

РЕШЕНИЕ

по делу № 05-13-01/04-17-18

21 сентября 2018 года

г. Кызыл

Резолютивная часть решения объявлена 13 сентября 2018 года

В полном объеме решение изготовлено 21 сентября 2018 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Тыва (далее – Тывинское УФАС России) по рассмотрению дела по признакам нарушения антимонопольного законодательства (далее - Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии: «__» – руководитель управления;

Члены комиссии:

«__» – ведущий специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля и рекламы;

«__» – специалист-эксперт отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти.

При участии в рассмотрении дела представителя Общества с ограниченной ответственностью «Энергострой» «__», действующего на основании доверенности от 24.01.2018 г. б/н, представителя Государственного казенного учреждения Республики Тыва «Госстройзаказ» «__», действующей на основании доверенности от 27.07.2018 г. б/н,

рассмотрев дело № 05-13-01/04-17-18, возбужденное в отношении Государственного казенного учреждения Республики Тыва «Госстройзаказ» («__»), Общества с ограниченной ответственностью «Энергострой» («__») (далее ООО «Энергострой») по признакам нарушения пункта 1 части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), выразившегося в заключении и участии в антиконкурентном соглашении, результатом которого является заключение государственного контракта на выполнение работ по

строительству наружных инженерных сетей и благоустройства домов по ул. Дружбы д. 26, 28, 30, 32 г. Кызыл Республики Тыва с ООО «Энергострой» путем предоставления ему преимущественных условий для участия в закупке,

УСТАНОВИЛА:

В ходе мониторинга печатных изданий, распространяющихся на территории города Кызыла, установлено, что в газете «Риск Экспресс» за № 12 от марта 2018 года размещена статья под заголовком «Кто Вы уполномоченные государством мошенники?», в которой содержится информация о выполненных работах по строительству наружных инженерных сетей и благоустройства домов по улице Дружбы, д. 26, 28, 30, 32 города Кызыла Республики Тыва до проведения аукциона в электронной форме в соответствии с требованиями Федерального закона 05.04.2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе).

В соответствии с имеющимися в распоряжении Тывинского УФАС России материалами дела № 05-05-06/43-18 - 02.03.2018 года (вх. № 777) в адрес Тывинского УФАС России поступила жалоба ООО «Гранит-Н» на действия аукционной комиссии при проведении электронного аукциона № 0112200000818000031 на выполнение работ по строительству наружных инженерных сетей и благоустройства домов по ул. Дружбы д. 26, 28, 30, 32, г. Кызыл Республики Тыва, участником которого являлось в том числе ООО «Энергострой» (победитель электронного аукциона № 0112200000818000031).

По результатам рассмотрения жалобы ООО «Гранит-Н» принято решение от 15.03.2018 года, согласно которому в действиях аукционной комиссии уполномоченного органа – Министерства Республики Тыва по регулированию контрактной системы в сфере закупок выявлено нарушение части 6 статьи 69 Закона о контрактной системе, в части неправомерного признания заявки участника закупки ООО «Гранит-Н» несоответствующей требованиям, установленным аукционной документацией (пункт 2 решения).

На основании решения Комиссии Тывинского УФАС России от 15.03.2018 года выдано предписание, согласно которому:

1. Аукционной комиссии уполномоченного органа и уполномоченному органу – Министерству Республики Тыва по регулированию контрактной

системы в сфере закупок в срок до 22.03.2018 года предписано отменить протокол подведения итогов электронного аукциона № 0112200000818000031 от 28.02.2018 года.

2. Оператору электронной торговой площадки – ООО «РТС-тендер» предписано:

- обеспечить техническую возможность исполнения пункта 1 настоящего Предписания;

- не позднее одного рабочего дня со дня исполнения пункта 1 настоящего Предписания уведомить участников закупки, подавших заявки на участие в аукционе об отмене протокола подведения итогов электронного аукциона № 0112200000818000031 от 28.02.2018 года, а также о необходимости наличия на счетах для проведения операций по обеспечению участия в электронных аукционах открытых участниками закупки денежных средств в размере обеспечения заявки на участие в аукционе, о блокировании операций в отношении указанных средств (в случае, если в их отношении блокирование прекращено).

3. Оператору электронной площадки – ООО «РТС-тендер» предписано осуществить блокирование операций по счетам для проведения операций по обеспечению участия в открытых аукционах в электронной форме, открытым участника закупки, в отношении денежных средств в размере обеспечения заявки на участие в аукционе через 4 рабочих дня со дня направления Оператором электронной площадки уведомления, указанного в пункте 2 настоящего Предписания.

4. Уполномоченному органу и аукционной комиссии уполномоченного органа – Министерства Республики Тыва по регулированию контрактной системы в сфере закупок предписано рассмотреть вторые части заявок участников закупки в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации о контрактной системе с учетом решения Комиссии Тывинского УФАС России по жалобе № 05-05-06/43-18.

5. Уполномоченному органу – Министерству Республики Тыва по регулированию контрактной системы в сфере закупок, оператору электронной торговой площадки – ООО «РТС-тендер» предписано в течении 3-х рабочих дней с момента рассмотрения вторых частей заявок участников закупки представить в Тывинское УФАС России подтверждение исполнения настоящего предписания в письменном виде.

На основании изложенного, информация, распространяющаяся в газете «Риск Экспресс» за № 12 от марта 2018 года, в части незавершённости процедуры закупки, предметом которой является строительство

наружных инженерных сетей и благоустройство домов по ул. Дружбы д. 26, 28, 30, 32, г. Кызыл Республики Тыва, является достоверной.

В целях установления фактического выполнения работ до размещения закупки на строительство наружных инженерных сетей и благоустройства домов по ул. Дружбы д. 26, 28, 30, 32 г. Кызыл Республики Тыва в адрес Управления Федеральной службы безопасности Российской Федерации по Республике Тыва было направлено обращение (исх. № 5-1042 от 16.04.2018 года) о проверки указанного выше факта.

08.05.2018 года в адрес Тывинского УФАС России от Управления Федеральной службы безопасности Российской Федерации по Республике Тыва (далее УФСБ по РТ) поступили: протокол опроса заместителя директора ООО «Энергострой» «__» от 26.04.2018 года, протокол обследования помещений, зданий, сооружений, участков местности и транспортных средств от 27.04.2018 года.

Из протокола опроса заместителя директора ООО «Энергострой» «__» от 26.04.2018 года следует, что на вопрос «Выполнены ли какие-либо работы по строительству инженерных сетей к строящимся многоквартирным жилым домам по улице Дружбы, д. 28,26,30,32», был дан ответ, о том что, в рамках заключенных четырех государственных контрактов на приобретение жилых помещений, ООО «Энергострой» ведет строительство четырех жилых многоквартирных домов по адресу: г. Кызыл, ул. Дружбы, д. 26, д. 28, д. 30, д. 32, при расчете стоимости приобретенных жилых помещений учитывалась только стоимость жилых домов, инженерные сети в эту стоимость не входят. Электронный аукцион по проектированию инженерных сетей по указанным выше домам выиграл ОАО «Тувагражданпроект», в связи с короткими сроками исполнения государственных контрактов и скорейшего выполнения программы переселения на совещании в Минстрое РТ, где присутствовали «__»,«__»,«__» было решено, чтобы не оттягивать строительный процесс ООО «Энергострой» за свой счет будет выполнять строительство инженерных сетей к своим домам по рабочей проектной документации на сети, изготовленной ОАО «Тувагражданпроект». Кроме того, в Минстрое РТ было решено, что когда у них появятся деньги, то они выставят на торги строительство инженерных сетей. Примерно в начале декабря 2017 года ООО «Энергострой» выполнило большую часть строительства инженерных сетей. К строящимся жилым помещениям подведены тепловые сети, горячая вода и холодное водоснабжение. В марте 2018 года «Госстройзаказ» объявил электронный аукцион на строительство инженерных сетей по указанным выше домам, участниками которого были ООО «Энергострой» и ООО «Гранит-Н», который уже обладал

информацией о строительстве ООО «Энергострой» большей части инженерных сетей, тем самым начал вымогать денежные средства за неучастие в указанной закупке, получив отказ, ООО «Гранит-Н» при подаче ценовых предложений во время проведения электронного аукциона снизил цену контракта, став победителем электронного аукциона, однако аукционная комиссия признала заявку ООО «Гранит-Н» несоответствующей требованиям документации электронного аукциона и законодательства о контрактной системе. Не согласившись с решением аукционной комиссии ООО «Гранит-Н» обратилось с жалобой в УФАС по РТ, которые признали действия аукционной комиссии незаконными и обязали провести повторную процедуру рассмотрения вторых частей заявок. В итоге заказчик, признав все заявки участников закупки (ООО «Энергострой» и ООО «Гранит-Н») несоответствующими требованиям документации электронного аукциона и законодательства о контрактной системе, провел запрос предложений, по итогам которого победителем стал ООО «Энергострой».

