

РЕШЕНИЕ

по делу № 02-34/18А

г. Якутск

резольютивная часть оглашена «11» декабря 2018 г.

изготовлено в полном объеме «11» декабря 2018 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель комиссии:

<.....> – заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия):

Члены комиссии:

<.....> – главный государственный инспектор отдела антимонопольного контроля Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия);

<.....> - ведущий специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия);

При участии:

От Ответчиков:

– Администрация МО «Соболохский национальный наслег» МР РС (Я) извещены должным образом, представлено ходатайство о рассмотрении дела без их участия (исх. №201-18 от 04.12.18 г).

- Индивидуальный предприниматель <.....> извещен должным образом, не явился.

рассмотрев материалы дела №02-34/18А о нарушении антимонопольного законодательства, возбужденного в отношении Администрацией Муниципального образования «Соболохский национальный наслег» Момского района Республики Саха (Якутия) (ОГРН 1061448001570, ИНН 1416004857, КПП 141601001, 678864, Республика Саха (Якутия), у. Момский, с. Соболох, ул. Тихона Толомона, д. 19) и <.....> по признакам нарушения пункта 1 части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», руководствуясь статьей 48.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции»

У С Т А Н О В И Л А:

В ходе осуществления антимонопольного контроля Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) установило в действиях Администрации муниципального образования «Соболохский национальный наслег» Момского района Республики Саха (Якутия) (далее по тексту – Администрация) и <.....> при организации и проведении электронного аукциона на строительство детской и спортивной площадок (Извещение №0116300019717000007 от 21.11.2017) признаки нарушения пункта 1 части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции».

Якутское УФАС России 08 июня 2018 г. направило в Прокуратуру Республики Саха (Якутия) сведения (исх.№06/4259 от 04.06.2018 г.) для выявления признаков противоправных деяний со стороны Администрации МО «Соболохский национальный наслег» МР Республики Саха (Якутия) при проведении электронного аукциона (изв. № 0116300019717000007).

Комиссия Якутского УФАС России рассмотрев материалы проверки прокуратуры Момского района (Вх.№9723п от 08.11.2018 г.) установила следующее.

В процессе рассмотрения дела №02-34/18А был проведён анализ состояния конкуренции на товарном рынке. В ходе проведения анализа установлено следующее.

Временной интервал исследования товарного рынка определён с 21.11.2017 по 31.12.2018 гг.

Предметом закупки является право заключения договора на строительство детской и спортивной площадок.

Хозяйствующим субъектом, участвующим в торгах был единственный участник открытого конкурса: <.....>

Анализ проведен в целях полного, объективного, всестороннего рассмотрения дела, в объеме необходимом для принятия решения о наличии или отсутствии нарушений антимонопольного законодательства при участии в открытом аукционе в электронной форме № 0116300019717000007 на выполнение работ по строительству детской и спортивной площадок (рассматриваемом в рамках дела №02-34/18А о нарушении антимонопольного законодательства).

21.11.2017 г. на официальном сайте Российской Федерации в сети Интернет www.zakupki.gov.ru Администрация разместила извещение №0116300019717000007 о проведении электронного аукциона.

Электронный аукцион №0116300019717000007 от 21.11.2017 г. на строительство детской и спортивной площадок проводился в соответствии с Федеральным законом от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон о контрактной системе, Закон № 44-ФЗ).

Дата и время начала подачи заявок - 21.11.2017 01:33

Дата и время окончания подачи заявок - 29.11.2017 10:00

Место подачи заявок - Заявка на участие в электронном аукционе направляется участником оператору электронной площадки.

Порядок подачи заявок - Подаются участником в форме электронного документа, содержащего две части заявки, предусмотренные статьей 66 Закона №44-ФЗ и разделом 2 «Инструкция по заполнению заявки» части 1 «Информационная карта, Инструкция по заполнению заявки» документации.

Дата окончания срока рассмотрения первых частей заявок участников - 30.11.2017

Дата проведения аукциона в электронной форме - 04.12.2017

Время проведения аукциона - 11:15

Наименование объекта закупки - Строительство детской и спортивной площадок.

Начальная (максимальная) цена контракта - 1 130 205,00 руб.

