

РЕШЕНИЕ

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства, рассмотрев дело № А-68/17-11 по признакам нарушения Министерством промышленности и инновационной политики Республики Башкортостан <...> ч.3 ст.17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

<...>

УСТАНОВИЛА:

По результатам рассмотрения обращения <...>, поступившего 20.12.2010 (вх.№ 12348) отделом контроля и размещения государственного заказа Башкортостанского УФАС России в соответствии с ч.5 ст.17 Федерального законом от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее– Закон о размещении заказов) была проведена внеплановая проверка размещения заказа № 12879018 на «Выполнение работ по реализации мероприятий по созданию энергомашиностроительного кластера в Республике Башкортостан в соответствии с пунктом 9.3.4.4. «реализация инновационного проекта «Энергомашиностроительный кластер в Республике Башкортостан» Республиканской инновационной целевой программы Республики Башкортостан на 2008-2010 годы» Министерством промышленности и инновационной политики Республики Башкортостан.

<...>

В результате вышеуказанной проверки в действиях Министерства промышленности и инновационной политики Республики Башкортостан были выявлены признаки нарушения ч.3 ст.17 Федерального закона от 26.07.2007 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившиеся в ограничении конкуренции путем включения в состав лота продукции (товаров, работ, услуг), технологически и функционально не связанной с товарами, работами, услугами, поставки, выполнение, оказание которых являются предметом торгов.

По служебной записке от 06.04.2011 № 3662 материалы внеплановой проверки Министерства промышленности и инновационной политики Республики Башкортостан при размещении заказа № 12879018 на «Выполнение работ по реализации мероприятий по созданию энергомашиностроительного кластера в Республике Башкортостан в соответствии с пунктом 9.3.4.4. «реализация инновационного проекта «Энергомашиностроительный кластер в Республике Башкортостан» Республиканской инновационной целевой программы Республики Башкортостан на 2008-2010 годы» из отдела контроля и размещения государственного заказа были направлены в отдел антимонопольного контроля товарных рынков Башкортостанского УФАС России.

В ходе анализа вышеуказанных материалов установлено следующее.

15.10.2010 на официальном сайте www.goszakaz.bashkortostan.ru размещено извещение № 1287918 «Выполнение работ по реализации мероприятий по

созданию энергомашиностроительного кластера в Республике Башкортостан в соответствии с пунктом 9.3.4.4. «реализация инновационного проекта «Энергомашиностроительный кластер в Республике Башкортостан» Республиканской инновационной целевой программы Республики Башкортостан на 2008-2010 годы» в п.2., которого указано, что заказчиком является Министерство промышленности и инновационной политики Республики Башкортостан.

В извещении № 1287918 установлено, что местом предоставления документации и подведения итогов конкурса является Министерство промышленности и внешнеэкономических связей Республики Башкортостан.

Конкурсная документация на проведение открытого конкурса на право заключения государственного контракта на выполнение работ по реализации мероприятий по созданию энергомашиностроительного кластера в Республике Башкортостан в соответствии с пунктом 9.3.4.4. «реализация инновационного проекта «Энергомашиностроительный кластер в Республике Башкортостан» Республиканской инновационной целевой программы Республики Башкортостан на 2008-2010 годы», утвержденная Министром промышленности и внешнеэкономических связей Республики Башкортостан <...>, состоит из 5 разделов: раздел I. «Общие условия проведения конкурса», раздел II. «Информационная карта конкурса», раздел III. «Образцы форм и документов для заполнения Участниками размещения заказа», раздел IV. «Проект государственного контракта», раздел V. «Технические задания (приложения № 1 к государственному контракту».

<...>

Согласно п.1.2.1 раздела II. «Информационная карта конкурса» конкурсной документации заказчиком является Министерство промышленности и внешнеэкономических связей Республики Башкортостан <...>.

<...>

Процедура вскрытия конвертов с заявками на участие в открытом конкурсе проводилась 15.11.2010, о чем составлен протокол № 12879018/1 вскрытия конвертов с заявками и открытия доступа к поданным в форме электронных документов заявкам на участие в конкурсе.

