

Федеральная Антимонопольная Служба

Антимонопольные требования к торгам: антиконкурентные соглашения заказчиков и участников торгов (ст. 16 и 17 135-Ф3) Как предотвратить риски?

«Неделя Госзаказа в Карелии» сентябрь 2021

Руководитель Псковского УФАС России, эксперт и автор статей журнала Прогосзаказ.РФ, лектор ООО «Знания»

Виды соглашений:



СГОВОРЫ С ЗАКАЗЧИКОМ





Статья 16 Закона о защите конкуренции

п. 1 ч. 1 ст. 17 Закона о защите конкуренции

Различие составов 16 и 17:

До принятия «четвертого антимонопольного пакета» все сговоры с заказчико занрименого дивая Закона о защите конкуренции.

Федеральная Служба

Соглашения, согласованные действия между органами власти или (и) организациями приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, в частности к:

4) ограничению доступа на товарный рынок, выхода из товарного рынка или устранению с него хозяйствующих субъектов.

Пункты 1,2 ч. 1 ст. 17 Закона о защите конкуренции являются специальной нормой по отношению к статье 16.

- <Письмо> ФАС России от 04.09.2017 N ИА/60890/17 "О действиях антимонопольных органов в случаях поступления информации о нарушении одновременно запретов, установленных Законом о защите конкуренции и одним из законов, регулирующих закупочную деятельность"
- 1) 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;
- 2) создание участнику торгов, запроса котировок, запроса предложений или нескольким участникам торгов, запроса котировок, запроса предложений преимущественных условий участия в торгах, запросе котировок, запросе предложений, в том числе путем доступа к информации, если иное не установлено федеральным законом

Различие составов:

Разъяснения ФАС России от 12.01 201 8 тимонопольная

№ ИА/1125/18 «О разграничении квалификации действий лиц, являющихся субъектами нарушений антимонопольного законодательства, предусмотренных ч. 4 ст. 11, статьями 15, 16, частью 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции».

Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 04.03.2021 N 2 "О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением судами антимонопольного законодательства« п. 33-36

Преддоговорные и договорные стадии закупки

- Процесс формирования потребности и в потребности в потре
- Описание в плане графике закупок
- Подготовка, организация и проведение
- Процедура Переговоры:

До размещения извещения (ТЗ, НМЦК(д), конкурентная среда...)

Во время проведения процедуры После определения победителя

п. 6 ч.4 Ст. 38 - Консультации это еще не сговор

Контрактная служба действует в соответствии с положением (регламента) действует в соответствии с положением (регламента) 3.1. Служба

КС и КУ организуют в случае необходимости на стадии планирования закупок консультации с поставщиками (подрядчиками, исполнителями) и участвуют в таких консультациях в целях определения состояния конкурентной среды на соответствующих рынках товаров, работ, услуг, определения наилучших технологий и других решений для обеспечения государственных и муниципальных нужд

«Установлены согласованные действия по разработке и введению технической документации с заранее определенной направленностью, организации торгов с привлечением определенного круга участников в целях обеспечения победы в торгах заранее определенного лица, что привело к ограничению доступа на товарный рынок иным хозяйствующим субъектам, о чем указано выше»

«Доказательств того, что должностные лица, которые вели переговоры от лица ГБУЗ с ООО "СМТ", являются контрактными управляющими или входят в состав контрактной службы, не представлено. Содержание переговоров, состоявшихся между сотрудниками, свидетельствует о том, что указанными сотрудниками разрабатывалось, корректировалось техническое задание к аукциону; данные лица обменивались информацией об объектах закупки и их характеристиках. При этом из данных переговоров не усматривается, что обращалось в адрес ООО в целях определения состояния конкурентной среды на соответствующих рынках товаров, работ, услуг, определения наилучших технологий и других решений для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Постановление Арбитражного суда Дальневосточного округа от 28.02.2019 N Ф03-308/2019 по делу N A73-3220/2018

Постановление Арбитражного суда Поволжского округа от 27.11.2018 N Ф06-38755/2018 по делу N A55-10042/2017

Ст. 46 - Переговоры, это еще не сговор....

Федеральная
Антимонопольная
ению эмкраок с

Проведение переговоров заказчиком, членами комиссий по осущест лению в жубнок с участником закупки в отношении заявок на участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), окончательных предложений, в том числе в отношении заявки, окончательного предложения, поданных таким участником, не допускается до выявления победителя указанного определения, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Федеральным законом.

2. При проведении электронных процедур проведение переговоров заказчика с оператором электронной площадки и оператора электронной площадки с участником закупки не допускается в случае, если в результате этих переговоров создаются преимущественные условия для участия в электронной процедуре и (или) условия для разглашения конфиденциальной информации.

