РЕШЕНИЕ

по делу о нарушении антимонопольного законодательства № 02-11/09-14

г. Йошкар-Ола

Резолютивная часть решения оглашена 29 июля 2014 года.

Текст решения в полном объеме изготовлен 12 августа 2014 года.

Комиссия Марийского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

рассмотрев дело, возбужденное по признакам нарушения администрации муниципального образования «Городское поселение Звенигово» (ул. Ленина, 39, г. Звенигово, Звениговский район, Республика Марий Эл, 425060) и общества с ограниченной ответственностью «Жилищная управляющая компания» (ул. Гагарина, 5, г. Звенигово, Республика Марий Эл, 425060) по признакам нарушения статьи 16 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-03 «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции), выразившегося в изменении условий муниципальных контрактов и подписании актов выполненных работ и их оплаты без фактического исполнения подрядчиком своих обязательств по муниципальным контрактам №0108300002612000007-0097421-02 и №0108300002612000008-0097421-02 от

1. на выполнение работ по ремонту асфальтового покрытия придомовых территорий, что может привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, в отсутствии представителей администрации муниципального образования «Городское поселение Звенигово», в присутствии - - представителя по доверенности ООО «Жилищная управляющая компания», - - директора ЗАО «Приволжскагродорстрой»,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл поступило обращение ЗАО «Приволжскагродорстрой», содержащее информацию о признаках нарушения антимонопольного законодательства администрацией муниципального образования «Городское поселение Звенигово» при проведении открытых аукционов !ъ электронной форме на капитальный ремонт дворовых территорий и проездов к дворовым территориям многоквартирных домов по ул. Ленина №76, 78, 50, по ул. Пионерская, д. 4 в г. Звенигово Республики Марий Эл.

Решением Марийского УФАС России от 03 марта 2014 года №50 принято решение о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения статьи 16 Закона о защите конкуренции.

В рамках рассмотрения дела Заявитель поддержал доводы, изложенные в заявлении, указан что в ноябре 2012 года глава администрации МО «Звениговский муниципальный район» пригласил директора ЗАО «Приволжскагродорстрой» с целью привлечения его организации для выполнения работ по ремонту асфальтового покрытия придомовой территории домов №4 по ул. Пионерская, домов 76, 78, 50 по ул. Ленина, пос. Звенигово в кратчайшие сроки. Объем работ составлял 2485521 рублей, заказчиком выступала администрация муниципального

образования «Городское поселение Звенигово».

Работы должны были быть выполнены ООО «Жилищная управляющая компания» - победителем открытых аукционов в электронной форме, однако подрядчик к выполнению указанных работ не приступал.

ЗАО «Приволжскагродорстрой» приступило к выполнению работ в середине ноября 2012 года, в начале декабря 2012 года общество выполнило работы в полном объеме и направило в адрес ООО «Жилищная управляющая компания», после чего муниципальный заказчик перечислил оплату за выполненные работы ООО «Жилищная управляющая компания».

Однако ООО «Жилищная управляющая компания» не подписало направленные документы.

В рамках рассмотрения дела Комиссией Марийского УФАС России установлено следующее.

Администрацией муниципального образования «Городское поселение Звенигово» опубликованы извещения о проведении открытых аукционов в электронной форме №0108300002612000007 от 05 мая 2012 года на капитальный ремонт дворовых территорий и проездов к дворовым территориям многоквартирных домов по ул. Гагарина, д. 62 и ул. Пионерская, д. 4 в г. Звенигово Республики Марий Эл (начальная максимальная цена контракта 1 533 122,00 рублей) и №0108300002612000008 от 10 мая 2012 года на ремонт дворовых территорий и проездов к дворовым территориям многоквартирных домов № 50 «а», 76 и 78 по ул. Ленина в г. Звенигово Республики Марий Эл (начальная максимальная цена контракта 1 545 218,00 рублей).

