

РЕШЕНИЕ по делу № А-15/72 2011

Резолютивная часть решения оглашена «17» января 2012 г.

В полном объеме решение изготовлено «31» января 2012 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Амурской области (далее – Амурское УФАС России) по рассмотрению дел о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

<...> - председателя комиссии, заместителя руководителя управления;

Членов комиссии:

<...> - начальника отдела антимонопольного контроля и контроля органов власти;

<...> - ведущего специалиста-эксперта отдела государственных и муниципальных заказов;

<...> - специалиста-эксперта отдела антимонопольного контроля и контроля органов власти,

рассмотрев дело № А-15/72 2011, возбужденное в отношении Управления лесного хозяйства Амурской области по признакам нарушения части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), выразившегося в проведении переговоров с участником торгов ООО «Деним-А», в результате которых ООО «Денима-А» не смогло принять участие в открытом аукционе в электронной форме на право заключения государственного контракта на выполнение работ по осуществлению мероприятий в целях пожарной безопасности в лесах (за исключением тушения лесных пожаров), защите, воспроизводству лесов с одновременной куплей-продажей лесных насаждений для заготовки древесины, расположенных в границах ГУ Амурской области «Бурейское лесничество», что привело к устранению конкуренции, в присутствии сторон,

УСТАНОВИЛА:

В Амурское УФАС обратилось с заявлением ООО «Деним-А» на действия Управления лесного хозяйства Амурской области, выраженные в разглашении конфиденциальных сведений об участнике заказа, что повлекло за собой переговоры с заявителем - участником заказа до проведения торгов, а соответственно ограничение доступа на товарный рынок ООО «Деним-А».

В ходе проведения Амурским УФАС России внеплановой проверки действий государственного заказчика, уполномоченного органа и созданной им аукционной комиссии при размещении указанного заказа на соответствие положениям Закона о размещении заказов, установлено следующее.

28.01.2011 на официальном сайте Российской Федерации www.zakupki.gov.ru было размещено извещение № 0123200000311000060 о проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения государственного контракта на выполнение работ по осуществлению мероприятий в целях пожарной безопасности

в лесах (за исключением тушения лесных пожаров), защите, воспроизводству лесов с одновременной куплей-продажей лесных насаждений для заготовки древесины, расположенных в границах ГУ Амурской области «Бурейское лесничество». Максимальная цена контракта - 5605764,15 рублей. Заказчиком торгов определено Управление лесного хозяйства Амурской области, уполномоченным органом - Управление государственного заказа Амурской области. Дата и время окончания срока подачи заявок - 21.02.2011 в 9 часов 00 минут. Дата окончания срока рассмотрения заявок - 25.02.2011. Дата проведения аукциона 28.02.2011. Проект государственного контракта на официальном сайте в сети Интернет размещен. Документация об аукционе утверждена 28.01.2011 начальником управления государственного заказа Амурской области.

Согласно протоколу № 0123200000311000060 рассмотрения первых частей заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме от 22.02.2011 на участие в торгах подано 2 заявки (зарегистрированы под номерами 1, 2). Поступившие заявки признаны соответствующими требованиям, установленным документацией об открытом аукционе в электронной форме и допущены к участию в торгах.

Согласно протоколу № 0123200000311000060 подведения итогов на участие в открытом аукционе в электронной форме от 01.03.2011 на процедуру рассмотрения вторых частей заявок получена заявка одного участника ГУП Амурской области «Бурейский лесхоз» (зарегистрированная под № 1), которая была признана аукционной комиссией соответствующей требованиям установленным документацией об открытом аукционе. Ценовое предложение ГУП Амурской области «Бурейский лесхоз» составило 5577735,33 рубля.

По результатам проведения внеплановой проверки действий государственного заказчика, уполномоченного органа и созданной им аукционной комиссии при размещении указанного заказа на соответствие положениям Закона о размещении заказов и рассмотрения заявления ООО «Деним-А» в отношении Управления лесного хозяйства Амурской области приказом Амурского УФАС России от 16.11.2011 возбуждено дело о нарушении антимонопольного законодательства № А-15/72 2011 по признакам нарушения части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции.