Согласно протоколу № 12879018/1 в адрес Министерства промышленности и внешнеэкономических связей Республики Башкортостан поступила заявка только от одного хозяйствующего субъекта – государственного автономного учреждения «Республиканский научно-технический и информационный комплекс «Баштехинформ».

Рассмотрение поступившей заявки проводилось Единой комиссией 17.11.2010, на основании результатов рассмотрения оформлен протокол № 12879018/2 рассмотрения заявок поданных на участие в конкурсе. Согласно протоколу № 12879018/2 рассмотрения заявок конкурс признан не состоявшимся, государственный контракт на сумму 10 990 000 рублей заключен с ГАУ «Республиканский научно-технический и информационный комплекс «Баштехинформ».

В ходе заседания Комиссии Башкортостанского УФАС России установлено, что первоначально заказчиком по данному конкурсу выступало Министерство промышленности и внешнеэкономических связей Республики Башкортостан. Однако распоряжением от 25.08.2010 № 912-р Правительство Республики Башкортостан в связи с Указом Президента Республики Башкортостан от 04.08.2010 года № УП-449 «О структуре исполнительных органов государственной власти Республики Башкортостан» «до завершения мероприятий по реорганизации Министерства промышленности и внешнеэкономических связей Республики Башкортостан и Министерства промышленности, инвестиционной и инновационной политики Республики Башкортостан руководство Министерством промышленности и внешнеэкономических связей Республики Башкортостан и Министерством промышленности, инвестиционной и инновационной политики Республики Башкортостан возложило на министра промышленности и инновационной политики Республики Башкортостан Вагапова Р.Ф.».

Таким образом, ответчиком по делу № А-68/17-11 является Министерство промышленности и инновационной политики Республики Башкортостан.

Комиссией Башкортостанского УФАС России в ходе рассмотрения дела установлено, что в п.3. раздела V «Техническое задание» конкурсной документации указаны содержание и требования к работам, которые необходимо выполнить, а именно:

- выполнить исследование рынка энергогенерирующего оборудования для малой энергетики и обосновать виды продукции, планируемой к выпуску участниками энергомашиностроительного кластера (п.3.1.);
- определить основные направления научных разработок и выполнить научно-исследовательские и опытно-конструкторские работы по ключевым направлениям (п.3.2.);
- выполнить работы по комплектованию (оснащению) оборудованием и комплектующими, нематериальными активами и источниками информации для коллективного использования участниками кластера (п.3.3.);
- выполнить патентные исследования в области энергомашиностроительной продукции, предполагаемой к выпуску, и работы по защите интеллектуальной собственности (п.3.4.);
- создать систему обеспечения участников кластера в области нормативно - технической, правовой, патентно-лицензионной и конъюнктурно - маркетинговой информации (п.3.5.);
- создать систему информирования хозяйствующих субъектов и общественности Республики Башкортостан о работах, выполняемых в рамках энергомашиностроительного кластера на основании специализированного веб-сайта и презентационных материалов (п.3.6.);
- выполнить работы по выбору конкурентоспособной существующей платформы энергомашиностроительного оборудования зарубежного производства и подготовить мероприятия для последующего его прототипирования, локализации и лицензионного производства (п.3.7.).

Кроме того, в п.4.1 раздела V «Техническое задание» конкурсной документации имеются дополнительные условия к Исполнителю по государственному контракту, а именно: «Исполнитель по государственному контракту должен заключить долгосрочный договор с участниками кластера (не менее пяти участников), регламентирующий их взаимодействие и роль координирующей организации в составе энергомашиностроительного кластера Республики Башкортостан».

Как следует из протокола № 12879018/2 рассмотрения заявок, указанные выше нарушения привели к тому, что на участие в данном конкурсе подана только одна заявка.

Также, по мнению Комиссии Башкортостанского УФАС России в сроки, установленные заказчиком в п.1.3.2. информационной карты для выполнения работ, минимальный – 12, максимальный – 17 дней с даты заключения контракта, невозможно качественно выполнить выставленный на конкурс объем работ.