Согласно проектам муниципальных контрактов, идентичным по содержанию, подрядчик в частности принимает на себя следующие обязательства:

- Своими силами и средствами выполнить все работы в объемах, предусмотренных техническим заданием и в сроки, установленные настоящим контрактом, сдать работы Заказчику в состоянии, соответствующем действующим СНиП, СанПиН и ВСН.
- Поставить на Объект необходимые материалы, конструкции, комплектующие изделия согласно требованиям ГОСТ и СниП и осуществить их приемку, разгрузку, складирование и хранение в период выполнения работ.
- Построить своими силами и средствами все временные сооружения, необходимые для складирования материалов, изделий, конструкций и выполнения работ по настоящему Контракту.
- Выполнять работы и обеспечивать контроль за ходом выполняемых работ своими силами и средствами. Передача (поручение) работ другим лицам, в том числе субподрядчикам, допускается только по согласованию с Заказчиком.

Согласно пункту 3.2 проекта муниципальных контрактов Заказчик осуществляет финансирование и оплату выполненных работ денежными средствами на расчетный счет Подрядчика.

Оплата производится по мере поступления денежных средств из бюджета

муниципального образования «Городское поселение Звенигово».

Заказчик может перечислить Подрядчику аванс, при наличии денежных средств, в размере не более 30% цены Контракта на приобретение материалов и иные затраты, связанные с исполнением настоящего Контракта, с возможностью осуществления контроля за целевым его использованием.

Основанием для оплаты работ является оформленный в установленном порядке акт о приемке выполненных работ (форма № КС-2), справка о стоимости выполненных работ и затрат (форма № КС-3) и счет-фактура.

Проектами муниципальных контрактов установлены сроки исполнения обязательств Подрядчиком: с момента заключения контракта до 1 сентября 2012 года (пункт 4.1 проекта муниципального контракта).

Датой окончания работ является дата подписания акта приемочной комиссии.

Согласно протоколу рассмотрения заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме от 15 мая 2012 года до окончания срока подачи заявок на участие в процедуре размещения заказа № 0108300002612000007 поступила одна заявка с порядковым номером 2661268. Первая часть заявки участника размещения заказа с защищенным номером «2661268» комиссией заказчика признана соответствующей требованиям, установленным в документации об аукционе в электронной форме.

В соответствии с протоколом подведения итогов Комиссией муниципального заказчика принято решение признать единственную заявку участника размещения заказа Общества с ограниченной ответственностью «Жилищная управляющая компания» соответствующей требованиям, установленным Документацией об открытом аукционе в электронной форме. Открытый аукцион в электронной форме признан не состоявшимся. Заказчику рекомендовано заключить контракт с единственным участником аукциона в соответствии с ч. 3 - 8, 11, 12, 17 - 19 ст. 41.12 Федерального закона от 21 июля 2005 года И94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд». Контракт заключается на условиях, предусмотренных документацией об аукционе, по начальной (максимальной) цене контракта или по согласованной с указанным участником аукциона и не превышающей начальной (максимальной) цены контракта.

Согласно протоколу рассмотрения заявок от 17 мая 2012 года на участие в открытом аукционе в электронной форме №0108300002612000008 до окончания срока подачи заявок также поступила одна заявка с порядковым номером №2625255, которая признана Комиссией заказчика соответствующей требованиям документации. В соответствии с протоколом подведения итогов, указанная заявка была подана обществом с ограниченной ответственностью «Жилищная управляющая компания», которое признано победителем процедуры размещения заказа.

28. мая 2012 года по итогам указанных процедур размещения заказа по начальной максимальной цене контракта с обществом с ограниченной ответственностью «Жилищная управляющая компания» заключены муниципальные контракты №0108300002612000007-0097421-02 и

№0108300002612000008-0097421-02 соответственно.

29. мая 2012 года на официальном сайте для размещения информации о размещении заказов http://zakupki.gov.ru размещены сведения об изменении муниципальных контрактов.

Между администрацией муниципального образования «Городское поселение Звенигово» и ООО «Жилищная управляющая компания» изменены условия заключенных муниципальных контрактов в части авансирования и срока выполнения работ. Так, из заключенных контрактов следует, что муниципальный заказчик обязан перечислить подрядчику аванс в размере 30%, а также установлено, что срок начала работ начинается с момента заключения контракта, но не ранее выплаты авансового платежа в соответствии с пунктом 3.2 данного контракта. Срок окончания работ: до 1 сентября 2012 года. Срок окончания работ переносится в случае переноса начала работ на срок исполнения авансового платежа (п. 4.1 контрактов).