На заседании Комиссии генеральный директор ООО «Деним-А» поддержал доводы, изложенные в заявлении и в пояснениях по делу, указал, что 22.02.2011 на телефон коммерческого директора ООО «Деним-А» поступил звонок от начальника Управления лесного хозяйства Амурской области <...>, который назначил встречу для знакомства с участником размещения данного заказа в своем кабинете 24.02.2011. Первая встреча генерального директора и коммерческого директора общества состоялась с начальником Управления лесного хозяйства Амурской области 24.02.2011 в его кабинете в присутствии директора Бурейского лесничества на предмет уточнения производственно-технического и кадрового потенциала. Вторая встреча состоялась между указанными лицами в кофейне, где руководитель управления предложил отказаться от участия в аукционе, в связи с чем общество получит 8% от стоимости контракта- 450 000 рублей. В продолжении разговора в автомобиле <...> <...> были оставлены деньги в указанной сумме, а электронно-цифровую подпись после задержания нас сотрудниками милиции находилась в автомобиле. Задержание было произведено 28.02.2011 за 30 минут до начала проведения аукциона на право заключения государственного контракта на

выполнение работ по осуществлению мероприятий в целях пожарной безопасности в лесах.

Представитель Управления лесного хозяйства Амурской области нарушение антимонопольного законодательства в действиях управления по факту ведении переговоров с ООО «Дениам-А» не признал, пояснил, что информация об участнике аукциона ООО «Дениам-А» была взята сотрудниками управления на электронной площадке Сбербанк-АСТ. Анкета участника размещения заказа была прикреплена к первой части заявки ООО «Дениам-А». Для знакомства с новым участником размещения заказа и уточнения производственно-технического и кадрового потенциала руководитель управления встречался с директорами ООО «Дениам-А». При этом управлением не производились действия, запрещенные статьей 15 Закона о защите конкуренции. Частью 6 статьи 41.1 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) установлен запрет на переговоры заказчика с участником размещения заказа при условии, что в результате таких переговоров создаются преимущественные условия для участия в открытом аукционе в электронной форме и (или) условия для разглашения конфиденциальных сведений. Такие условия в отношении ООО «Дениам-А» созданы не были.

Директор ГУП «Бурейский лесхоз» пояснил, что предприятием по результатам аукциона в электронной форме на право заключения государственного контракта на выполнение работ по осуществлению мероприятий в целях пожарной безопасности в лесах (за исключением тушения лесных пожаров), защите, воспроизводству лесов с одновременной куплей-продажей лесных насаждений для заготовки древесины, расположенных в границах ГУ Амурской области «Бурейское лесничество» заключен государственный контракт, в настоящее время исполнен в полном объеме.

Рассмотрев материалы дела, заслушав доводы лиц, участвующих в деле, Комиссия Амурского УФАС России установила следующее.

В соответствии с Положением об Управлении лесного хозяйства Амурской области, утвержденном Губернатором Амурской области от 22.12.2008 № 481, Управление лесного хозяйства Амурской области является исполнительным органом государственной власти области, проводящим государственную политику и осуществляющим регулирование, государственный контроль и координацию деятельности в сфере лесных отношений, в том числе лесного хозяйства, лесной промышленности на территории Амурской области, по вопросам, отнесенным к его полномочиям в соответствии с законодательством Российской Федерации и области.

Распоряжением губернатора Амурской области от 06.08.2010 № 281-к начальником Управления лесного хозяйства Амурской области назначен <.....>.

В соответствии со статьей 1 Закона о размещении заказов заключение контракта на оказание услуг для государственных и муниципальных нужд направлено, в частности, на эффективное использование бюджетных средств, расширение возможностей для участия физических и юридических лиц в размещении заказов и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, предотвращение коррупции и других злоупотреблений в сфере размещения

заказов.

