной документации требования о предоставлении в составе заявки документов, подтверждающих право участника закупки на поставку товара, производителем которого он не является и предоставление фирменных гарантий производителя товара (оригиналы или копии)

В целях проведения проверки по указанной жалобе Оренбургским УФАС России в адрес МАУ «Физкультурно-спортивный центр муниципального образования Соль-Илецкий городской округ» (далее – заказчик, ответчик) был направлен запрос о предоставлении документов (исх. №10866 от 21.08.2017 г.). Вся запрошенная информация в полном объеме была представлена в антимонопольный орган в установленный запросом срок.

Проанализировав представленные документы, Оренбургское УФАС России в действиях МАУ «Физкультурно-спортивный центр муниципального образования Соль-Илецкий городской округ» усмотрело признаки нарушения ч.1 ст.17 ФЗ «О защите конкуренции».

15 ноября 2017 г. издан Приказ Управления Федеральной антимонопольной службы по Оренбургской области № 99 о возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения МАУ «Физкультурно-спортивный центр муниципального образования Соль-Илецкий городской округ» («...») ч.1 ст.17 ФЗ «О защите конкуренции», выраженного в недопущении, ограничении, устранении конкуренции при проведении открытого аукциона на право заключения договора на благоустройство парка «Горняков» в городе Соль – Илецк (закупка №31705363005).

В ходе рассмотрения дела Комиссия установила следующее.

26.07.2017 г. на официальном сайте Российской Федерации (единая информационная система) для размещения информации о размещении закупок в сети Интернет [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) было размещено извещение и документация о проведении открытого аукциона на благоустройство парка «Горняков» в городе Соль – Илецк (номер извещения №31705363005).

Положение о проведении закупок товаров, работ, услуг МАУ «Физкультурно-спортивный центр муниципального образования Соль-Илецкий городской округ» утверждено протоколом наблюдательного совета МАУ «Физкультурно-спортивный центр муниципального образования Соль-Илецкий городской округ» 11.10.2016 г.

Аукционная документация на осуществление закупки «Благоустройство парка «Горняков» в городе Соль – Илецк» утверждена директором МАУ «Физкультурно-спортивный центр муниципального образования Соль-Илецкий городской округ» («...») (далее – аукционная документация).

Согласно п.7.4 раздела 7 Информационной карты (раздел I аукционной документации) (далее – информационная карта) обязательным требованием к участникам закупки является соответствие участника закупки требованиям Документации и Положения о проведении закупок товаров, работ, услуг муниципальным автономным учреждением «Физкультурно – спортивный центр муниципального образования Соль – Илецкий городской округ».

В п.9.2 раздела 9 информационной карты указано, что заявка на участие в аукционе должна содержать информацию, указанную в разделе 12 Информационной карты Документации.

В разделе 12 информационной карты заказчиком определены требования к составу заявки на участие в аукционе. Согласно подп. «ж» п.7.5.2 раздела 12 информационной карты аукционная заявка в обязательном порядке должна содержать: документы, подтверждающие право участника закупки на поставку товара, производителем которого он не является, и предоставление фирменных гарантий производителя товара (оригиналы или копии).

В соответствии с п.9.5 раздела 9 информационной карты в процедуре торгов на аукционе могут участвовать только участники закупки, допущенные к участию в данной процедуре. Победителем аукциона признается участник закупки, предложивший наиболее низкую цену договора, или, если при проведении аукциона цена договора снижена до нуля и аукцион проводится на право заключить договор, наиболее высокую цену договора.

В соответствии с протоколом рассмотрения заявок на участие в открытом аукционе №31705363005 на благоустройство парка «Горняков» в городе Соль-Илецк от 16.08.2017 г. №1 на участие в аукционе было подано две заявки – ООО «ИлецкСтройПроект», ООО «СК - «Солидарность», обе заявки допущены к участию в закупке.

Изучив заявки участников по данной закупке Комиссией установлено, что в составе заявки ООО «ИлецкСтройПроект» приложено письмо от ООО «КсилРегионМонтаж», которое по информации, содержащейся в письме, является официальным представителем производителя АО «Ксил» в Оренбургской области, и обязуется поставить по заявке на основании договора ООО «ИлецкСтройПроект» игровое оборудование торговой марки «КСИЛ», далее следует перечень оборудования.

В составе заявки ООО «СК - «Солидарность» приложен договор о намерениях по поставке товаров от 04.08.2017 г. №1, заключенный ООО «СК - «Солидарность» с ООО «ГТО-Строй». Исходя из содержания договора, стороны договорились в срок с момента подписания договора подряда на благоустройство парка «Горняков» в городе Соль-Илецк, заключить договор поставки определенных товаров.