Согласно описанию объекта закупки подрядчику необходимо выполнить следующие работы, в том числе:

1.Укладка лежек из стальных электросварных труб диаметром 100 мм, объем: 28*1;

2.Укладка стальных труб диаметром 100 мм под основание, 1 км трубопровода;

3.Монтаж стоек из труб $d = 108$ мм, 100 м трубопровода, объем: (37*2);

4.Монтаж секций забора и калиток на металлических стойках (без стоимости материала);

5. Масляная окраска металлических поверхностей решеток, переплетов, труб диаметром менее 50 мм и т.п., количество окрасок 2, объем: $(2*3.14*132*0.054)+(2*3.14*108*0.0795)+(534*0.2)+(2*3.14*27*0.0415)+(2*3.14*10*0.0285)$;

6.Копание ям вручную без креплений для стоек и столбов с откосами глубиной до 1,5 м, группа грунтов 2, объем: 0.32*1;

7.Установка вручную деревянных опор ВЛ 0,38; 6-10 кВ из пропитанных цельных стоек длиной свыше 9,5 м одностоечных;

8.Монтаж стоек из труб для прожекторов $d = 108$ мм, 100 м трубопровода, объем: 6*4;

9.Подвеска изолированных проводов ВЛ 0,38 кВ с помощью механизмов;

10.Установка светильников светодиодных;

11.Автомат одно-, двух-, трехполюсный, устанавливаемый на конструкции на стене или колонне, на ток до 25 А;

12.Копание ям вручную без креплений для стоек и столбов без откосов глубиной до 0,7 м, группа грунтов 2, объем: 0.128*46;

13.Устройство заборов (с установкой столбов) решетчатых высотой 1,5 м;

14.Устройство калиток (при установленных столбах) решетчатых высотой 1,5 м;

15.Покрытие масляными или спиртовыми лаками поверхности ограждения за 2 раза;

16.Разработка грунта вручную в траншеях глубиной до 2 м без креплений с откосами, группа грунтов 2;

17.Установка элементов каркаса песочницы;

18. Устройство козырьков;

19.Завоз и выгрузка песка в песочницы, на игровые и спортивные площадки (прим.), м³;

20.Покрытие масляными или спиртовыми лаками поверхности ограждения за 2 раза;

21.Устройство фундамента с балками;

22.Устройство покрытий дощатых толщиной 40 мм;

23.Установка элементов каркаса из брусьев, объем: 0.12+0.324;

24.Обшивка каркаса беседки досками обшивки;

25.Установка стропил;

26.Устройство обрешетки сплошной из досок;

27.Устройство кровель различных типов из металлочерепицы;

28.Устройство карнизов;

29.Устройство скамеек;

30.Покрытие масляными или спиртовыми лаками за 1 раз;

31.Установка элементов каркаса из брусьев, объем: 0.192*2;

32.Устройство покрытий дощатых толщиной 40 мм, объем: 4*2;

33.Обшивка каркаса домиков досками обшивки, объем: 10.3*2;

34.Установка стропил, объем: 0.0468*2;

35.Устройство обрешетки сплошной из досок, объем: 4.8*2;

36. Устройство кровель различных типов из металлочерепицы, объем: 4.8*2;

37. Установка окон 0,5х0,5, объем: (0.25*2)*2;

38. Устройство столика, объем: 0.0245*2;

39. Устройство шкафа, объем: 0.0075*2;

40. Монтаж детских тренажеров;

41. Монтаж детской игровой площадки;

42. Монтаж оборудования без механизмов на открытой площадке, масса оборудования 1 т;

43. Монтаж турника.

П. 8 Информационной картой аукционной документации установлен срок выполнения работ с момента заключения договора до 20.12.2017 г.

Согласно протоколу № 0116300019717000007-1 от 30.11.2017 г. на участие в электронном аукционе подана единственная заявка, признанная соответствующей требованиям аукционной документации.

Государственный (муниципальный) контракт на выполнение работ по строительству детской и спортивной площадки №0116300019717000007-0205140-01 (далее – Контракт) подписан сторонами 26.12.2017 г.

В соответствии с п. 1.6 Контракта работы должны быть выполнены в полном объеме в срок до 31.12.2017 г.

Таким образом, подрядчику необходимо выполнить работы предусмотренные Контрактом в течение 5 календарных дней.

Акты по формам КС-2 и КС-3 подписаны сторонами 31.12.2017 г.

Из объяснений главы МО «Соболохский национальный наслег» <.....> от 24.07.2018 г. и заместителя главы МО «Соболохский национальный наслег» <.....> от 25.07.2018 г. следует, что «в 2017 г. Администрация участвовала в конкурсе на предоставление субсидии на софинансирование работ, предусмотренных трехлетним планом благоустройства территорий населенных пунктов, который проводил Министерство ЖКХ и энергетики РС (Я). Выиграв в указанном конкурсе было подписано соглашение от 24.05.2017 г.. № 88 с Министерством ЖКХ и энергетики РС (Я), где в числе запланированных работ было «Строительство детской и спортивной площадки в с. Соболох» стоимостью 1 130 205,00 рублей.