28.01.2011 на официальном сайте Российской Федерации www.zakupki.gov.ru было размещено извещение № 0123200000311000060 о проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения государственного контракта на выполнение работ по осуществлению мероприятий в целях пожарной безопасности в лесах (за исключением тушения лесных пожаров), защите, воспроизводству лесов с одновременной куплей-продажей лесных насаждений для заготовки древесины, расположенных в границах ГУ Амурской области «Бурейское лесничество». Максимальная цена контракта - 5605764,15 рублей. Заказчиком торгов определено Управление лесного хозяйства Амурской области, уполномоченным органом - Управление государственного заказа Амурской области. Источник финансирования – за счет субвенций, выделенных из федерального бюджета на реализацию отдельных полномочий в области лесных отношений. Дата и время окончания срока подачи заявок – 21.02.2011 в 9 часов 00 минут. Дата окончания срока рассмотрения заявок - 25.02.2011. Дата проведения аукциона 28.02.2011. Проект государственного контракта на официальном сайте в сети Интернет размещен. Документация об аукционе утверждена 28.01.2011 начальником управления государственного заказа Амурской области.

Согласно протоколу № 0123200000311000060 рассмотрения первых частей заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме от 22.02.2011 на участие в торгах подано 2 заявки (зарегистрированы под номерами 1, 2). Поступившие заявки признаны соответствующими требованиям, установленным документацией об открытом аукционе в электронной форме и допущены к участию в торгах.

Согласно сведений, полученных от оператора электронной площадки первые части заявок направлены организатору торгов 21.02.2011 в 09 часов 07 минут.

Согласно протоколу № 0123200000311000060 подведения итогов на участие в открытом аукционе в электронной форме от 01.03.2011 на процедуру рассмотрения вторых частей заявок получена заявка одного участника ГУП Амурской области «Бурейский лесхоз» (зарегистрированная под № 1), которая была признана аукционной комиссией соответствующей требованиям установленным документацией об открытом аукционе. Ценовое предложение ГУП Амурской области «Бурейский лесхоз» составило 5577735,33 рубля.

Согласно протоколу проведения торгов от 28.02.2011, размещенного оператором электронной площадки на официальном сайте www.sberbsnk-ast.ru в торгах приняло участие одно лицо, заявка которого зарегистрирована под номером 1. Ценовое предложение названного участника составило 5577735 рубля 33 копейки.

В соответствии с протоколом № 0123200000311000060 подведения итогов на участие в открытом аукционе в электронной форме от 01.03.2011 Управлением лесного хозяйства Амурской области заключен государственный контракт от 14.03.2011 с ГУП «Бурейский лесхоз».

ГУП Амурской области «Бурейский лесхоз», являющийся одним из участников размещения заказа, подавшим заявку на участие в указанно открытом аукционе, в соответствии с пунктом 1.3 Устава предприятия находится в подчинении Управления лесного хозяйства Амурской области.

Соответственно, Заказчик выполнения работ по осуществлению мероприятий в целях пожарной безопасности в лесах (за исключением тушения лесных пожаров), защите, воспроизводству лесов с одновременной куплей-продажей лесных насаждений для заготовки древесины – Управление лесного хозяйства Амурской области было заинтересовано в выполнении указанных работ указанным подведомственным предприятием без снижения цены аукциона за счет средств бюджета Амурской области.

Из представленных заявителем в материалы дела обвинительного заключения по уголовному делу № 199018 по обвинению <.....>, в совершении преступления, предусмотренного частью 3 статьи 204 УК РФ и <.....>, в совершении преступления, предусмотренного частью 3 статьи 33 - частью 3 статьи 204 УК РФ, а также протоколов допроса свидетеля, очной ставки установлено следующее.

22.02.2011 начальник Управления лесного хозяйства Амурской области <.....>, после размещения протокола рассмотрения первых частей заявок участников аукциона на электронной площадке, в связи с тем, что со стороны ООО «Деним-А» была направлена в составе заявки анкета участника торгов, узнал, что помимо ГУП Амурской области «Бурейский лесхоз» зарегистрировано в качестве участника открытого аукциона в электронной форме на право заключения государственного контракта на выполнение работ по осуществлению мероприятий в целях пожарной безопасности в лесах (за исключением тушения лесных пожаров), защите, воспроизводству лесов с одновременной куплей-продажей лесных насаждений для заготовки древесины, расположенных в границах ГУ Амурской области «Бурейское лесничество», ООО «Деним-А».