При применении конкурентных способов проведение переговоров заказчиком, членами комиссий по осуществлению закупок с участником закупки в отношении заявок на участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), в том числе в отношении заявки, поданных таким участником, не допускается до выявления победителя указанного определения, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Федеральным законом. (в ред. Федерального закона от 02.07.2021 N 360-Ф3)(с 01.01.22)

«при обосновании начальной (максимальной) цены контракта аукционов заказчиком проведены переговоры с просьбой указания в ответах на запросы конкретной цены закупаемого товара, в связи с чем правомерно признал действия заказчика нарушающими требования Закона» «разумная догадливость(((«

Постановление Арбитражного суда Московского округа от 04.07.2017 N Ф05-7874/2017 по делу N A40-200419/2016

Доказательная база:



Анализ документации, которая размещается заказчиком в ЕИС (сайт https://zakupki.gov.ru):

- •свойства файлов (совпадение автора технического задания и должностных лиц победителя торгов);
- •обоснование НМЦК (кому заказчик направил запросы, как выбирал организации, не связаны ли они между собой).
- •«заточки» в документации

Доказательная база (действия Заказчика):



- отклонение заявок всех участников, кроме «избранного» (на практике выявляется в ходе рассмотрения жалоб по 44-Ф3»);
- установление неисполнимых сроков выполнения работ/оказания услуг,
- начало выполнения работ до размещения торгов в ЕИС, равно как и оплата фактически не выполненных работ (GoogleКарты, ЯндексКарты);
- неприменение штрафных санкций за просрочку обязательств/продление сроков исполнения контракта без уважительных причин;
- в подтверждение ограничения конкуренции может быть использован опрос потенциальных поставщиков.

Доказательная база (внеплановые проверки):



- переписка (общение заказчика с потенциальным участником торгов до размещения извещения и документации в ЕИС, согласование технического задания, вопросы относительно участия в торгах, обоснование НМЦК);
- протоколы совместных совещаний заказчика и потенциальных участников (в которых может быть указано на распределение контрактов, указание на необходимость выполнения определенных работ);
- файлы, которые могут храниться на компьютере исполнителя, касающиеся участия в торгах.

Сговор организатора и участника торгов

Дело в отношении ООО «Артстрой-21 век», Комитета по здравоохранению Псковской области Национальный проект «Здравоохранение»

Доказательства:

- •Подготовка ТЗ участником и направление его Заказчику одновременно с 3 КП;
- •Ведение переписки относительно участия;
- •Приёмка и оплата работ выполненных ненадлежащим образом, отсутствие претензионной работы.

Сговор организатора и участника торгов

Дело в отношении ООО «Экопром», ООО «Мехуборка КЗН», ООО «Мехуборка Спб»

Доказательства:

- •Вхождение в одну группу лиц;
- •Формирование лотов с нарушением закона о защите конкуренции;
- •Отсутствие объективной направленности участия в торгах;
- •Завышенные НМЦК на стадии формирования;
- •Наличие финансовой выгоды от реализации соглашения, которая была положена в тариф для населения, перепродажа на субподряд

Ст.11 и 11.1 135-Ф3

ВНИМАНИЕ ЗАКАЗЧИКИ, ЭТО КАРТЕЛЬ!

Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 04.03.2021 N 2 "О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением судами антимонопольного законодательства" пп. 20- 29

Дело в отношении поставщиков средств реабилитации

- ООО «Наэль», ООО «АСМ» (2020 год)
- •Применение схемы «ротация заявок»;
- •Наличие устойчивых связей;
- •Наличие финансовых операций;

Доказательства:

- •Совпадение учётных данных при регистрации электронных почтовых ящиков;
- •Совпадение свойств файлов первых частей заявок;
- •Сдача налоговой отчётности с одного компьютера;
- •Совпадение ІР-адресов;
- •Закупка медицинских товаров друг у друга в целях последующей поставки по госконтрактам.

Адм. ответственность:

нарушение ст. 16 влечет привлечение к служба административной ответственности по ч. 7 ст. 14.32 КоАП РФ; от 20-50 или дисквалификацию на срок до трех лет.

нарушение п. 1 ч. 1 ст. 17 влечет привлечение к административной ответственности по ч. 2 ст. 14.32 КоАП РФ (дл - аналогично, на юл - от 1/10 до 1/2 начальной стоимости предмета торгов, но не более 1/25 совокупного размера суммы выручки правонарушителя от реализации всех товаров (работ, услуг) и не менее ста тысяч рублей.

Федеральная

СПАСИБО ЗА ВНИМАНИЕ!









ufas_pskov

pskov.fas.gov.ru