Согласно протоколу подведения итогов открытого аукциона от 22.08.2017 г. №2 на аукционе присутствовали уполномоченные представители ООО «СК – «Солидарность», открытый аукцион признан несостоявшимся, принято решение заключить договор с единственным участником ООО «СК – «Солидарность».

В п.9.2 раздела 9 информационной карты указано, что в случае, если в аукционе участвовал один участник или при проведении аукциона не присутствовал ни один участник аукциона аукцион признается несостоявшимся.

Исходя из письменных (вх. №8380 от 30.11.2017 г.) и устных пояснений представителя ответчика «...» следует, что с доводами жалобы не согласны, выше названное требование к составу заявки позволяет заказчику удостовериться, что в случае победы в аукционе участник выполнит работы с применением новых, не бывших ранее в употреблении материалов, что качество указанных материалов соответствует требованиям технического задания и законодательства РФ.

В материалы дела представлен договор от 05.09.2017 г. №01/17 заключенный МАУ «Физкультурно-спортивный центр муниципального образования Соль-Илецкий городской округ» с победителем данной закупочной процедуры - ООО «СК – «Солидарность».

Проанализировав материалы дела, а также действующее законодательство Комиссия приходит к выводу, что требование об обязательном наличии в

составе заявки документов, подтверждающих право участника закупки на поставку товара, производителем которого он не является, и предоставление фирменных гарантий производителя товара (оригиналы или копии) ограничивает возможность участия в открытом аукционе других участников, у которых нет указанных документов.

Предоставленное заказчику право устанавливать определенные требования к участникам закупки не освобождает его от необходимости соблюдения требований действующего законодательства и прав иных лиц (потенциальных участников закупочной процедуры).

Комиссия приходит к выводу, что вышеуказанное обязательное требование для допуска (недопуска) предложений участников является предпосылкой для создания преимущественных условий для участия в торгах отдельным участникам.

Производитель, в случае участия в данной закупке и иное лицо, решившее участвовать в открытом аукционе, будут являться конкурентами. В этом случае составлять документ, подтверждающий полномочия на поставку участником товара, необходимого для выполнения работ, являющихся предметом по данной закупке с предоставлением всех фирменных гарантий не в интересах производителя. Таким образом, потенциальные участники находятся в заведомо не равном положении с производителем.

Кроме того, следует отметить, что участник закупки, подав заявку, берет на себя весь объем обязательств по своевременному выполнению работ с соответствии с условиями аукционной документации и договора, подписывая договор с заказчиком, второй раз подтверждает свои обязательства по выполнению работ, а также обеспечивает выполнение обязательств по договору перед заказчиком путем представления банковской гарантии.

Комиссия делает вывод о том, что требование об обязательном наличии в составе заявки документов, подтверждающих право участника закупки на поставку товара, производителем которого он не является, и предоставление фирменных гарантий производителя товара (оригиналы или копии) противоречат принципу равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки (п.2 ч.1 ст.3 Федеральный закон от 18.07.2011 г. №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»), кроме того, данные действия приводят к недопущению, ограничению или устранению конкуренции в нарушение положения ч.1 ст.17 ФЗ «О защите конкуренции».

При таких обстоятельствах, действия МАУ «Физкультурно-спортивный центр муниципального образования Соль-Илецкий городской округ» по установлению в аукционной документации названного требования о предоставлении документа, подтверждающего полномочия на поставку товара, необходимого для выполнения работ, являющихся предметом по данной закупке с предоставлением всех фирменных гарантий не направлено на развитие добросовестной конкуренции и фактически ограничивает право организаций, не имеющих указанный документ, на участие в данной конкурентной процедуре.

Частью 1 ст.17 ФЗ «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.

Комиссия Оренбургского УФАС России по рассмотрению дела №07-16-122/2017 о нарушении антимонопольного законодательства приходит к выводу о том, что в действиях государственного унитарного предприятия коммунальных электрических сетей Оренбургской области «Оренбургкоммунэлектросеть» установлен факт нарушения ч.1 ст.17 ФЗ «О защите конкуренции», путем установления в конкурсной документации требований, позволяющих принять участие в открытом конкурсе только лишь частным охранным организациям.

Учитывая, что по результатам проведения открытого аукциона 05.09.2017г. с победителем закупки заключен договор №01/17, Комиссия решила предписание не выдавать.

Руководствуясь статьей 23, ч.1 ст.39, ч.1-4 ст.41, ст.49 ФЗ «О защите конкуренции»,

#### **РЕШИЛА:**

1. Признать муниципальное автономное учреждение «Физкультурно-спортивный центр муниципального образования Соль-Илецкий городской округ» нарушившим ч.1 ст.17 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

2. Предписание не выдавать.

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

Председатель Комиссии

«...»

Члены Комиссии

«...»