В тот же день на телефон № 505-300, указанный в заявке и принадлежащий коммерческому директору <.....> с номера телефона 89145562615, принадлежащего Управлению лесного хозяйства Амурской области, позвонил <.....> и назначил на 24.02.2011 встречу в своем кабинете для знакомства (подтверждается показаниями свидетеля <.....> по уголовному делу № 199018, лист 5 обвинительного заключения в отношении <.....> и <.....>, а также объяснением <.....> от 28.02.2011, выпиской МТС о состоявшихся разговорах в период с 20.02.2011 по 28.02.2011 по абонентскому номеру 79145505300).

Целью встречи, как установлено из обвинительного заключения, было знакомство с руководством предприятия - участника аукциона, уточнение производственно-технического и кадрового потенциала на предмет возможности выполнения государственного контракта в случае победы на аукционе ООО «Деним-А».

На встрече с ООО «Деним-А» совместно с <.....> участвовал и руководитель ГУ Амурской области «Бурейское лесничество» <.....>. (лист 5,10 обвинительного заключения), которого пригласил <.....>

Из разговора с представителями ООО «Денима-А» <.....> и <.....> сделали вывод, что участник размещения заказа самостоятельно не сможет выполнить работы по государственному контракту. Коммерческий директор ООО «Деним-А» указал, что в случае победы на аукционе, общество сможет заключить договор субподряда с ГУП «Бурейский лесхоз», оставив себе на накладные расходы 10% от стоимости контракта, что не противоречит действующему законодательству. Из чего следовало, что в связи с планируемым снижением цены на аукционе со стороны ООО «Деним-А» на 20-30% и в случае заключения договора субаренды с ГУП

«Бурейский лесхоз», предприятие не смогло бы выполнить указанные виды работ без убытков. Такой контракт стал бы убыточным и лесхозу не имело бы смысла заключать такой договор субаренды. (лист 6 обвинительного заключения). Следовательно, такой конкурент для ГУП «Бурейский лесхоз», как ООО «Деним-А», был крайне не выгоден заказчику.

28.02.2011 <.....> написал заявление в УВД Амурской области, где оперативные работники предложили ему принять участие в следственном эксперименте.

28.02.2011 состоялась повторная встреча <.....> с генеральными и исполнительным директорами ООО «Деним-А» <.....> и <.....>, в продолжение которой указанным лицам <.....> передал денежные средства в сумме 450 000 рублей, и взял у них электронно-цифровую подпись в качестве гарантии отказа от участия в аукционе за 30 минут до начала электронного аукциона. После передачи денежных средств <.....> и <.....> были задержаны сотрудниками УВД Амурской области. В связи с изложенным ООО «Деним-А» не смогло принять участие в открытом аукционе в электронной форме.

Таким образом, в соответствии с протоколом № 0123200000311000060 подведения итогов на участие в открытом аукционе в электронной форме от 01.03.2011 победителем аукциона признано ГУП Амурской области «Бурейский лесхоз», с которым Управлением лесного хозяйства Амурской области заключило государственный контракт от 14.03.2011.

Из представленных в материалы дела заключенных договоров купли-продажи лесных насаждений № 88, 89, 90, 91, 92, 93, 94, 95, 96, 97, 98,99,102 от 14.03.2011, заявок на кассовый расход, актов выполненных работ, платежных поручений Управления лесного хозяйства Амурской области, установлено, что на момент рассмотрения настоящего дела государственный контракт от 14.03.2011 № 2705/204 на выполнение работ по осуществлению мероприятий в целях пожарной безопасности в лесах (за исключением тушения лесных пожаров), защите, воспроизводству лесов с одновременной куплей-продажей лесных насаждений для заготовки древесины, расположенных в границах ГУ Амурской области «Бурейское лесничество», заключенный между Управлением лесного хозяйства Амурской области и ГУП Амурской области «Бурейский лесхоз», исполнен в полном объеме. ГУП Амурской области «Бурейский лесхоз» получило доход от заготовки древесины в размере 327 700 рублей.