Вышеуказанная субсидия поступила в бюджет Администрации в июне 2017 г., после чего согласно 44-ФЗ нужно было опубликовать в ЕИС измененные план-закупок и план-график, которые были опубликованы с опозданием, вследствие непрохождения контроля через финансово-экономическое управление Момского района РС (Я), который осуществляет контроль за осуществлением закупок в Момском районе РС (Я). Для недопущения возврата субсидии в государственный бюджет РС (Я), с прогнозом наступления ранних заморозков бывшим главой <.....> было принято решение

– провести фактическое исполнение работ по Соглашению до проведения электронного аукциона в августе месяце 2017 г., а оплату произвести при выявлении победителя аукциона. Исполнителем вызвался быть <.....>, которому было устно разъяснено о том, что победителем аукциона может быть другой участник, с которым ему лично нужно будет договариваться об оплате выполненных работ».

В соответствии с частью 5 статьи 24 Закона о контрактной системе заказчик выбирает способ определения поставщика (подрядчика, исполнителя) в соответствии с положениями настоящей главы. При этом он не вправе совершать действия, влекущие за собой необоснованное сокращение числа участников закупки.

Статьей 70 Закона о контрактной системе установлены следующие положения.

В течение пяти дней с даты размещения в единой информационной системе указанного в части 8 статьи 69 настоящего Федерального закона протокола заказчик размещает в единой информационной системе без своей подписи проект контракта, который составляется путем включения цены контракта, предложенной участником электронного аукциона, с которым заключается контракт, информации о товаре (товарном знаке и (или) конкретных показателях товара), указанной в заявке на участие в таком аукционе его участника, в проект контракта, прилагаемый к документации о таком аукционе.

В течение пяти дней с даты размещения заказчиком в единой информационной системе проекта контракта победитель электронного аукциона размещает в единой информационной системе проект контракта, подписанный лицом, имеющим право действовать от имени победителя такого аукциона, а также документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения контракта и подписанный усиленной электронной подписью указанного лица. В случае, если при проведении такого аукциона цена контракта снижена на двадцать пять процентов и более от начальной (максимальной) цены контракта, победитель такого аукциона предоставляет обеспечение исполнения контракта в соответствии с частью 1 статьи 37 настоящего Федерального закона, обеспечение исполнения контракта или информацию, предусмотренные частью 2 статьи 37 настоящего Федерального закона, а также обоснование цены контракта в соответствии с частью 9 статьи 37 настоящего Федерального закона при заключении контракта на поставку товара, необходимого для нормального жизнеобеспечения (продовольствия, средств для скорой, в том числе скорой специализированной, медицинской помощи, оказываемой в экстренной или неотложной форме, лекарственных средств, топлива).

Таким образом, процедура заключения контракта в отсутствие протоколов разногласий не менее 10 дней. Дата аукциона установлена 04.12.2017 г. следовательно, контракт может быть подписан не ранее 15.12.2017 г., тогда как аукционной документацией установлены сроки поставки товара или завершения работы либо график оказания услуг с момента заключения муниципального контракта до 20 декабря 2017 г., т.е. 5 дней.

Установление сроков проведения работ в аукционной документации в течение 5 дней является требованием, которое может привести к

ограничению конкуренции вследствие того, что хозяйствующие субъекты, изучив аукционную документацию могут прийти к выводу о нецелесообразности участия в таком аукционе ввиду нереальных сроков выполнения работ.

Положения Закона о контрактной системе устанавливают запрет на установление требований, влекущих за собой ограничение количества участников закупки или ограничение доступа к участию в закупке.

В силу п. 1 ч. 1 ст. 17 ФЗ «О защите конкуренции» при проведении торгов, запроса котировок цен на товары 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.

Приказом Якутского УФАС России от 12.11.2018 г. возбуждено дело №02-34/18А о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения пункта 1 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции в отношении Администрации МО «Соболохский национальный наслег» МР РС (Я) и <.....>.

13 ноября 2018 г. Якутским УФАС России вынесено определение о назначении дела №02-34/18А о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению в связи с обнаружением признаков нарушения пункта 1 части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции».

Согласно письму (исх. № 191-18 от 15.11.2018 г.) Администрация МО «Соболохский национальный наслег» МР РС (Я) повторно пояснила, что «глава <.....> был вынужден провести электронный аукцион на строительство детской и спортивной площадок, вследствие действий бывшего главы <.....>, который принял решение по проведению фактического выполнения работ по строительству детской и спортивной площадок до проведения электронного аукциона.