Так, в ходе проведенного Башкортостанским УФАС России анализа Конкурсной документации установлено, что в п.3. Технического задания заказчиком определено содержание работ и предъявляемые к ним требования.

Заказчиком установлено требование, что выполнение п.3.1. Технического задания (выполнить исследование рынка энергогенерирующего оборудования для малой энергетики и обосновать виды продукции, планируемой к выпуску участниками энергомашиностроительного кластера) должно содержать анализ современного состояния электроэнергетики, прогноз спроса на электрическую энергию, детальный анализ перспектив развития децентрализованной энергетики, тенденции мирового рынка генерирующего оборудования малой мощности, рынок оборудования для малой энергетики в России, анализ цен на оборудование для малой энергетики, анализ объема рынка энергетического оборудования, сравнительный анализ стоимости реализации проектов в сфере малой энергетики.

Выполнение п.3.2. Технического задания (определить основные направления научных разработок и выполнить научно-исследовательские и опытно-конструкторские работы по ключевым направлениям) подразумевает определение перечня основных направлений научно-исследовательских работ в интересах участников энергомашиностроительного кластера; разработку и согласование с государственным заказчиком перечня основной продукции, подготавливаемой к производству участниками энергомашиностроительного кластера; выполнение по ключевым направлениям производства продукции энергомашиностроительного кластера научно-исследовательских и опытно-конструкторских работ, определяющих функционирование кластера в 2011-2014 годах.

Для выполнения п.3.3. Технического задания (выполнить работы по комплектованию (оснащению) оборудованием и комплектующими, нематериальными активами и источники информации для коллективного использования участниками кластера) необходимо согласовать с государственным заказчиком перечень приобретаемого оборудования, комплектующих нематериальных активов, источников информации и разработанный порядок их коллективного использования участниками энергомашиностроительного кластера.

Заказчиком для выполнения п.3.4. Технического задания (выполнить патентные

исследования в области энергомашиностроительной продукции, предполагаемой к выпуску, и работы по защите интеллектуальной собственности) установлены требования о выполнении патентные исследования по разработкам не менее пяти ведущих компаний, владеющих более 80% рынка малоразмерного энергооборудования, определить наличие объектов интеллектуальной собственности в Российской Федерации. Кроме того, необходимо разработать фирменный стиль, подготовить заявку на единый товарный знак кластера, разработать концепцию охраны и совместного использования результатов интеллектуальной деятельности, заключить и подписать соглашение о неразглашении коммерческой тайны между всеми участниками кластера.

Комиссией Башкортостанского УФАС России отмечено, что вышеуказанные работы проводятся в соответствии с ГОСТ 15.011-96 «Патентные исследования. Содержание и порядок проведения» и устанавливают единые требования к организации, проведению и оформлению результатов патентных исследований.

При проведении патентных исследований определяется патентоспособность объектов промышленной собственности, создаваемых в процессе разработки новой продукции, решается вопрос о целесообразности патентования; определяются условия беспрепятственной реализации промышленной продукции на рынке конкретной страны или стран, исключение нарушений прав третьих лиц, владеющих патентами, действующими на территории этих стран; выявляются потенциальные конкуренты и направления их деятельности, рыночная ниша.

Процесс проведения патентных исследований включает следующие этапы:

- разработку задания на проведение патентных исследований;
- разработку регламента поиска информации;
- поиск и отбор патентной и другой научно-технической информации;
- анализ отобранной информации.

Следовательно, только для выполнения патентных исследований в соответствии с п.3.4. Технического задания Конкурсной документации требуется значительные временные затраты.

Далее создание системы обеспечения участников кластера в области нормативно - технической, правовой, патентно-лицензионной и конъюнктурно - маркетинговой информации в соответствии с п.3.5. Технического задания предполагает заключение договоров на информационное обеспечение всех участников энергомашиностроительного кластера.