Из протокола обследования помещений, зданий, сооружений, участков местности и транспортных средств от 27.04.2018 года следует, что старшим оперуполномоченным УФСБ России по Республике Тыва с участием заместителя директора ООО «Энергострой» «__» произведено обследование строительной площадки и подвальных помещений строящихся жилых домов по адресу: г. Кызыл, ул. Дружбы, д. 26, д. 28, д. 30, д. 32.

В ходе проведенного обследования установлено строительство со стороны ООО «Энергострой» электрических сетей и подстанции 400 КВа для всех четырех жилых домов, в полном объеме выполнены работы по строительству и подключению канализации, холодного водоснабжения, тепловых сетей ко всем четырем домам. В ходе обследования установлено, что инженерные сети, построенные ООО «Энергострой» подключены и работают. Ведутся работы по подготовке строительной площадки вокруг жилых домов к благоустройству территории, а также ведутся работы по прокладке тепловых сетей от тепловой камеры, находящейся в «Погранотряде» до тепловой камеры, находящейся в поликлинике № 2. К протоколу обследования помещений, зданий, сооружений, участков местности и транспортных средств от 27.04.2018 года приложена фототаблица отражающая факты, установленные в ходе обследования.

Кроме того, 23.04.2018 года в адрес Тывинского УФАС России поступило заявление от редактора газеты «РИСК-Экспресс» «__», указывающего на те же обстоятельства, напечатанные в газете «Риск Экспресс» за № 12 от марта 2018 года.

Рассмотрев документы, представленные на запрос Тывинского УФАС России, приказом Тывинского УФАС России от 22.05.2018 года № 136 возбуждено дело № 05-13-01/04-17-18.

23.05.2018 года в адрес Тывинского УФАС России поступили материалы проверки прокуратуры Республики Тыва (вх. № 1826 от 23.05.2018 года) по доводам статьи «Кто вы, уполномоченные государством мошенники?», по результатам которой установлено, что государственным заказчиком - ГКУ РТ «Госстройзаказ» проведены торги на выполнение работ по строительству наружных инженерных сетей теплоснабжения, водоснабжения и водоотведения, которые по координации государственного заказчика уже были выполнены ООО «Энергострой» до объявления торгов, что указывает на согласованность действий ГКУ РТ «Госстройзаказ» и ООО «Энергострой» с целью оплаты и приемки уже выполненных работ, с приложением объяснений, взятых 04.05.2018 году с директора ООО «Энергострой» «__», согласно которым ООО «Энергострой» было принято решение о строительстве наружных инженерных сетей (водоснабжение, водоотведения, теплоснабжение) на дома № 30, 32 по ул. Дружбы до проведения торгов, в связи с чем, 03.11.2017 года с АО «Кызылская ТЭЦ» заключен договор № 293/3 на временное теплоснабжение, который оплачен до 20.05.2018 года. Все разговоры о строительстве вышеуказанных сетей, об их подключении и сдаче велись с и.о. директора ГКУ РТ «Госстройзаказ» «__» в устном порядке, акты выполненных работ и справки о стоимости выполненных работ не подписывались, так как работы выполнялись за собственные средства ООО «Энергострой». И.о. директора ГКУ РТ «Госстройзаказ» «__» непосредственно приходил на объекты, фотографировал, чтобы в последующем не было вопросов со стороны кураторов, которые будут назначены после заключения государственных контрактов на строительство наружных инженерных сетей к многоквартирным домам.

Также были приложены объяснения заместителя директора ООО «Энергострой» «__» от 28.04.2018 года, взятые оперуполномоченным УЭБиПК МВД по Республике Тыва, согласно которым инженерные сети к домам № 30 и 32 по улице Дружба подведены в ноябре 2017 года, инженерные сети к домам № 26 и 28 по улице Дружба не подведены.

Определением от 23.05.2018 года рассмотрение дела № 05-13-01/04-17-18 было назначено на 13.06.2018 года в 16 часов 00 минут (время местное).

13.06.2018 года в 16 часов 00 минут (время местное) в ходе рассмотрения дела № 05-13-01/04-17-18 представитель ООО «Энергострой» «__» с доводами вменяемого нарушения не согласился и заявил устное ходатайство об ознакомлении с материалами дела № 05-

13-01/04-17-18 и объявлении перерыва в рассмотрении дела.

Представитель ГКУ РТ «Госстройзаказ» «__» поддержал доводы представителя ООО «Энергострой».

13.06.2018 года в 16 часов 00 минут (время местное) Комиссией Тывинского УФАС России в ходе рассмотрения дела № 05-13-01/04-17-18 был объявлен перерыв до 15.06.2018 года в 16 часов 00 минут (время местное), в связи с необходимостью ознакомления с материалами дела № 05-13-01/04-17-18 представителя ООО «Энергострой» «__».

15.06.2018 года в 16 часов 00 минут представитель ООО «Энергострой» «__» и директор ООО «Энергострой» «__» с вменяемым нарушением не согласились и пояснили, что до проведения процедуры торгов были построены лишь временные инженерные сети.

Пунктом 3 определения от 15.06.2018 года Комиссия Тывинского УФАС России запросила от ООО «Энергострой» штатную расстановку (штатный список) с указанием Ф.И.О. сотрудников (полностью) и занимаемых ими должностей со всеми изменениями и дополнениями.

Определением от 15.06.2018 года рассмотрение дела № 05-13-01/04-17-18 было назначено на 26.07.2018 года в 15 часов 00 минут (время местное).

24.07.2018 года в адрес Тывинского УФАС России поступили сведения от прокуратуры Республики Тыва (вх. № 2758) о том, что в соответствии с требованием прокуратуры Республики Тыва от 16.04.2018 года № 7/256-2018 старшим контролер-ревизором контрольно-ревизионного отдела в финансово-бюджетной сфере Управления Федерального казначейства по Республике Тыва (далее УФК по РТ) «__», привлеченной к проверке на объекте выполненных работ по строительству наружных инженерных сетей и благоустройства домов по ул. Дружба, д. 26, 28, 30, 32, составлена справка о результатах контрольного обмера от 24.04.2018 года, на основании следующих документов:

- проектно-сметной документации объекта «Наружные инженерные сети и благоустройство к жилым домом, расположенным по адресу: Республика Тыва, г. Кызыл, ул. Дружбы, д.26, 28, 30, 32 (далее ПСД)», выполненной ОАО «Тувагражданпроект»;

- документации запроса предложений на строительство наружных инженерных сетей и благоустройства домов по ул. Дружбы, д. 26,28, 30, 32;

- актов освидетельствования скрытых работ от 10.10.2017 года б/н, 11.10.2017 года б/н, 12.10.2017 года б/н, 13.10.2017 года б/н, 14.10.2017

года б/н, 15.10.2017 года б/н, 19.10.2017 года б/н, 06.11.2017 года б/н, 09.11.2017 года б/н, 10.11.2017 года б/н, подписанных начальником канализационного участка ООО «Водоканал» «__», главным специалистом ПТО ГКУ РТ «Госстройзаказ» «__», главным инженером ООО «Энергострой» «__»;

- актов о проведении приемочного гидравлического испытания напорного трубопровода на прочность и герметичность от 10.11.2017 года б/н, 13.11.2017 года б/н, 15.11.2017 года б/н., подписанных начальником канализационного участка «Водоканал» «__», главным специалистом ПТО ГКУРТ «Госстройзаказ» «__» прорабом ООО «Энергострой» «__», главным инженером ООО «Энергострой» «__».

Из справки о результатах контрольного обмера от 24.04.2018 года следует, что отраженные виды работ в актах освидетельствования скрытых работ от 10.10.2017 года б/н, 11.10.2017 года б/н, 12.10.2017 года б/н, 13.10.2017 года б/н, 14.10.2017 года б/н, 15.10.2017 года б/н, 19.10.2017 года б/н, 06.11.2017 года б/н, 09.11.2017 года б/н, 10.11.2017 года б/н, частично соответствуют видам работ, отраженных в проектно-сметной документации объекта «Наружные инженерные сети и благоустройство к жилым домом, расположенным по адресу: Республика Тыва, г. Кызыл, ул. Дружбы, д.26, 28, 30, 32.

К справке о результатах контрольного обмера от 24.04.2018 года приложены фотографии отражающие факты, установленные в ходе контрольного обмера.

26.07.2018 года в 15 часов 00 минут (время местное) в ходе рассмотрения дела № 05-13-01/04-17-18 представители ООО «Энергострой» с доводами вменяемого нарушения не согласились и пояснили, что до проведения процедуры торгов были построены лишь временные инженерные сети.

Пунктом 3 определения от 26.07.2018 года Комиссия Тывинского УФАС России привлекла к участию в рассмотрении дела № 05-13-01/04-17-18 в качестве лиц, располагающих сведениями о рассматриваемых Комиссией обстоятельствах, представителей Общества с ограниченной ответственностью «Водоканал» («__»), Акционерного общества «Кызылская ТЭЦ» («__»), Государственного казенного учреждения Республики Тыва «Госстройзаказ» («__»).

