Ответчик:

Д.Томской области

634041 г. Томск

Заявитель:

ООО «Р»

634011 Томский р-н ;

РЕШЕНИЕ

по делу № 02-10/151-19 о нарушении

антимонопольного законодательства

Резолютивная часть решения оглашена «27» февраля 2020 г. г. Томск

В полном объеме решение изготовлено «28» февраля 2020 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Томской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

председателя Комиссии - Б. – заместителя руководителя управления;

членов Комиссии: У. – ведущего специалиста – эксперта Томского УФАС России, В. – ведущего специалиста-эксперта Томского УФАС России, Н. – специалиста-эксперта Томского УФАС России, без участия представителей Д. Томской области, ООО «Р», надлежащим образом извещённых о времени и месте заседания комиссии, рассмотрев дело № 02-10/151-19, возбужденное в отношении Д. Томской области по признакам нарушения ч. 3 ст. 17 Федерального закона от 26.07.2016 №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

В отдел контроля монополистической деятельности Томского УФАС России поступили материалы дела № 070/06/106-105/2019, возбуждённого по жалобе ООО «Р» (вх. № 6165 от 30.07.2019 г.), содержащие указание на нарушение Д. Томской области положений Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) при формировании документации на проведение электронного аукциона (извещение № 0865200000319001360) «Выполнение работ по локализации и ликвидации очагов вредных организмов авиационным способом (уничтожение или подавление численности) с применением химического инсектицидного препарата в насаждениях Томской области в 2019 году». Заявитель сообщает, что Заказчик – Д. Томской области – ограничил конкуренцию, включив в состав лотов товаров,

работ, услуг, технологически и функционально не связанных с товарами, работами, услугами, поставки, выполнение, оказание которых являются предметом торгов. По результатам рассмотрения представленных материалов Томское УФАС России приказом от 02.10.2019 г. № 138 возбудило дело № 02-10/151-19 по признакам нарушения Д. Томской области ч. 3 ст. 17 Закона о защите конкуренции. Определением от 04.10.2019 г. № АУ/7355 дело назначено к рассмотрению.

В ходе рассмотрения дела Комиссией Томского УФАС России было установлено следующие обстоятельства.

Д. Томской области объявил аукцион в электронной форме (извещение № 0865200000319001360) «Выполнение работ по локализации и ликвидации очагов вредных организмов авиационным способом (уничтожение или подавление численности) с применением химического инсектицидного препарата в насаждениях Томской области в 2019 году». Срок окончания подачи заявок 29.07.2019 г. в 10 час. 00 мин., дата проведения аукциона – 31.07.2019 г. Наименование объекта закупки – выполнение работ по локализации и ликвидации очагов вредных организмов авиационным способом (уничтожение или подавление численности) с применением химического инсектицидного препарата в насаждениях Томской области в 2019 году.

Согласно аукционной документации (пп. 2, 4 п. 2 раздела 6 «Требования к содержанию и составу заявки на участие в электронном аукционе) участник аукциона должен предоставить в составе второй части заявки на участие в аукционе сертификат (свидетельство) эксплуатанта воздушных судов, свидетельство о государственной регистрации воздушного судна, сертификат лётной годности воздушного судна.

В соответствии с п. 3 Технического задания подготовительные работы включают в себя, в том числе, приобретение и доставку до места проведения обработки химического инсектицидного препарата, в ключённого в «Государственный каталог пестицидов и агрохимикатов, разрешённых к применению на территории РФ» в объёме 4765 литров, а также эмульгатора в объёме 4765 литров. При этом подрядчик обязан обеспечить наличие требуемого количества воздушных судов, подготовленных к проведению обработки, в местах базирования, а также приобретённого химического инсектицидного препарата и эмульгатора, на территории Томской области к сроку завершения подготовительных работ, уведомить об этом заказчика и предоставить документацию, подтверждающую готовность воздушных судов для проведения обработок в соответствии с п. 2 ч. 1 ст. 8 Воздушного кодекса РФ от 19.03.1997 № 60-ФЗ, а также документацию, подтверждающую качество препарата (удостоверение качества, свидетельство о государственной регистрации пестицида или агрохимиката).

Согласно п. 4 Технического задания подрядчик должен обеспечить, в том числе, следующие виды работ: приобретение химического инсектицидного препарата и эмульгатора с характеристиками, указанными в Документации; хранение приобретённого химического инсектицидного препарата и эмульгатора, доставку химического инсектицидного препарата и эмульгатора на загрузочные площадки, а также утилизацию тары из-под химического инсектицидного препарата и эмульгатора.

Кроме того, согласно п. 11 Технического задания, хранение химического

инсектицидного препарата и эмульгатора должно осуществляться на складах, имеющих свидетельство о регистрации в государственном реестре опасных производственных объектов.

Таким образом, Д. Томской области объединены в одной закупке выполнение работ по ликвидации очагов вредных организмов авиационным способом и приобретение, транспортировка, хранение химического инсектицидного препарата и эмульгатора.