Для выполнения работ в соответствии с п.3.6. Технического задания по созданию системы информирования хозяйствующих субъектов и общественности Республики Башкортостан о работах, выполняемых в рамках энергомашиностроительного кластера на основании специализированного веб-сайта и презентационных материалов требуется разработать и установить на собственный хостинг исполнителя веб-сайт, содержащего открытые для общего доступа разделы обеспечивающие информирование о деятельности энергомашино-строительного кластера, а также закрытый раздел, предназначенный для информационного взаимодействия участников кластера

(служебная информация, объявления, документооборот и т.д.).

Выполнение работ по выбору конкурентоспособной существующей платформы энергомашиностроительного оборудования зарубежного производства, подготовка мероприятий для последующего его прототипирования, локализации и лицензионного производства согласно п.3.7. Технического задания требует обоснование выбора оборудования для кооперационного производства участниками энергомашиностроительного кластера, определение роли участников кластера при его последующем производстве и реализации, разработку концепции и графиков локализации производства оборудования участниками энергомашиностроительного кластера Республики Башкортостан.

Все вышеуказанные работы являются объемными и предполагают довольно большие временные затраты. Соответственно, в сроки для выполнения работ, установленные заказчиком в п.1.3.2. информационной карты (минимальный – 12, максимальный – 17) и ГАУ «Республиканский научно-технический и информационный комплекс «Баштехинформ» в конкурсной заявке (12 дней) затруднительно качественно выполнить комплекс работ и услуг, в соответствии с требованиями проекта государственного контакта.

Кроме того, указанные в Техническом задании Конкурсной документации работы (услуги), а именно:

- исследование рынка энергогенерирующего оборудования (п.3.1);
- определение основных направлений научных разработок и выполнение научно-исследовательских и опытно-конструкторских работ по ключевым направлениям (п.3.2.);
- выполнение работ по комплектованию (оснащению) оборудованием и комплектующими, нематериальными активами и источниками информации для коллективного использования участниками кластера (п.3.3.);
- выполнение патентных исследований в области энергомашиностроительной продукции, предполагаемой к выпуску, и работ по защите интеллектуальной собственности (п.3.4.) являются различным видам экономической деятельности.

Так, в соответствии с Общероссийским классификатором видов экономической деятельности (ОКВЭД) ОК 029-2001, утвержденным Постановлением Госстандарта России от 06.11.2001 № 454-ст, вышеуказанные работы по реализации мероприятий по созданию энергомашиностроительного кластера в Республике Башкортостан имеют различный код ОКВЭД.

Объектами классификации в ОКВЭД являются виды экономической деятельности. Экономическая деятельность имеет место тогда, когда ресурсы (оборудование, рабочая сила, технологии, сырье, материалы, энергия, информационные ресурсы) объединяются в производственный процесс, имеющий целью производство продукции (оказание услуг). Экономическая деятельность характеризуется затратами на производство, процессом производства и выпуском продукции (оказанием услуг).

ОКВЭД включает перечень классификационных группировок видов экономической деятельности и их описания.

В ОКВЭД использованы иерархический метод классификации и последовательный метод кодирования. Код группировок видов экономической деятельности состоит из двух - шести цифровых знаков и его структура может быть представлена в следующем виде:

XX. – класс;

XX.X – подкласс;

XX.XX – группа;

XX.XX.X – подгруппа;

XX.XX.XX – вид.

Так, в соответствии с Общероссийским классификатором видов экономической деятельности ОК 029-2001 экономическим деятельностям:

– «Исследование конъюнктуры рынка и выявление общественного мнения» присвоен код ОКВЭД 74.13;

– «Научные исследования и разработки» – код ОКВЭД 73;

– «Деятельность по созданию и использованию баз данных и информационных ресурсов, в том числе ресурсов сети Интернет» – код ОКВЭД 72.4.

Деятельность по исследованию конъюнктуры рынка (ОКВЭД 74.13.1) включает в себя:

– изучение потенциальных возможностей рынка, приемлемости продукции, осведомленности о ней и покупательских привычках потребителей в целях продвижения товара и разработки новых видов продукции, включая статистический анализ результатов.