Определением от 26.07.2018 года рассмотрение дела № 05-13-01/04-17-18 было назначено на 16.08.2018 года в 16 часов 00 минут (время местное).

16.08.2018 года в 16 часов 00 минут (время местное) в ходе

рассмотрения дела № 05-13-01/04-17-18 представители ООО «Энергострой» с доводами вменяемого нарушения не согласились и пояснили, что до проведения процедуры торгов были построены лишь временные инженерные сети.

Прокурор отдела по надзору за соблюдением федерального законодательства прокуратуры Республики Тыва «__» в ходе рассмотрения дела № 05-13-01/04-17-18. подтвердила объяснения представителя ООО «Энергострой», взятые в ходе проведения надзорных мероприятий и зафиксированных в объяснении «__» от 14.05.2018 года.

16.08.2018 года Комиссией Тывинского УФАС России в ходе рассмотрения дела № 05-13-01/04-17-18 был объявлен перерыв до 23.08.2018 года 16 часов 00 минут (время местное), в связи с необходимостью привлечения представителей ресурсоснабжающих организаций г. Кызыла.

23.08.2018 года 16 часов 00 минут (время местное) в ходе рассмотрения дела № 05-13-01/04-17-18, после объявленного перерыва, «__» начальник канализационного участка ООО «Водоканал» пояснил, что освидетельствованные виды работ на участках строящихся инженерных сетей по водоотведению в акте скрытых работ, по объекту капитального строительства по ул. Дружбы д. 26, 28, 30, 32 проверялись на соответствие проектной документации и являлись этапом исполнения технических условий, выданных ООО «Энергострой». Указанные сети не являлись временными, а являлись объектами капитального строительства.

Представитель ООО «Водоканал» «__» в ходе рассмотрения дела № 05-13-01/04-17-18 пояснил, что освидетельствованные виды работ на участках строящихся инженерных сетей по водоснабжению в акте скрытых работ, по объекту капитального строительства по ул. Дружбы д. 26, 28, 30, 32 проверялись на соответствие проектной документации, и являлись этапом исполнения технических условий, выданных ООО «Энергострой». Указанные сети не являлись временными, а являлись объектами капитального строительства.

Представитель АО «Кызылская ТЭЦ» «__» в ходе рассмотрения дела № 05-13-01/04-17-18 18 пояснила, что не располагает информацией о рассматриваемых Комиссией Тывинского УФАС России обстоятельствах.

Представители ООО «Энергострой» с доводами вменяемого нарушения не согласились и пояснили, что до проведения процедуры торгов были построены лишь временные инженерные сети в рамках исполнения

четырёх государственных контрактов на приобретение четырёх жилых многоквартирных домов по адресу: г. Кызыл, ул. Дружбы, д. 26, д. 28, д. 30, д. 32, которые не являются объектами капитального строительства. Также представитель ООО «Энергострой» представил в материалы дела накладную № 1 (вх. в Тывинском УФАС России № 3159 от 25.08.2018 года), которая подтверждает факт передачи ГКУ РТ «Госстройзаказ» проектной документации на строительство инженерных сетей и благоустройства территории 10.05.2018 года, то есть после заключения контракта, а также акты списания, подтверждающие затраты на товарно-материальные ценности.

Определением от 23.08.2018 года рассмотрение дела № 05-13-01/04-17-18 было отложено на 13.09.2018 года в 16 часов 00 минут (время местное) в связи с принятием заключения об обстоятельствах дела.

13.09.2018 года в 16 часов 00 минут (время местное) в ходе рассмотрения дела № 05-13-01/04-17-18 представитель ООО «Энергострой» поддержал доводы, изложенные в отзыве-возражении на заключение об обстоятельствах дела № 05-13-01/04-17-18 от 30.08.2018 года.

Представитель ГКУ РТ «Госстройзаказ» с заключением об обстоятельствах дела № 05-13-01/04-17-18 от 30.08.2018 года не согласилась и поддержала доводы ООО «Энергострой».

Комиссия Тывинского УФАС России, рассмотрев материалы дела № 05-13-01/04-17-18, выслушав пояснения лиц, участвующих в рассмотрении дела, приходит к следующему.

В рамках рассмотрения дела № 05-13-01/04-17-18, в соответствии с частью 5.1 статьи 45 Закона о защите конкуренции, был подготовлен Аналитический обзор по результатам исследования состояния конкуренции в сфере строительства наружных инженерных сетей и благоустройства домов по ул. Дружбы д. 26, 28, 30, 32 г. Кызыл Республики Тыва от 13 июня 2018 года

По результатам исследования состояния конкуренции в сфере строительства наружных инженерных сетей и благоустройства домов по ул. Дружбы д. 26, 28, 30, 32 г. Кызыл Республики Тыва было установлено:

1) Временной интервал: по ОАЭФ определен с даты опубликования извещения о проведении электронного аукциона № 0112200000818000031 до даты подведения итогов электронного аукциона № 0112200000818000031, то есть с 31.01.2018 года по 29.03.2018 года.

2) Предмет торгов: строительство наружных инженерных сетей и

благоустройства домов по ул. Дружбы д. 26, 28, 30, 32 г. Кызыл Республики Тыва.

3) Состав хозяйствующих субъектов, участвующих в торгах: Общество с ограниченной ответственностью «Энергострой», Общество с ограниченной ответственностью «Гранит-Н».

4) Анализ проведен в объеме, необходимом для полного, всестороннего и объективного рассмотрения дела № 05-13-01/04-17-18 и принятия решения о наличии или об отсутствии нарушения антимонопольного законодательства.

Отношения, связанные с размещением заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд, регулируются с 01.01.2014 года Законом о контрактной системе, которым, в том числе установлен единый порядок размещения заказов в целях обеспечения единства экономического пространства на территории Российской Федерации при размещении заказов, расширения возможностей для участия физических и юридических лиц в размещении заказов и стимулирования такого участия, развития добросовестной конкуренции, совершенствования деятельности органов государственной власти и органов местного самоуправления в сфере размещения заказов, обеспечения гласности и прозрачности размещения заказов, предотвращения коррупции и других злоупотреблений в сфере размещения заказов.

Частью 2 статьи 8 Закона о контрактной системе установлено, что 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.

В силу частей 1, 2 статьи 24 Закона о контрактной системе заказчики при осуществлении закупок используют конкурентные способы определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) или осуществляют закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя).

Конкурентными способами определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) являются конкурсы (открытый конкурс, конкурс с ограниченным участием, двухэтапный конкурс, закрытый конкурс, закрытый конкурс с ограниченным участием, закрытый двухэтапный конкурс), аукционы (аукцион в электронной форме (электронный аукцион), закрытый аукцион), запрос котировок, запрос предложений.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 31 Закона о контрактной системе при осуществлении закупки заказчик устанавливает единые требования к участникам закупки, в том числе о соответствии требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки.

Частью 1 статьи 34 Закона о контрактной системе предусмотрено, что контракт заключается на условиях, предусмотренных извещением об осуществлении закупки или приглашением принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документацией о закупке, заявкой, окончательным предложением участника закупки, с которым заключается контракт, за исключением случаев, в которых в соответствии с настоящим Федеральным законом извещение об осуществлении закупки или приглашение принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документация о закупке, заявка, окончательное предложение не предусмотрены.

Исполнение контракта включает в себя следующий комплекс мер, реализуемых после заключения контракта и направленных на достижение целей осуществления закупки путем взаимодействия заказчика с поставщиком (подрядчиком, исполнителем) в соответствии с гражданским законодательством и настоящим Федеральным законом (часть 1 статьи 94 Закона о контрактной системе).

Специальным законом, регулирующим отношения, связанные с защитой конкуренции, в том числе предупреждения и пресечения монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции, является Закон о защите конкуренции.

Частью 2 статьи 1 Закон о защите конкуренции установлено, что 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.

В силу пункта 1 части 1 статьи 17 Закона 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: 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.

В соответствии с пунктом 18 статьи 4 Закона о защите конкуренции соглашение - договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме.

Пунктом 9 Обзора по вопросам судебной практики, возникающим при рассмотрении дел о защите конкуренции и дел об административных правонарушениях в указанной сфере, утвержденного Президиумом Верховного Суда Российской Федерации 16.03.2016 года, в частности, определено, что факт наличия антиконкурентного соглашения не ставится в зависимость от его заключенности в виде договора по правилам, установленным гражданским законодательством. Законодательством не определено и не может быть определено, какие доказательства его подтверждают, а также не установлены и не могут быть установлены требования к форме подтверждающих документов.

Таким образом, о наличии ограничивающего конкуренцию соглашения могут свидетельствовать фактические действия заказчика, направленные на создание преимуществ участнику торгов, и использование последним таких преимуществ.