В дополнении к ранее представленным объяснениям поясняем, что Администрация МО «Соболохский национальный наслег», согласно соглашения № 88 от 24 мая 2017 г. «О предоставлении субсидии на софинансирование работ, предусмотренных трехлетними планами благоустройства территорий населенных пунктов», обязана была освоить субсидию в срок текущего финансового года».

На рассмотрении дела №02-34/18А о нарушении антимонопольного законодательства <.....> явился лично и устно пояснил,

«В августе 2017 г. со стороны Администрации мне поступило предложение о постройке детской и спортивной площадок, поговорив с местными предпринимателями и учитывая мнение местного населения в конце августа

2017 г. я согласился выполнить работы.

Мне объяснили, что деньги опаздывают, аукцион опаздывает, уже зима будет и никто не возьмет этот аукцион, потому что зимой невозможно будет строить.

К выполнению работ я приступили с сентября 2017 г. до ноября 2017 г.

В декабре состоялся аукцион на строительство детской и спортивной площадок. Аукцион выиграл я, так как был единственным участником и в конце декабря подписал договор и акты».

Также в своих объяснениях Глава и заместитель главы Администрации указывают, что установление 5-дневного срока обусловлено тем, что на момент проведения аукциона работы были фактически исполнены.

Статья 17 закона о защите конкуренции имеет формальный состав, поэтому сама возможность заключения между Заказчиком и участником закупки соглашения, если такое соглашение приводит или может привести к ограничению конкуренции рассматривается законодателем как общественно опасное деяние, имеющее квалифицирующее значение для констатации факта нарушения антимонопольного законодательства. Наличие или угроза наступления негативных последствий результата заключения такого соглашения презюмируется и не требует отдельного доказывания.

Таким образом, единственным критерием, относящим соглашение (действия) к нарушениям антимонопольных запретов, является потенциальное или реальное ограничение такими соглашениями (действиями) конкуренции.

Антиконкурентное соглашение, направленное на сокращение числа потенциальных участников закупки и безальтернативное признание победителем аукциона <.....>, было реализовано его участниками, что подтверждается отсутствием иных заявок и заключенным 26.12.2017 г. между Заказчиком и <.....> контракта на выполнение работ по строительству детской и спортивной площадок.

Таким образом, действия Администрации МО «Соболохский национальный наслег» Момского района Республики Саха (Якутия) и <.....> при заключении устного соглашения о проведении фактического выполнения работ по строительству детской и спортивной площадок до проведения аукциона противоречат пункту 1 части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Руководствуясь статьей 48.1 Федерального закона «О защите конкуренции» Комиссия по рассмотрению дела приняла Заключение об обстоятельствах дела № 02-34/18А от 21.11.2018 г.

Администрация МО «Соболохский национальный наслег» МР РС (Я) получила Заключение – вход. № 182-18 от 30.11.2018 г.

<.....> получил Заключение 29.11.2018 г.

Дополнительных документов и пояснений на Заключение по делу в Якутское УФАС России не представлено.

На основании вышеизложенного, Комиссия Якутского УФАС России по рассмотрению дела №02-34/18А о нарушении антимонопольного законодательства, учитывая совокупность имеющихся доказательств, приходит к выводу о наличии в действиях Администрации МО «Соболохский национальный наслег» Момского района Республики Саха (Якутия) и <.....> при заключении устного соглашения о проведении фактического выполнения работ по строительству детской и спортивной площадок до проведения аукциона нарушения пункта 1 части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Согласно части 1 статьи 50 Закона о защите конкуренции по результатам рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства на основании решения по делу комиссия выдает предписание ответчику по делу.

В связи с достижением целей ограничивающего конкуренцию соглашения и его реализацией ответчиками основания для выдачи лицам, участвующим в деле предписаний о прекращении нарушения антимонопольного законодательства отсутствуют.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) на основании вышеизложенного, руководствуясь статьями 23, 41, 49, 50 Федерального закона от 26.07.2006г.№135-ФЗ «О защите конкуренции»,

Р Е Ш И Л А:

1. Признать Администрацию. Муниципального образования «Соболохский национальный наслег» Момского района Республики Саха (Якутия) (ОГРН 1061448001570, ИНН 1416004857, КПП 141601001, 678864, Республика Саха (Якутия), у. Момский, с. Соболох, ул. Тихона Толомона, д. 19) и <.....> нарушившими пункт 1 части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».
2. Материалы настоящего дела передать должностному лицу Якутского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

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