Группировка «Научные исследования и разработки» включает:

– фундаментальные научные исследования - экспериментальная или теоретическая деятельность, направленная на получение новых знаний об основных закономерностях строения, функционирования и развития человека, общества, окружающей природной среды;

– прикладные научные исследования - исследования, направленные преимущественно на применение новых знаний для достижения практических целей и решения конкретных задач;

– экспериментальные разработки - деятельность, основанная на знаниях, приобретенных в результате проведения научных исследований или на основе практического опыта и направленная на сохранение жизни и здоровья человека, создание новых материалов, продуктов, процессов, устройств, услуг, систем или методов и их дальнейшее совершенствование.

Деятельность по созданию и использованию баз данных и информационных ресурсов, в том числе ресурсов сети Интернет (ОКВЭД 72.40) включает в себя:

- проектирование баз данных (разработка концепций структуры, состава баз данных);
- формирование и ведение баз данных, в том числе сбор данных из одного или более источников, а также ввод, верификацию и актуализацию данных;
- администрирование баз данных, в том числе обеспечение возможности доступа к базе данных в режиме непосредственного или телекоммуникационного доступа;
- поиск данных, их отбор и сортировку по запросам, предоставление отобранных данных пользователям, в том числе в режиме непосредственного доступа;
- создание информационных ресурсов различных уровней (федеральных, ведомственных, корпоративных, ресурсов предприятия);
- интерактивную публикацию баз данных;
- интерактивную публикацию каталогов и списков почтовых адресов;
- прочие виды интерактивных публикаций;
- предоставление поисковых услуг порталами в сети Интернет.

Группировка «Научные исследования и разработки» (код ОКВЭД 73) включает:

- фундаментальные научные исследования, а именно: экспериментальная или теоретическая деятельность, направленная на получение новых знаний об основных закономерностях строения, функционирования и развития человека, общества, окружающей природной среды;
- прикладные научные исследования, а именно: исследования, направленные преимущественно на применение новых знаний для достижения практических целей и решения конкретных задач;
- экспериментальные разработки, а именно: деятельность, основанная на знаниях, приобретенных в результате проведения научных исследований или на основе практического опыта и направленная на сохранение жизни и здоровья человека, создание новых материалов, продуктов, процессов, устройств, услуг, систем или методов и их дальнейшее совершенствование.

Эта группировка не включает:

- исследование конъюнктуры рынка (ОКВЭД 74.13.1.).

Таким образом, Комиссией Башкортостанского УФАС России в ходе рассмотрения дела отмечено, что в единый лот конкурса включены услуги и комплекс работ, имеющие различные коды экономической деятельности, следовательно, увеличен объем закупаемых работ и услуг, включенных в один лот, что необоснованно ограничивает конкуренцию, а именно ведет к уменьшению количества потенциальных участников размещения заказа, не позволяет малым и средним предприятиям участвовать в аукционе.

В соответствии с ч.19 ст.65 Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для

государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о размещении заказов) под одноименными товарами, одноименными работами, одноименными услугами понимаются аналогичные по техническим и функциональным характеристикам товары, работы, услуги, которые могут отличаться друг от друга незначительными особенностями (детальями), не влияющими на качество и основные потребительские свойства товаров, результатов работ, услуг, являются однородными по своему потребительскому назначению и могут быть взаимозаменяемыми.

Согласно п.3 ст.4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» взаимозаменяемые товары - товары, которые могут быть сравнимы по их функциональному назначению, применению, качественным и техническим характеристикам, цене и другим параметрам таким образом, что приобретатель действительно заменяет или готов заменить один товар другим при потреблении (в том числе при потреблении в производственных целях);

В соответствии с ч.6.1 ст.10 Закона о размещении заказов под одноименными товарами, одноименными работами, одноименными услугами понимаются товары, работы, услуги, относящиеся к одной группе товаров, работ, услуг в соответствии с номенклатурой товаров, работ, услуг для государственных и муниципальных нужд, утверждаемой федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим нормативное правовое регулирование в сфере размещения заказов.