Начало выполнения работ с ведома заказчика, еще не по заключенному государственному контракту, является ограничивающим конкуренцию фактом, так как решение о победителе закупки уже predetermined. Соответственно заказчик и члены закупочной комиссии с целью создания преимущественных условий участия в торгах для лица, начавшего осуществление строительства будут осуществлять действия по ограничению конкуренции на торгах, в том числе путем неправомерного отклонения участника закупки – конкурента, не находящегося в антиконкурентном соглашении с заказчиком.

Факт заключения антиконкурентного соглашения между заказчиком - Государственным казенным учреждением Республики Тыва «Госстройзаказ» и участником закупки - ООО «Энергострой» подтверждается следующими обстоятельствами дела

Пунктом 10 статьи 3 Закона о контрактной системе предусмотрено, что уполномоченный орган, уполномоченное учреждение - это государственный орган, муниципальный орган, казенное учреждение, на которые возложены полномочия, предусмотренные статьей 26 Закона о контрактной системе.

Согласно части 1 статьи 26 Закона о контрактной системе в целях централизации закупок в соответствии с законодательством Российской Федерации, законодательством субъектов Российской Федерации, муниципальными правовыми актами, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 и 3 настоящей статьи, могут быть созданы государственный орган, муниципальный орган, казенное учреждение, уполномоченные на определение поставщиков (подрядчиков, исполнителей) для заказчиков, или несколько таких органов, казенных учреждений либо полномочия на определение поставщиков (подрядчиков, исполнителей) для соответствующих заказчиков могут быть возложены на один такой государственный орган, муниципальный орган, одно такое казенное учреждение или несколько государственных органов, муниципальных органов, казенных учреждений из числа существующих. Такие уполномоченные органы, уполномоченные учреждения осуществляют полномочия на определение поставщиков (подрядчиков, исполнителей) для заказчиков, установленные решениями о создании таких уполномоченных органов, уполномоченных учреждений или о наделении их указанными полномочиями. Не допускается возлагать на такие уполномоченные органы, уполномоченные учреждения полномочия на обоснование закупок, определение условий контракта, в том числе на определение начальной (максимальной) цены контракта, и подписание контракта. Контракты подписываются заказчиками, для которых были определены поставщики (подрядчики, исполнители).

Учитывая изложенное, государственный заказчик вправе делегировать свои права по размещению государственных заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных нужд уполномоченному органу, за исключением обоснования закупок, определения условий контракта, определения начальной (максимальной) цены контракта, и подписания контракта.

В силу пункта 1 Положения о Министерстве Республики Тыва по регулированию контрактной системы в сфере закупок, утвержденного Постановлением Правительства Республики Тыва от 23.01.2014 года N 20 - Министерство Республики Тыва по регулированию контрактной системы в сфере закупок является органом исполнительной власти Республики Тыва по регулированию контрактной системы в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения нужд Республики Тыва, а

также уполномоченным органом исполнительной власти Республики Тыва по определению поставщиков (подрядчиков, исполнителей) для государственных заказчиков Республики Тыва, государственных бюджетных учреждений Республики Тыва, осуществляющих закупки в соответствии с требованиями Закона о контрактной системе.

На основании изложенного Министерство Республики Тыва по регулированию контрактной системы в сфере закупок является уполномоченным органом в понятии, определенном пунктом 10 статьи 3 Закона о контрактной системе.

В свою очередь, порядок взаимодействия заказчиков и Министерства Республики Тыва по регулированию контрактной системы в сфере закупок на территории Республики Тыва при определении поставщиков (подрядчиков, исполнителей) утвержден постановлением Правительства Республики Тыва от 29.03.2017 года № 122, который вступил в законную силу 31.03.2017 года.

На официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (далее ЕИС) www.zakupki.gov.ru уполномоченным органом - Министерством Республики Тыва по регулированию контрактной системы в сфере закупок 31.01.2018 года размещено извещение о проведении электронного аукциона № 0112200000818000031 на выполнение работ по строительству наружных инженерных сетей и благоустройства домов по ул. Дружбы д. 26, 28, 30, 32, г. Кызыл Республики Тыва, начальная (максимальная) цена контракта - 68 806 720 рублей.

Государственным заказчиком по аукциону в электронной форме № 0112200000818000031 является Государственное казенное учреждение Республики Тыва «Госстройзаказ».

В силу пункта 1.2 Устава ГКУ РТ «Госстройзаказ», утвержденного распоряжением Министерства строительства и модернизации коммунального хозяйства Республики Тыва от 08.12.2011 года № 108 (далее - Устав) ГКУ РТ «Госстройзаказ» является некоммерческой организацией и не преследует извлечение прибыли в качестве основной цели своей деятельности.

В соответствии с пунктом 1.8 Устава ГКУ РТ «Госстройзаказ» является юридическим лицом, имеет самостоятельный баланс, лицевые счета, открытые в установленном порядке в органах Федерального казначейства, круглую печать с полным наименованием с указанием места нахождения, штамп, бланки.

Предметом деятельности ГКУ РТ «Госстройзаказ» является

осуществление функций заказчика-застройщика по объектам капитального строительства государственной собственности Республики Тыва, строительство и (или) реконструкция, которых осуществляется с привлечением средств федерального и республиканского бюджетов (пункт 2.1 Устава).

Пунктом 3 постановления Правительства Республики Тыва от 06.10.2011 года № 584 на ГКУ РТ «Госстройзаказ» возложены следующие функции:

- государственного заказчика по объектам капитального строительства за счет средств федерального бюджета и бюджета Республики Тыва;
- по подготовке технических заданий на проектирование объектов адресной инвестиционной программы, по которым государственными заказчиками выступают Правительство Республики Тыва и ГКУ РТ «Госстройзаказ»;
- по разработке и подготовке документации для проведения торгов, государственными заказчиками по которым выступают Правительство Республики Тыва и ГКУ РТ «Госстройзаказ»;
- по контролю за ходом проектирования и строительства объектов адресной инвестиционной программы, по которым государственными заказчиками выступают Правительство Республики Тыва и ГКУ РТ «Госстройзаказ».

При этом, указанные полномочия по размещению заказов в области капитального строительства до создания ГКУ РТ «Госстройзаказ» были закреплены за Министерством строительства и модернизации коммунального хозяйства Республики Тыва (пункт 5.60 Положения о Министерстве строительства и модернизации коммунального хозяйства Республики Тыва и его структуры, утвержденного постановлением Правительства Республики Тыва от 13.09.2007 года № 882 в редакции № 5 от 02.02.2011 года). Следовательно, постановлением Правительства Республики Тыва от 06.10.2011 года № 584 ГКУ РТ «Госстройзаказ» переданы отдельные функции органа государственной власти по размещению заказов в области капитального строительства за счет средств федерального бюджета и бюджета Республики Тыва.

Таким образом, ГКУ РТ «Госстройзаказ» является государственным заказчиком в понятии, определенном пунктом 5 статьи 3 Закона о контрактной системе, а так же осуществляет отдельные функции органа государственной власти по размещению заказов в области капитального строительства за счет средств федерального бюджета и бюджета Республики Тыва.

Согласно протоколу рассмотрения первых частей заявок от 19.02.2018

года на момент окончания срока подачи заявок поступило 2 заявки, которые аукционной комиссией допущены до участия в электронном аукционе.

Согласно протоколу проведения электронного аукциона от 22.02.2018 года наименьшее ценовое предложение представлено участником закупки № 2 (ООО «Гранит-Н») в размере 67 430 585,60 рублей (снижение начальной (максимальной) цены контракта составило 2 %), участником закупки № 1 (ООО «Энергострой») представлено ценовое предложение в размере 67 774 619,20 рублей (снижение начальной (максимальной) цены контракта составило 1,5%).

Комиссия Тывинского УФАС России приходит к выводу, что модель поведения ООО «Энергострой» по отказу от ценовой конкурентной борьбы с ООО «Гранит-Н» при проведении электронного аукциона № 0112200000818000031, свидетельствует о том, что ООО «Энергострой» будет признано победителем при любом исходе торгов, то есть независимо от наличия, либо отсутствия конкурентов, реальных участников аукциона, соблюдая минимальное снижение цены государственного контракта, что, в свою очередь, указывает на факт наличия между государственным заказчиком - Государственным казенным учреждением Республики Тыва «Госстройзаказ» и ООО «Энергострой» антиконкурентного соглашения, направленного на заключение государственного контракта с указанным обществом по результатам торгов в преимущественном порядке, что так же подтверждается нижеописанными обстоятельствами дела.

Согласно протоколу подведения итогов от 28.02.2018 года заявка участника закупки № 1 (ООО «Энергострой») признана аукционной комиссией соответствующей требованиям, установленным аукционной документацией.