Согласно протоколу подведения итогов аукциона от 01.08.2019 г., для участия в закупке была подана единственная заявка от ООО АК «Р», которая была признана соответствующей требованиям документации об электронном аукционе. Комиссия признала аукцион несостоявшимся в соответствии с ч. 13 ст. 69 Закона № 44-ФЗ.

Между Д. и ООО Авиакомпания «Р» по итогам аукциона заключён государственных контракт № 0865200000319001360 от 14.08.2019 г.

В соответствии с ч. 2 ст. 8 Федерального закона от 5.042013 г. N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" (далее - Закон № 44-ФЗ) 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 статьи 1 Закона о защите конкуренции целями настоящего 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.

Согласно абз. 1 ч. 1 ст. 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.

Согласно ч. 3 ст. 17 Закона о защите конкуренции наряду с установленными частями 1 и 2 настоящей статьи запретами при проведении торгов, запроса котировок, запроса предложений в случае закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд запрещается ограничение конкуренции между участниками торгов, участниками запроса котировок, участниками запроса предложений путем включения в состав лотов товаров, работ, услуг, технологически и функционально не связанных с товарами, работами, услугами, поставки, выполнение, оказание которых являются предметом торгов, запроса котировок, запроса предложений.

Данная статья устанавливает правовые основы антимонопольного контроля в отношении порядка заключения договоров посредством конкурентных процедур. Существо антимонопольных требований к участникам соответствующих правоотношений заключается в том, что указанные в статье способы заключения договора являются конкурентными, то есть выбор контрагента осуществляется в соответствии с законодательными требованиями к заказчикам и организаторам этих процедур.

В соответствии с п. 7 статьи 4 Закона о защите конкуренции под конкуренцией подразумевается соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке.

При этом достаточно доказать возможность наступления таких последствий, как недопущение, ограничение, устранение конкуренции, в результате действий заказчика, организатора конкурсных процедур, предпосылки создания преимущественных условий участнику конкурсных процедур.

Для проведения авиационных работ, согласно действующему законодательству, требуется наличие свидетельства (сертификата) эксплуатанта воздушных судов.

Приобретение инсектицидного препарата, напротив, не требует специальных разрешений.

Хранение инсектицидного препарата, согласно аукционной документации, допускается только на складах, включённых в перечень опасных производственных объектов.

Таким образом, в закупке может участвовать хозяйствующий субъект, обладающий сертификатом эксплуатанта воздушных судов и имеющий в своём распоряжении лётный состав, готовую к полёту технику.

Авиационные работы и продажа, транспортировка, хранение химических пестицидов представлены на разных товарных рынках, на каждом из которых имеется круг потенциальных участников торгов, готовых выполнить эти работы.

Д. Томской области предоставил возражения на определение о назначении дела к рассмотрению, дополнительные пояснения. По мнению Департамента, объединение в одной закупке авиационных работ и работ по приобретению, транспортировке, хранению препарата не противоречит законодательству, так как эти работы неразрывно связаны с выполнением работ по защите лесов.

Предметом закупки является выполнение работ по локализации и ликвидации очагов вредных организмов авиационным способом (уничтожение или подавление численности) с применением химического инсектицидного препарата в насаждениях Томской области в 2019 году. Выполнение этих работ невозможно без инсектицидного препарата – приобретение препарата должно предшествовать авиационным работам, хранение препарата производится одновременно авиационным работам.

Кроме того, закупочная документация не содержит ограничений относительно привлечения субподрядчиков, следовательно, победитель закупки вправе

приобрести препарат у неограниченного круга лиц, а также обратиться к любому лицу за предоставлением услуг по хранению препарата.

Таким образом, включение в техническое задание, наряду с авиационными работами, приобретения и хранения инсектицидного препарата исполнителем не привело к необоснованному ограничению конкуренции между участниками закупки.

Департамент в письменных пояснениях указывал на то, что ему как заказчику не требуется покупка препарата и его хранение, ему необходимо выполнение работ по локализации и ликвидации очагов вредных организмов авиационным способом и достижение конечного результата работ – уничтожение или сокращение численности вредных организмов. Сама по себе покупка препарат и его хранение не приведёт к указанному конечному результату.

Комиссия Томского УФАС России приходит к выводу о том, что авиационные работы функционально связаны с приобретением, хранением инсектицидного препарата.

Томским УФАС России исследовано состояние конкуренции. Согласно краткому отчёту по результатам анализа состояния конкуренции на электронном аукционе на выполнение работ по локализации и ликвидации очагов вредных организмов авиационным способом, рынок выполнения указанных работ является конкурентным.

Комиссия Томского УФАС России по рассмотрению дела № 02-10/151-19 о нарушении антимонопольного законодательства, учитывая совокупность имеющихся доказательств, оценив доводы лиц, участвующих в рассмотрении дела, приходит к выводу об отсутствии в действиях Д. Томской области нарушения ч. 3 ст.17 Федерального закона «О защите конкуренции».

Руководствуясь ст. 23, ч. 1 ст. 39, ст. 41, ст. 48, ст. 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

Производство по делу № 02-10/151-19, возбужденному в отношении Д. Томской области, прекратить в связи отсутствием нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых комиссией действиях.

Председатель Комиссии: Б.

Члены Комиссии: У., В., Н.