Безусловное право при размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг путем проведения торгов выделять (или не выделять) лоты ограничивается запретом на включение в состав лотов продукции (товаров, работ, услуг), технологически и функционально не связанной с товарами, работами, услугами, поставки, выполнение, оказание которых являются предметом торгов. Этим гарантируется наличие условий для существования конкурентной среды в ходе осуществления заказчиком (организатором торгов) предусмотренных законом прав, для чего также антимонопольным законодательством установлены запреты (включение в состав лотов продукции (товаров, работ, услуг), технологически и функционально не связанной с товарами, работами, услугами, поставки, выполнение, оказание которых являются предметом торгов; координация организаторами торгов или заказчиками деятельности его участников).

Объединение в один лот различных по функциональным характеристикам видов работ и наименований товара влечет за собой ограничение конкуренции при проведении торгов, ввиду сокращения числа хозяйствующих субъектов, которые могут принять участие в торгах по отдельным товарам или группам таких товаров, поскольку исходя из положений конкурсной документации и требований ч.1 ст.12 Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» участник размещения заказа не допускается к участию в конкурсе (аукционе) в случае, если его заявка не соответствует требованиям конкурсной (аукционной) документации, при этом заключение контракта на поставку отдельных позиций лота не допускается.

Негативное влияние на конкуренцию путем необоснованного укрупнения лотов за счет включения дополнительных товаров (работ, услуг), технологически и функционально не связанных с товарами (работами, услугами), составляющими

основной предмет торгов, проявляет себя в вытеснении малых, экономически слабых хозяйствующих субъектов, не способных либо освоить такой крупный лот, либо выполнить требование об обеспечении исполнения контракта, и пр.

В соответствии с ч.3 ст.17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» наряду с установленными ч.ч. 1 и 2 ст.17 запретами при проведении торгов на размещение заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд запрещается ограничение конкуренции между участниками торгов путем включения в состав лотов продукции (товаров, работ, услуг), технологически и функционально не связанной с товарами, работами, услугами, поставки, выполнение, оказание которых являются предметом торгов.

Согласно п.13 Закона об инновационной деятельности в Республике Башкортостан от 28.12.2006 № 400-з «кластер – сконцентрированные по географическому признаку группы взаимосвязанных компаний, специализирующиеся на конкурентоспособной деятельности, специализированных поставщиков, фирм в соответствующих отраслях, а также связанных с их деятельностью организаций в определенных областях конкурирующих, но вместе с тем и ведущих совместную работу».

Как следует из выступления на заседании Комиссии эксперта по кластерной политике Уфимского научного центра РАН, а также из письменных пояснений Министерства промышленности и инновационной политики Республики Башкортостан от 17.05.2011 б/н, в инновационной деятельности складывается следующая ситуация: нет проекта, созданного ранее, не известны условия работ, отсутствуют регламенты такого вида работ, нет информации о фирмах, о требующей изготовления продукции. Также отсутствуют регламентирующие документы о создании кластера, порядок его создания, возможность составления исходных данных на каждый вид работ. Кроме того, по мнению Министерства промышленности и инновационной политики Республики Башкортостан, в инновационной сфере неизвестно заранее, в каких сферах осуществлять конъюнктурные и патентные исследования, невозможно сделать отдельные технические задания.

Более того, на заседании Комиссии представители Министерства промышленности и инновационной политики Республики Башкортостан заявили, что все пункты технического задания взаимосвязаны, невозможны друг без друга и при искусственном разбиении работ на отдельные виды происходит рассогласование. Также, по мнению представителей Министерства промышленности и инновационной политики Республики Башкортостан, при многолотовом заказе увеличиваются объемы работ, так как необходимы дополнительные сведения, структуризация и объединение информации.

Кроме того, по мнению представителей Министерства промышленности и инновационной политики Республики Башкортостан, не представляется возможным разделение общего объема финансирования инновационного проекта «Энергомашиностроительный кластер Республики Башкортостан» в соответствии с п.9.3.4.4 Республиканской инновационной целевой программы Республики Башкортостан на 2008-2010 годы, составляющего 11 млн. руб., на более мелкие суммы в зависимости от вида работ и услуг, как и не представляется возможным определить стоимость каждого вида работ, услуг по реализации мероприятий,

указанных в техническом задании конкурсной документации на «Выполнение работ по реализации мероприятий по созданию энергомашиностроительного кластера в Республике Башкортостан в соответствии с пунктом 9.3.4.4. «реализация инновационного проекта «Энергомашиностроительный кластер в Республике Башкортостан» Республиканской инновационной целевой программы Республики Башкортостан на 2008-2010 годы».