Заявка участника закупки № 2 (ООО «Гранит-Н») признана аукционной комиссией несоответствующей требованиям, установленным аукционной документацией, а именно:

«в заявке участника по предоставленным документам на наличие опыта исполнения одного контракта (договора) на выполнение работ по строительству, реконструкции и капитальному ремонту объектов капитального строительства за последние 3 года до даты подачи заявки. По договору подряда отсутствуют копии приложений к договору, являющиеся неотъемлемой частью договора, по муниципальному контракту отсутствуют копии акта (актов) выполненных работ (КС-2), что является не соответствием установленным дополнительным требованиям согласно Постановлению Правительства РФ от 04.02.2015 N 99 "Об

установлении дополнительных требований к участникам закупки отдельных видов товаров, работ, услуг, случаев отнесения товаров, работ, услуг к товарам, работам, услугам, которые по причине их технической и (или) технологической сложности, инновационного, высокотехнологического или специализированного характера способны поставить, выполнить, оказать только поставщики (подрядчики, исполнители), имеющие необходимый уровень квалификации, а также документов, подтверждающих соответствие участников закупки указанным дополнительным требованиям».

Протокол подведения итогов электронного аукциона от 28.02.2018 года подписан членами аукционной комиссии, в составе двух представителей заказчика («__», «__») и одного уполномоченного органа («__»).

Не согласившись с решением аукционной комиссии, отраженным в протоколе от 28.02.2018 года ООО «Гранит-Н» обратилось с жалобой в адрес Тывинского УФАС России (вх. № 777 от 02.03.2018 года).

По результатам рассмотрения жалобы ООО «Гранит-Н» принято решение от 15.03.2018 года согласно которому в действиях аукционной комиссии уполномоченного органа - Министерства Республики Тыва по регулированию контрактной системы в сфере закупок выявлено нарушение части 6 статьи 69 Закона о контрактной системе, в части неправомерного признания заявки участника закупки ООО «Гранит-Н» несоответствующей требованиям, установленным аукционной документацией (пункт 2 решения).

На основании решения Комиссии Тывинского УФАС России от 15.03.2018 года выдано предписание, согласно которому:

1. Аукционной комиссии уполномоченного органа и уполномоченному органу - Министерству Республики Тыва по регулированию контрактной системы в сфере закупок в срок до 22.03.2018 года предписано отменить протокол подведения итогов электронного аукциона № 0112200000818000031 от 28.02.2018 года.
2. Оператору электронной торговой площадки - ООО «РТС-тендер» предписано:
 - обеспечить техническую возможность исполнения пункта 1 настоящего Предписания;
 - не позднее одного рабочего дня со дня исполнения пункта 1

настоящего Предписания уведомить участников закупки, подавших заявки на участие в аукционе об отмене протокола подведения итогов электронного аукциона № 0112200000818000031 от 28.02.2018 года, а также о необходимости наличия на счетах для проведения операций по обеспечению участия в электронных аукционах открытых участниками закупки денежных средств в размере

обеспечения заявки на участие в аукционе, о блокировании операций в отношении указанных средств (в случае, если в их отношении блокирование прекращено).

3. Оператору электронной площадки - ООО «РТС-тендер» предписано осуществить блокирование операций по счетам для проведения операций по обеспечению участия в открытых аукционах в электронной форме, открытым участника закупки, в отношении денежных средств в размере обеспечения заявки на участие в аукционе через 4 рабочих дня со дня направления Оператором электронной площадки уведомления, указанного в пункте 2 настоящего Предписания.
4. Уполномоченному органу и аукционной комиссии уполномоченного органа - Министерства Республики Тыва по регулированию контрактной системы в сфере закупок предписано рассмотреть вторые части заявок участников закупки в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации о контрактной системе с учетом решения Комиссии Тывинского УФАС России по жалобе № 05-05-06/43-18.
5. Уполномоченному органу - Министерству Республики Тыва по регулированию контрактной системы в сфере закупок, оператору электронной торговой площадки - ООО «РТС-тендер» предписано в течении 3-х рабочих дней с момента рассмотрения вторых частей заявок участников закупки представить в Тывинское УФАС России подтверждение исполнения настоящего предписания в письменном виде.

На основании вышеизложенного можно сделать вывод, что незаконные действия аукционной комиссии аукциона в электронной форме № 0112200000818000031 в составе которой большинство членом-представители заказчика, были направлены на отклонение заявки ООО «Гранит - Н» с целью создания преимущественных условий ООО «Энергострой», являющегося фактически конкурентом для ООО «Гранит-Н», поскольку победитель уже заранее был определен Заказчиком и по факту уже началось исполнение обязательства в соответствии с предметом еще не заключенного государственного контракта.

Кроме, того во исполнение предписания Тывинского УФАС России от 15.03.2018 года в материалы дела № 05-05-06/43-18 был представлен протокол повторного рассмотрения вторых частей заявок участников закупки № 0112200000818000031 от 29.03.2018 года, согласно которому заявки участников закупки ООО «Гранит-Н» и ООО «Энергострой» признаны не соответствующими требованиям Закона о контрактной системе по следующим основаниям: «Несоответствие участника аукциона требованиям, установленным в соответствии со статьей 31

Федерального закона №44-ФЗ (Отклонен по п. 2 ч. 6 ст. 69 44-ФЗ) и п 38.1, информационной карты аукционной документации, а именно в соответствии с требованиями документации об электронном аукционе, заявка участника должна содержать документы, подтверждающие соответствие участников закупки дополнительным требованиям, установленным в соответствии с Постановлением Правительства РФ от 4 февраля 2015 г. № 99. В качестве документов, подтверждающих соответствие участника закупки вышеуказанным требованиям, в составе заявки на участие в электронном аукционе ООО "Гранит М" содержатся следующие документы: - Договор подряда № 377 от 23.12.2014 г. с приложением, в том числе разрешения на ввод объекта в эксплуатацию №54-RU54303000-247-2015 от 25.09.2015 г. - муниципальный контракт № Ф.2016.199117 от 10.08.2016 г., и разрешения на ввод объекта в эксплуатацию № 54-RU54524101-003-2013 от 20.10.2017 г. Разрешения на ввод объекта в эксплуатацию содержат отметку о том, что данные разрешения не действительны без технических планов. Данные технические планы в составе заявки участника не представлены. Таким образом, предоставленные в составе заявки разрешения на ввод объектов в эксплуатацию, обязательные к предоставлению в соответствии с требованиями документации о проведении электронного аукциона, не могут быть признаны предоставленными в полном объеме, поскольку содержат отметку о недействительности без вышеуказанных сведений».

Протокол подведения итогов электронного аукциона от 29.03.2018 года подписан членами аукционной комиссии, в составе трех представителей заказчика («__»,«__»,«__»).

При этом, указанное выше основание для признания заявок ООО «Гранит-Н» и ООО «Энергострой» не соответствующими Закону контрактной системе и аукционной документации противоречит Закону о контрактной систем и являются незаконными в силу следующего:

В силу пункта 2 части 5 статьи 66 Закона о контрактной системе вторая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать документы, подтверждающие соответствие участника аукциона требованиям, установленным частью 2 статьи 31 (при наличии таких требований) Закона о контрактной системе, или копии этих документов.

В соответствии с частью 2 статьи 31 Закона о контрактной системе Правительство Российской Федерации вправе устанавливать к участникам закупок отдельных видов товаров, работ, услуг, закупки которых осуществляются путем проведения аукционов, дополнительные требования.

Такие дополнительные требования к участникам закупки отдельных

видов товаров, работ, услуг установлены постановлением Правительства Российской Федерации от 04.02.2015 года № 99.

Пунктом 2 приложения № 1 к постановлению Правительства Российской Федерации от 04.02.2015 года № 99 установлено требование к участникам закупки о наличии опыта исполнения (с учетом правопреемства) одного контракта (договора) на выполнение соответствующих <*> работ строительных за последние 3 года до даты подачи заявки на участие в закупке. При этом стоимость такого исполненного контракта (договора) составляет не менее 20 процентов начальной (максимальной) цены контракта, договора (цены лота), на право заключить который проводится закупка.

Документами, подтверждающие соответствие участников закупки указанным дополнительным требованиям являются:

- копия исполненного контракта (договора);
- копия акта (актов) выполненных работ;
- копия разрешения на ввод объекта капитального строительства в эксплуатацию (за исключением случаев, при которых разрешение на ввод объекта капитального строительства в эксплуатацию не выдается в соответствии с градостроительным законодательством Российской Федерации).

Указанные документы должны быть подписаны не ранее чем за 3 года до даты окончания срока подачи заявок на участие в закупке.

В примечании к постановлению Правительства Российской Федерации от 04.02.2015 года № 99 (знак <*>) предусмотрено, что наличие опыта исполнения контракта требуется на выполнение работ, относящихся к той же группе работ строительных, на выполнение которых заключается контракт, при условии, что работы включены в коды 41.2, 42, 43 (кроме кода 43.13) ОКПД2 и начальная (максимальная) цена контракта (цена лота) превышает 10 млн. рублей.

В пункте 38.1 Информационной карты аукционной документации установлены дополнительные требования к участникам закупки в соответствии с постановлением Правительства Российской Федерации от 04.02.2015 года № 99.