В соответствии с пунктом 4 статьи 4 Закона о защите конкуренции конкуренция - 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.

В соответствии с частью 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции органам местного самоуправления запрещается принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействие), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, за исключением предусмотренных федеральными законами случаев принятия актов и (или) осуществления таких действий (бездействия).

В силу главы 3.1. Закона о размещении заказов сведения об участнике торгов не могут быть доступны кому-либо, в том числе членам аукционной комиссии,

заказчику, уполномоченному органу до рассмотрения вторых частей заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме (подведения итогов торгов). Таким образом, законодательством о размещении заказов предусмотрена конфиденциальность сведений об участнике размещения заказов при проведении открытого аукциона в электронной форме в целях недопущения сговора между организаторами торгов и их участниками.

В соответствии с частью 6 статьи 41.1. Закона о размещении заказов при проведении открытого аукциона в электронной форме какие-либо переговоры заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, оператора электронной площадки с участником размещения заказа не допускаются в случае, если в результате таких переговоров создаются преимущественные условия для участия в открытом аукционе в электронной форме и (или) условия для разглашения конфиденциальных сведений.

Согласно части 2 статьи 41.2 Закона о размещении заказов документы и сведения, направляемые в форме электронных документов участником размещения заказа, направляемые заказчиком, уполномоченным органом, уполномоченным на осуществление контроля в сфере размещения заказов федеральным органом исполнительной власти либо размещаемые ими на официальном сайте или электронной площадке в форме электронных документов, должны быть подписаны [электронной цифровой подписью](#) лица, имеющего право действовать от имени соответственно участника размещения заказа, заказчика, уполномоченного органа, уполномоченного на осуществление контроля в сфере размещения заказов федерального органа исполнительной власти, если иное не предусмотрено настоящей главой.

В соответствии с пунктом 12.6 Регламента организации и проведения открытых аукционов в электронной форме для размещения заказов на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд электронной площадки ЗАО «Сбербанк-АСТ» для участия в электронном аукционе пользователь аккредитованного участника, используя соответствующую ЭЦП (электронно-цифровую подпись), входит в закрытую часть АС (автоматизированной системы) оператора.

Учитывая, что в нарушение пункта 19 статьи 41.8 Закона о размещении заказов в составе первой части заявки оператором электронной площадки уполномоченному органу были переданы конфиденциальные сведения об участнике торгов (ООО «Деним-А»), проведение переговоров должностным лицом государственного заказчика (Управления лесного хозяйства Амурской области) с участником торгов (ООО «Деним-А») повлекло за собой невозможность участника аукциона ООО «Денима-А» принять в нем участие, а соответственно на товарном рынке по осуществлению мероприятий в целях пожарной безопасности в лесах (за исключением тушения лесных пожаров), защите, воспроизводству лесов с одновременной куплей-продажей лесных насаждений для заготовки древесины, расположенных в границах ГУ Амурской области «Бурейское лесничество» ограничена конкуренция, следовательно, в действиях Управления лесного хозяйства Амурской области установлено нарушение части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции.

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

Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать действия Управления лесного хозяйства Амурской области, выраженные в проведении переговоров с участником размещения заказа, в результате которых ООО «Деним-А» не смогло принять участие в открытом аукционе в электронной форме на право заключения государственного контракта на выполнение работ по осуществлению мероприятий в целях пожарной безопасности в лесах (за исключением тушения лесных пожаров), защите, воспроизводству лесов с одновременной куплей-продажей лесных насаждений для заготовки древесины, расположенных в границах ГУ Амурской области «Бурейское лесничество», нарушением части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

2. Выдать Управлению лесного хозяйства Амурской области предписание об

устранении нарушения части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» путем принятия мер по обеспечению конкуренции.

Решение может быть обжаловано в Арбитражный суд Амурской области в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель комиссии

<...>

Члены комиссии

<...>

<...>

<...>