Однако участвующий в рассмотрении дела представитель единственного участника данного конкурса ГАУ «Республиканский научно-технический и информационный комплекс «Баштехинформ» <...> сообщил, что для выполнения работ по реализации мероприятий по созданию энергомашиностроительного кластера были привлечены 7-8 субподрядных организаций, которыми выполнялись работы по конкретным пунктам, указанным в техническом задании конкурсной документации. Так, ФГУП «Гидравлика» (г. Уфа) были выполнены конструкторские разработки на конкретные виды изделий, а именно: проекты микротурбин, расчеты, чертежи, комплектующие. Также разработкой чертежей и технологий, работ по технико-экономическому обоснованию и организации кабинета отпуска было выполнено ОАО «Станкомонтаж» (г. Стерлитамак).

<...>

Таким образом, в ходе рассмотрения дела Комиссией Башкортостанского УФАС России установлено, что в случае разделения Министерством промышленности и инновационной политики Республики Башкортостан данного конкурса на лоты в соответствии с кодами ОКВЭД ряд хозяйствующих субъектов могли принять участие в выполнении работ и в результате укрупнения лота не достигнуто снижение стоимости работ (услуг), закупленных по результатам конкурса. В связи с чем, нарушен принцип результативности и эффективности использования бюджетных средств при проведении конкурса, так как снижение начальной (максимальной) цены контракта составило всего 10 000 рублей.

Также Комиссией Башкортостанского УФАС России по итогам выступления представителя ГАУ «Республиканский научно-технический и информационный комплекс «Баштехинформ» установлено, что у заказчика имелась возможность определить размер оплаты за конкретный вид работ, указанный в техническом задании конкурса, из общего объема цены контракта.

Кроме того, Комиссией Башкортостанского УФАС России в ходе анализа материалов дела выявлено, что Министерство промышленности и внешнеэкономических связей Республики Башкортостан и ГАУ «Республиканский научно-технический и информационный комплекс «Баштехинформ» являются исполнителями пункта 9.3.4.4. «реализация инновационного проекта «Энергомашиностроительный кластер в Республике Башкортостан» Республиканской инновационной целевой программы Республики Башкортостан на 2008-2010 годы», утвержденной Указом Президента Республики Башкортостан от 30.12.2007 № УП-636. Следовательно, в объединении в один лот различных по функциональным характеристикам видов работ (услуг), повлекшее за собой ограничение конкуренции при проведении данного конкурса, ввиду сокращения числа хозяйствующих субъектов и участия только одного участника – ГАУ «Республиканский научно-технический и информационный комплекс «Баштехинформ» было заинтересовано Министерство промышленности и внешнеэкономических связей Республики Башкортостан ныне Министерство

промышленности и инновационной политики Республики Башкортостан.

В соответствии с ч.3 ст.17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) наряду с установленными ч.ч. 1 и 2 ст.17 запретами при проведении торгов на размещение заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд запрещается ограничение конкуренции между участниками торгов путем включения в состав лотов продукции (товаров, работ, услуг), технологически и функционально не связанной с товарами, работами, услугами, поставки, выполнение, оказание которых являются предметом торгов.

Таким образом, в действиях Министерства промышленности и инновационной политики Республики Башкортостан содержатся нарушения ч.3 ст.17 Федерального закона от 26.07.2007 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в части ограничения конкуренции путем включения в состав лота продукции (товаров, работ, услуг), технологически и функционально не связанной с товарами, работами, услугами, поставки, выполнение, оказание которых являются предметом торгов.

Согласно ч.4 ст.17 Федерального закона от 26.07.2007 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» нарушение правил при проведении торгов, является основанием для признания соответствующих торгов и заключенных по результатам таких торгов сделок недействительными.