На основании вышеизложенного, участники электронного аукциона № 0112200000818000031 в составе своих заявок обязаны подтверждать наличие опыта исполнения контракта с приложением копии исполненного контракта (договора), акта (актов) выполненных работ и разрешения на ввод объекта капитального строительства в

эксплуатацию, если это предусмотрено в соответствии с градостроительным законодательством Российской Федерации.

Законом о контрактной системе установлен исчерпывающий перечень документов, предоставляемых участником закупки в составе второй части заявки в качестве подтверждения опыта исполнения контракта.

В соответствии с частью 1 статьи 55 Градостроительного кодекса Российской Федерации разрешение на ввод объекта в эксплуатацию представляет собой документ, который удостоверяет выполнение строительства. Реконструкции объекта капитального строительства в полном объеме в соответствии с разрешением на строительство, проектной документацией, а также соответствие построенного, реконструированного объекта капитального строительства требованиям к строительству, реконструкции объекта капитального строительства, установленным на дату выдачи представленного для получения разрешения на строительство градостроительного плана земельного участка, разрешенному использованию земельного участка или в случае строительства, реконструкции линейного объекта проекту планировки территории и проекту межевания территории, а также ограничениям, установленным в соответствии с земельным и иным законодательством Российской Федерации.

На основании пункта 12 части 3 статьи 5 Градостроительного кодекса Российской Федерации технический план является обязательным для принятия решения о выдаче разрешения на ввод объекта в эксплуатацию.

В соответствии с частью 1 статьи 69 Закона о контрактной системе аукционная комиссия рассматривает вторые части заявок на участие в электронном аукционе и документы, направленные заказчику оператором электронной площадки в соответствии с частью 19 статьи 68 названного Федерального закона, в части соответствия их требованиям, установленным документацией о таком аукционе. Аукционной комиссией на основании результатов рассмотрения вторых частей заявок на участие в электронном аукционе принимается решение о соответствии или о несоответствии заявки на участие в таком аукционе требованиям, установленным документацией о таком аукционе, в порядке и по основаниям, которые предусмотрены настоящей статьей. Для принятия указанного решения аукционная комиссия рассматривает информацию о подавшем данную заявку участнике такого аукциона, содержащуюся в реестре участников такого аукциона, получивших аккредитацию на электронной площадке (часть 2 статьи 69 Закона о контрактной системе).

Согласно части 6 статьи 69 Закона о контрактной системе заявка на

участие в электронном аукционе признается не соответствующей требованиям, установленным документацией о таком аукционе, в случае:

1) непредставления документов и информации, которые предусмотрены пунктами 1, 3 - 5, 7 и 8 части 2 статьи 62, частями 3 и 5 статьи 66 названного Федерального закона, несоответствия указанных документов и информации требованиям, установленным документацией о таком аукционе, наличия в указанных документах недостоверной информации об участнике такого аукциона на дату и время окончания срока подачи заявок на участие в таком аукционе;

2) несоответствия участника такого аукциона требованиям, установленным в соответствии с частью 1, частями 1.1, 2 и 2.1 (при наличии таких требований) статьи 31 названного Федерального закона.

Принятие решения о несоответствии заявки на участие в электронном аукционе требованиям, установленным документацией о таком аукционе, по основаниям, не предусмотренным частью 6 настоящей статьи, не допускается (часть 7 статья 69 Закона о контрактной системе).

В своих заявках ООО «Гранит-Н» и ООО «Энергострой» в подтверждение опыта в соответствии с аукционной документацией, постановлением № 99 предоставлены разрешения на ввод объекта в эксплуатацию, что отвечает требованиям законодательства о контрактной системе и полностью соответствует условиям аукционной документации.

При этом, аукционной комиссией не учтено, что в аукционной документации аукциона в электронной форме № 0112200000818000031 отсутствовало требование о представлении в составе второй части заявки технического плана. Кроме того, технический план объекта капитального строительства является одним из документов, необходимых для получения разрешения на ввод объекта в эксплуатацию, без которого разрешение не могло быть выдано. При таких обстоятельствах у аукционной комиссии отсутствовали основания для вывода о том, что представленные обществами разрешения на ввод объекта в эксплуатацию не является документальным подтверждением требуемого им опыта работы. Указанные действия членов аукционной комиссии содержат признаки административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 2 статьи 7.30 КоАП РФ.

Подобный подход рассмотрения заявок может привести к злоупотреблению со стороны комиссией заказчика и необоснованному отклонению заявок добросовестных участников, тем самым ограничивая

круг потенциальных участников аукциона, что противоречит целям и задачам как Закона о контрактной системе, так и Закона о защите конкуренции.

В связи с признанием аукциона в электронной форме № 0112200000818000031 несостоявшимся, по причине признания всех заявок несоответствующими требованиям Закона о контрактной системе, и на основании пункта 8 части 2 статьи 83 Закона о контрактной системе на официальном сайте ЕИС в сети Интернет 11.04.2018 года было размещено извещение о проведении запроса предложений № 0112200000818000897 по строительству наружных инженерных сетей и благоустройства домов по ул. Дружбы д. 26, 28, 30, 32, г. Кызыл Республики Тыва, начальная (максимальная) цена контракта - 68 806 720 рублей.

Согласно протоколу проведения запроса предложений № 0112200000818000897 от 18.04.2018 года до окончания срока подачи заявок поступила единственная заявка ООО «Энергострой», в связи с чем, на основании части 18 статьи 83 Закона о контрактной системе запрос предложений № 0112200000818000897 признан несостоявшимся. При этом, в соответствии с выпиской из протокола проведения запроса предложений от 17.04.2018 года заявка ООО «Энергострой» признана соответствующей требованиям Закона о контрактной системе.

08.05.2018 года по итогам запроса предложений № 0112200000818000897 между ГКУ РТ «Госстройзаказ» и ООО «Энергострой» заключен государственный контракт № 37-18 на строительство наружных инженерных сетей и благоустройства домов по ул. Дружбы д. 26, 28, 30, 32, г. Кызыл Республики Тыва на сумму 68 806 720, 00 рублей.

Следовательно, совокупность вышеописанных действий при проведении конкурентных процедур (аукцион в электронной форме № 0112200000818000031, запрос предложений № 0112200000818000897), с учетом фактического начала выполнения ООО «Энергострой» работ по строительству наружных инженерных сетей домов по ул. Дружбы д. 26, 28, 30, 32, г. Кызыл Республики Тыва до заключения государственного контракта по результатам торгов, свидетельствует о наличии между государственным заказчиком - Государственным казенным учреждением Республики Тыва «Госстройзаказ» и ООО «Энергострой» антиконкурентного соглашения, направленного на заключение государственного контракта с указанным обществом по результатам торгов в преимущественном порядке.

Таким образом, Комиссия Тывинского УФАС России приходит к выводу, что инициатива в заключении антиконкурентного соглашения исходила

от государственного заказчика – ГКУ РТ «Госстройзаказ». Цель заключения соглашения – обеспечение победы одного, заранее определенного, хозяйствующего субъекта – ООО «Энергострой», то есть изначальное предоставление (начиная со стадии планирования закупки и подготовки к ее проведению) преимущественных условий участия в торгах ООО «Энергострой», то есть государственный заказчик – ГКУ РТ «Госстройзаказ» проявил субъективный подход к выбору контрагента и не обеспечил равный доступ всем потенциальным участникам товарного рынка. Обязанность соблюдения процедуры размещения закупки возложена законодателем на лицо, осуществляющее полномочия государственного заказчика. Несмотря на это, и государственный заказчик, и ООО «Энергострой», сознательно шли на нарушение требований действующего законодательства. Совершение рассматриваемых действий прямо приводит к нарушению принципов проведения торгов: публичности, открытости, прозрачности, конкурентности, созданию равных, недискриминационных условий, неэффективному расходованию бюджетных средств.

При этом факт начала выполнения работ на основании антиконкурентного соглашения, до заключения государственного контракта подтверждается следующими доказательствами:

1. Справкой о результатах контрольного обмера от 24.04.2018 года на объекте выполненных работ по строительству наружных инженерных сетей и благоустройства домов по ул. Дружба, д. 26, 28, 30, 32, подготовленной ревизором Управления Федерального казначейства по Республике Тыва, согласно которой отраженные виды работ в актах освидетельствования скрытых работ от 10.10.2017 года б/н, 11.10.2017 года б/н, 12.10.2017 года б/н, 13.10.2017 года б/н, 14.10.2017 года б/н, 15.10.2017 года б/н, 19.10.2017 года б/н, 06.11.2017 года б/н, 09.11.2017 года б/н, 10.11.2017 года б/н, частично соответствуют видам работ, отраженных в проектно-сметной документации объекта «Наружные инженерные сети и благоустройство к жилым домом, расположенным по адресу: Республика Тыва, г. Кызыл, ул. Дружбы, д.26, 28, 30, 32. К справке о результатах контрольного обмера от 24.04.2018 года приложены фотографии отражающие факты, установленные в ходе контрольного обмера.

2. Пояснениями заместителя директора ООО «Энергострой» «__», отраженными в протоколе опроса, составленным 26.04.2018 года старшим оперуполномоченным Управления Федеральной службы безопасности Российской Федерации по Республике Тыва, объяснениями директора ООО «Энергострой» «__» от 14.05.2018 года, взятых прокурором Республики Тыва в ходе проведения надзорных мероприятий, объяснениями заместителя директора ООО

«Энергострой» «__» от 28.04.2018 года, взятых оперуполномоченным УЭБиПК МВД по Республике Тыва.

3. Протоколом обследования помещений, зданий, сооружений, участков местности и транспортных средств от 27.04.2018 года, составленным старшим оперуполномоченным УФСБ России по Республике Тыва с участием заместителя директора ООО «Энергострой» «__».

4. Пояснениями прокурора отдела прокуратуры Республики Тыва «__», данными в ходе рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства № 05-13-01/04-17-18.

5. Пояснениями представителей Общества с ограниченной ответственностью «Водоканал», данными в ходе рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства № 05-13-01/04-17-18.

6. Договором б/н от 11.09.2017 года между АО «Кызылская ТЭЦ» и ООО «Энергострой» на подключение к сетям теплоснабжения по объекту капитального строительства – многократные жилые дома по адресу г. Кызыл, ул. Дружбы, д. 26, д. 28, д. 30, д. 32.

7. Техническими условиями, выданными ООО «Энергострой» на водоснабжение, водоотведение ООО «Водоканал» 05.07.2017 года. Техническими условиями, выданными ООО «Энергострой» на подключение к системе теплоснабжения АО «Кызылская ТЭЦ» 11.09.2017 года.

Доводы представителей ООО «Энергострой» о строительстве временных инженерных сетей в рамках исполнения четырех государственных контрактов на приобретение четырех жилых многоквартирных домов по адресу: г. Кызыл, ул. Дружбы, д. 26, д. 28, д. 30, д. 32, которые не являются объектами капитального строительства, не принимаются Комиссией Тывинского УФАС России, так как в материалы дела не представлены доказательства того, что они являлись таковыми. Кроме того, данный довод противоречит протоколу опроса заместителя директора ООО «Энергострой» «__» от 26.04.2018 года, данного в ходе ОРМ УФСБ по РТ, объяснениям директора ООО «Энергострой» «__», взятых в ходе проведения надзорных мероприятий прокуратурой Республики Тыва и зафиксированных в объяснении от 14.05.2018 года, объяснениями заместителя директора ООО «Энергострой» «__» от 28.04.2018 года, взятых оперуполномоченным УЭБиПК МВД по Республике Тыва и иными материалами дела.

Довод о том, что ГКУ РТ «Госстройзаказ» передал проектную документацию на строительство инженерных сетей и благоустройства территории по указанным выше домам 10.05.2018 года, то есть после

заключения государственного контракта, не может быть принят в качестве основания, исключающего факт ознакомления ООО «Энергострой» с проектно-сметной документацией объекта «Наружные инженерные сети и благоустройство к жилым домом, расположенным по адресу: Республика Тыва, г. Кызыл, ул. Дружбы, д.26, 28, 30, 32, так как также противоречит объяснениям, отраженным в протоколе опроса заместителя директора ООО «Энергострой» «__» от 26.04.2018 года, взятых в ходе ОРМ УФСБ по РТ. Акты списания, подтверждающие затраты на товарно-материальные ценности, представленные в материалы дела не опровергают факты, имеющиеся в материалах дела.

На основании вышеизложенного, в рассматриваемом случае, буквальное толкование положений Закона о контрактной системе во взаимной связи с задачами и целями антимонопольного регулирования и контроля позволяет признать соответствующие антимонопольные запреты нарушенными.

Таким образом, начало выполнения работ до подведения итогов соответствующих конкурентных процедур свидетельствует о волеизъявлении обоих участников достигнутых соглашений, о совершении действий, направленных на исполнение договорных мероприятий, которые в последующем оформляются государственным контрактом, что содержит в себе нарушения пункта 1 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с частью 1 статьи 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.

Согласно части 4 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции копия заключения об обстоятельствах дела направляется лицам, участвующим в деле, в течение пяти рабочих дней со дня вынесения определения об отложении рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства. При этом дата очередного рассмотрения дела не может быть назначена ранее чем через пять рабочих дней со дня направления лицам, участвующим в деле, копии заключения об обстоятельствах дела.

Заключение об обстоятельствах дела № 05-13-01/04-17-18 от 30.08.2018 года получено ООО «Энергострой», что подтверждается распиской от 03.09.2018 года, уведомлением ФГУП «Почта России» от 05.09.2018 года, ГКУ РТ «Госстройзаказ», что подтверждается уведомлением ФГУП «Почта России» от 05.09.2018 года, а рассмотрение дела № 05-13-01/04-17-18 было назначено на 13.09.2018 года в 16 часов 00 минут (время местное).

Согласно части 5 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции лица, участвующие в деле, вправе представить комиссии пояснения, доказательства и приводить доводы в письменной форме в отношении обстоятельств, изложенных в заключении об обстоятельствах дела, до окончания рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства и оглашения резолютивной части решения по нему на заседании комиссии.

До оглашения резолютивной части решения по делу № 05-13-01/04-17-18 от ООО «Энергострой» (вх. № 3433 от 13.09.2018 года) в адрес Тывинского УФАС России поступило возражение, опровергающее обстоятельства, изложенные в заключении об обстоятельствах дела № 05-13-01/04-17-18 от 30.08.2018 года, согласно которым:

1. Единственным основанием для возбуждения дела № 05-13-01/04-17-18 о нарушении антимонопольного законодательства явилась статья под заголовком «Кто вы уполномоченные государством мошенники?» в газете «Риск Экспресс» за № 12 от марта 2018 года, которая не содержит сведений о нарушении пункта 1 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции, так как согласно заключению об обстоятельствах дела № 05-13-01/04-17-18 от 30.08.2018 года Тывинское УФАС России возбудило дело о нарушении антимонопольного законодательства № 05-13-01/04-17-18 до направления запросов в УФСБ по РТ, а именно 01.06.2018 года за исх. № 5-1042, то есть после издания приказа о возбуждении дела № 05-13-01/04-17-18 от 22.05.2018 года.

2. Изложенные на листах 4-5 заключения об обстоятельствах дела № 05-13-01/04-17-18 от 30.08.2018 года сведения, полученные из протокола опроса заместителя директора ООО «Энергострой» «__» от 26.04.2018 года, не соответствуют пояснениям, данным в ходе рассмотрения дела Комиссией Тывинского УФАС России, опровергнуты им и не подтверждаются материалами дела. Кроме того, ООО «Энергострой» ни в какие переговоры с ГКУ РТ «Госстройзаказ» не вступало и антиконкурентное соглашение не заключало. Аналогичное пояснения даны также директором ООО «Энергострой» «__».

Комиссия Тывинского УФАС России, изучив представленные возражения ООО «Энергострой» приходит к следующему.

1. Действительно на странице 4 заключения об обстоятельствах дела № 05-13-01/04-17-18 от 30.08.2018 года указана дата (01.06.2018 год) и исходящий номер (<...> -1042) обращения Тывинского УФАС России, направленного в адрес УФСБ по РТ для установления фактического выполнения работ по строительству наружных инженерных сетей и благоустройства домов по улице Дружбы, д. 26, 28, 30, 32 города Кызыл Республики Тыва, ответ на который в том числе послужил основанием

для возбуждения дела о нарушении антимонопольного законодательства № 05-13-01/04-17-18.

Вместе с тем, в указании даты (01.06.2018 год) обращения Тывинского УФАС России в УФСБ по РТ в заключении об обстоятельствах дела допущена описка, так как само письмо Тывинского УФАС России датировано 16.04.2018 год (исх. № 5-1042), что подтверждается материалами дела.

Кроме того, протокол опроса заместителя директора ООО «Энергострой» «__» от 26.04.2018 года, протокол обследования помещений, зданий, сооружений, участков местности и транспортных средств от 27.04.2018 года поступили в адрес Тывинского УФАС России от УФСБ по РТ 08.05.2018 года, то есть до издания приказа о возбуждении дела № 05-13-01/04-17-18 от 22.05.2018 года.

Согласно части 2 статьи 39 Закона о защите конкуренции основанием для возбуждения и рассмотрения антимонопольным органом дела о нарушении антимонопольного законодательства является:

- 1) поступление из государственных органов, органов местного самоуправления материалов, указывающих на наличие признаков нарушения антимонопольного законодательства (далее - материалы);
- 2) заявление юридического или физического лица, указывающее на признаки нарушения антимонопольного законодательства (далее - заявление);
- 3) обнаружение антимонопольным органом признаков нарушения антимонопольного законодательства;
- 4) сообщение средства массовой информации, указывающее на наличие признаков нарушения антимонопольного законодательства;
- 5) результат проверки, при проведении которой выявлены признаки нарушения антимонопольного законодательства коммерческими организациями, некоммерческими организациями, федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями, государственными внебюджетными фондами.