Учитывая, что государственный контракт исполнен в полном объеме, а также позицию Конституционного суда, выраженную в Определении от 16.07.2009 № 739-0-0 о том, что в соответствии с ч.5 ст.10 Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ и ст.449 Гражданского кодекса Российской Федерации, признание торгов недействительными влечет недействительность договора, заключенного по результатам торгов, а в случае если договоры исполнены, признание торгов недействительными не приведет к восстановлению прав участников торгов, аналогичные выводы содержатся в отношении признания недействительным размещение государственного заказа, Комиссия полагает нецелесообразным обращаться в суд с иском о признании недействительными заказов, размещенных в 2010 году.

Антимонопольный орган в соответствии с п.3 ч.1 ст.17 Федерального закона от 26.07.2007 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» выдает органам исполнительной власти субъектов Российской Федерации обязательные для исполнения предписания в том числе: об отмене или изменении актов, нарушающих антимонопольное законодательство, о прекращении или об изменении соглашений, нарушающих антимонопольное законодательство, о прекращении иных нарушений антимонопольного законодательства, о совершении действий, направленных на обеспечение конкуренции.

Согласно п.14 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 30.06.2008 № 30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства», антимонопольный орган принимает решения и выдает предписания, направленные на защиту гражданских прав, нарушенных вследствие их ущемления, злоупотребления доминирующим положением, ограничения конкуренции или недобросовестной конкуренции.

Таким образом, Комиссией Башкортостанского УФАС России установлено, что допущенные нарушения являются окончательными, государственный контракт исполнен и, следовательно, невозможно вернуть стороны в первоначальное положение и восстановить положение, существовавшее до нарушения антимонопольного законодательства.

В связи с вышеизложенным, руководствуясь ст.23, ч.1 ст. 39, ч.ч.1 – 4 ст.41, ч.1 ст.49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», учитывая, что нормы Федерального закона от 26.07.2007 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» носят также упреждающий нарушения характер

Комиссия Башкортостанского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать Министерство промышленности и инновационной политики Республики Башкортостан нарушившим ч.3 ст.17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в части совершения действий, которые привели к ограничению конкуренции при размещении заказа № 12879018 на «Выполнение работ по реализации мероприятий по созданию энергомашиностроительного кластера в Республике Башкортостан в соответствии с пунктом 9.3.4.4. «реализация инновационного проекта «Энергомашиностроительный кластер в Республике Башкортостан» Республиканской инновационной целевой программы Республики Башкортостан на 2008-2010 годы».

2. Выдать Министерству промышленности и инновационной политики Республики Башкортостан предписание о совершении действий направленных на обеспечение конкуренции.

ПРЕДПИСАНИЕ № 49-А-68/17-11

Комиссия Башкортостанского УФАС России по рассмотрению дела по признакам нарушения антимонопольного законодательства, руководствуясь ст.23, ч.1 ст.39, ст.41, ст.50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» на основании своего решения от 17.05.2011 (в полном объеме решение изготовлено 30.05.2011) по делу № А-68/17-11 о нарушении Министерством промышленности и инновационной политики Республики Башкортостан <...> ч.3 ст.17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», учитывая, что нормы Федерального закона от 26.07.2007 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» носят также упреждающий нарушения характер,

<...>

Комиссия Башкортостанского УФАС России

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Министерству промышленности и инновационной политики Республики Башкортостан с момента получения настоящего предписания в дальнейшем при

проведении торгов совершать действия, направленные на обеспечение конкуренции, а именно не допускать не предусмотренное федеральными законами и иными нормативными правовыми актами ограничение доступа участия в торгах путем включения в состав единого лота продукции (товаров, работ, услуг), технологически и функционально не связанной с товарами, работами, услугами, поставки, выполнение, оказание которых являются предметом торгов.

2. О выполнении настоящего предписания Министерству промышленности и инновационной политики Республики Башкортостан сообщить и предоставить в Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан документы, подтверждающие исполнение предписания, в срок до 01.12.2011 (до первого декабря 2011 года).