Таким образом, антимонопольным органом правомерно издан приказ от 22.05.2018 года № 136 о возбуждении дела № 05-13-01/04-17-18 о нарушении антимонопольного законодательства.

2. Пояснения заместителя директора ООО «Энергострой» «__» и директора ООО «Энергострой» «__» на заседаниях Комиссии Тывинского УФАС России по рассмотрению дела № 05-13-01/04-17-18 в качестве доказательств, опровергающих выводы Комиссии Тывинского УФАС России, не принимаются в силу следующего.

Исходя из пояснений директора ООО «Энергострой» «__» и директора ООО «Энергострой» «__», данных на заседании Комиссии Тывинского УФАС России следует, что до проведения процедуры торгов были построены лишь временные инженерные сети в рамках исполнения четырех государственных контрактов на приобретение четырех жилых многоквартирных домов по адресу: г. Кызыл, ул. Дружбы, д. 26, д. 28, д. 30, д. 32, которые не являются объектами капитального строительства, а также переговоры с ГКУ РТ «Госстройзаказ» ООО «Энергострой» не вели, однако указанные пояснения противоречат протоколу опроса заместителя директора ООО «Энергострой» «__» от 26.04.2018 года, составленному в ходе ОРМ УФСБ по РТ, объяснениям директора ООО «Энергострой» «__», взятых в ходе проведения надзорных мероприятий прокуратурой Республики Тыва и зафиксированных в объяснении от 14.05.2018 года, объяснениям заместителя директора ООО «Энергострой» «__» от 28.04.2018 года, взятых оперуполномоченным УЭБиПК МВД по Республике Тыва.

Указанные протокол опроса от 26.04.2018 года и объяснения от 28.04.2018 года, 14.05.2018 года составлены и проведены в рамках Федерального закона от 12.08.1995 года № 144-ФЗ «Об оперативно-розыскной деятельности» и Федерального закона от 03.04.1995 года № 40-ФЗ «О федеральной службе безопасности», Федерального закона от 17.01.1992 N 2202-1 «О прокуратуре Российской Федерации».

При этом из указанных протокол опроса от 26.04.2018 года, объяснений от 28.04.2018 года, 14.05.2018 года ясно и недвусмысленно видно, что все пояснения изложенные в протоколе опроса и объяснениях верно записаны со слов «__» и «__», ими прочитаны и замечания у них отсутствовали, что подтверждается подписями указанных лиц.

В соответствии с частью 1 статьи 45.1 Закона о защите конкуренции под доказательствами по делу о нарушении антимонопольного законодательства понимаются сведения о фактах, которые получены в установленном настоящим Федеральным законом порядке и на основании которых комиссия устанавливает наличие либо отсутствие нарушения антимонопольного законодательства, обоснованность доводов лиц, участвующих в деле, а также иные обстоятельства, имеющие значение для полного и всестороннего рассмотрения дела.

В качестве доказательств по делу о нарушении антимонопольного

законодательства допускаются письменные доказательства и вещественные доказательства, пояснения лиц, участвующих в деле, пояснения лиц, располагающих сведениями о рассматриваемых комиссией обстоятельствах, заключения экспертов, аудио- и видеозаписи, иные документы и материалы (часть 3 статьи 45.1 Закона о защите конкуренции).

Согласно части 4 статьи 45.1 Закона о защите конкуренции письменными доказательствами по делу о нарушении антимонопольного законодательства являются содержащие сведения об обстоятельствах, имеющих значение для рассмотрения дела, акты, договоры, справки, переписка, иные документы и материалы, выполненные в форме цифровой, графической записи, в том числе полученные посредством факсимильной, электронной или другой связи, изготовления копий электронных носителей информации либо иным позволяющим установить достоверность документа способом. К письменным доказательствам также относятся результаты анализа состояния конкуренции, проведенного в порядке, установленном федеральным антимонопольным органом.

В силу положений статьи 45.1, пункта 1 части 2 статьи 39 Закона о защите конкуренции материалы и сведения, полученные от правоохранительных органов, могут являться основанием для возбуждения дел о нарушении антимонопольного законодательства.

Более того, в силу статьи 161 Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации с разрешения следователя или дознавателя данные предварительного расследования могут быть переданы гласности, в частности путем направления их в антимонопольный орган для рассмотрения на предмет наличия (отсутствия) нарушений антимонопольного законодательства.

При таких обстоятельствах, и учитывая наличие заключенного между Тывинским УФАС России и УФСБ России по РТ Соглашения от 16.06.2011 N 10/1 о взаимодействии, Тывинское УФАС России вправе получать и использовать материалы уголовного дела, в том числе содержащие результаты оперативно-розыскной деятельности.

Как было указано выше, протокол опроса от 26.04.2018 года и объяснения от 28.04.2018 года, 14.05.2018 года составлены и проведены в рамках Федерального закона от 12.08.1995 года № 144-ФЗ «Об оперативно-розыскной деятельности» и Федерального закона от 03.04.1995 года № 40-ФЗ «О федеральной службе безопасности», Федерального закона от 17.01.1992 N 2202-1 «О прокуратуре Российской Федерации», при этом в адрес Тывинского УФАС России поступили в порядке пункта 1 части 2 статьи 39 Закона о защите конкуренции.

Более того, необходимо отметить, что пояснения, изложенные в протоколе опроса и объяснениях, подтверждаются иными доказательствами, имеющимися в материалах дела № 05-13-01/04-17-18.

При таких обстоятельствах, все доказательства, имеющиеся в материалах дела № 05-13-01/04-17-17, в совокупности позволяют Комиссии Тывинского УФАС России сделать вывод о заключении ГКУ РТ «Госстройзаказ» и участии в антиконкурентном соглашении, результатом которого является заключение государственного контракта на выполнение работ по строительству наружных инженерных сетей и благоустройства домов по ул. Дружбы д. 26, 28, 30, 32 г. Кызыл Республики Тыва с ООО «Энергострой» путем предоставления ему преимущественных условий для участия в закупке.

Таким образом, все доводы (письменные и устные) обсуждены и отклонены Комиссией Тывинского УФАС России по мотиву неосновательности, поскольку при проверке материалов дела не нашли своего подтверждения.

Комиссия Тывинского УФАС России при решении вопроса о выдаче (не выдаче) предписания об устранении нарушения антимонопольного законодательства приходит к следующему.

Частью 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции предусмотрено полномочие антимонопольного органа на выдачу обязательного для исполнения предписания.

Вместе с тем, 08.05.2018 года по итогам запроса предложений № 0112200000818000897 между ГКУ РТ «Госстройзаказ» и ООО «Энергострой» заключен государственный контракт № 37-18 на строительство наружных инженерных сетей и благоустройства домов по ул. Дружбы д. 26, 28, 30, 32, г. Кызыл Республики Тыва на сумму 68 806 720, 00 рублей со сроком исполнения с момента заключения государственного контракта до 30.06.2018 года.

Следовательно, в связи с заключением государственного контракта № 37-18 от 08.05.2018 года и истечением срока его исполнения на момент вынесения резолютивной части решения предписание о прекращении нарушений антимонопольного законодательства Комиссией Тывинского УФАС России не выдается.

На основании вышеизложенного и руководствуясь статьей 23, статьей 39, статьями 41, 49 Закона о защите конкуренции, Комиссия Тывинского УФАС России по рассмотрению дела № 05-13-01/04-17-18,

РЕШИЛА:

1. Признать Государственное казенное учреждение Республики Тыва «Госстройзаказ» ИНН: 1701049944, ОГРН: 1111719001712, юридический адрес: Республика Тыва, г. Кызыл, ул. Красноармейская, д. 76 и Общество с ограниченной ответственностью «Энергострой» ИНН: 1717008397, ОГРН: 1021700728136, юридический адрес: Республика Тыва, пгт. Каа-Хем, ул. Пригородная, д. 34 нарушившими пункт 1 части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в части заключения и участия в антиконкурентном соглашении, результатом которого является заключение государственного контракта на выполнение работ по строительству наружных инженерных сетей и благоустройства домов по улице Дружбы, д. 26, 28, 30, 32 города Кызыл Республики Тыва с ООО «Энергострой», путем предоставления ему преимущественных условий для участия в закупке.

2. Передать материалы дела № 05-13-01/04-17-18 уполномоченному должностному лицу Тывинского УФАС России для возбуждения административного производства в отношении виновных лиц.

Председатель Комиссии

«__»

Члены Комиссии

«__»

«__»

В соответствии со статьей 52 Закона о защите конкуренции - решение антимонопольного органа может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня принятия решения в Арбитражный суд Республики Тыва.