Из изложенного следует, что срок выполнения работ, по сравнению с установленным в проекте контракта, зависит от даты перечисления авансового платежа муниципальным заказчиком.

Ответчики в рамках рассмотрения дела отрицали изменение условий муниципальных контрактов, а также наличие нарушения статьи 16 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с частью 22 статьи 41.8 Федерального закона от 21.07.2005 №94-ФЗ "О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд" в случае, если по окончании срока подачи заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме подана только одна заявка, оператор электронной площадки в срок, установленный частью 17 настоящей статьи, направляет обе части заявки заказчику, в уполномоченный орган. В этом случае требования части 8 статьи 41.2 настоящего Федерального закона не применяются. Заявка рассматривается в порядке, установленном статьями 41.9 и 41.11 настоящего Федерального закона. В случае, если заявка соответствует требованиям, предусмотренным документацией об открытом аукционе в электронной форме, заказчик в течение четырех дней со дня принятия решения о соответствии заявки требованиям, предусмотренным документацией об открытом аукционе, направляет оператору электронной площадки проект контракта, прилагаемый к документации об открытом аукционе, без подписи заказчика. Заключение контракта с участником размещения заказа, подавшим единственную заявку на участие в открытом аукционе, осуществляется в соответствии с частями 3 - 8, 11, 12, 17 - 19 статьи 41.12 данного Федерального закона. При этом контракт заключается *на условиях, предусмотренных документацией об открытом аукционе, по начальной (максимальной) цене контракта*, указанной в извещении о проведении открытого аукциона в электронной форме, или по цене контракта, согласованной с подавшим заявку участником размещения заказа и не превышающей начальной (максимальной) цены контракта. Контракт может быть заключен не ранее чем через десять дней со дня размещения на официальном сайте протокола открытого аукциона в электронной форме о признании открытого аукциона несостоявшимся. Участник размещения заказа, подавший заявку, не вправе отказаться от заключения контракта.

В соответствии с частью 5 статьи 9 Закона о размещении заказов при заключении

и исполнении контракта изменение условий контракта, указанных в том числе в части 22 статьи 41.8 Закона о размещении заказов, по соглашению сторон и в одностороннем порядке не допускается.

Согласно статье 1 Закона о размещении заказов данный Федеральный закон устанавливает единый порядок размещения заказов, в целях обеспечения единства экономического пространства на территории Российской Федерации при размещении заказов, эффективного использования средств бюджетов и внебюджетных источников финансирования, расширения возможностей для участия физических и юридических лиц в размещении заказов и стимулирования такого участия, развития добросовестной конкуренции, совершенствования деятельности органов государственной власти и органов местного самоуправления в сфере размещения заказов, обеспечения гласности и прозрачности размещения заказов, предотвращения коррупции и других злоупотреблений в сфере размещения заказов.

Поскольку порядок оплаты работ по муниципальному контракту относится к существенным условиям, изменение такого порядка не допускается и является нарушением законодательства о размещении заказов, а также нарушает права иных участников размещения заказа, которые на стадии проведения процедуры открытого аукциона в электронной форме не располагали сведения о том, что оплата будет производиться до начала проведения работ, а сроки выполнения работ будут зависеть от исполнения заказчиком обязанности по перечислению авансового платежа.

Существенные условия муниципального контракта и порядок его исполнения определяются на стадии опубликования извещения о размещении заказа и равным образом доступны для ознакомления всем участникам размещения заказа путем обращения к опубликованной на официальном сайте zakupki.gov.ru информации.

Объявление условий контракта о том, что заказчик обязан оплатить аванс, а подрядчик приступить к выполнению работ только после оплаты такого аванса могло привлечь к участию большее количество участников размещения заказа, в связи с чем двустороннее изменение условий указанных в извещениях 0108300002612000007, 0108300002612000008 нарушает права неопределенного круга лиц.

Комиссия Марийского УФАС России приходит к выводу о том, что указанная взаимная договоренность в письменной форме, содержащаяся в измененных муниципальных контрактах привела к нарушению статьи 16 Закона о защите конкуренции, согласно которой запрещаются соглашения между органами местного самоуправления и хозяйствующими субъектами либо осуществление этими органами и организациями согласованных действий, если такие соглашения или такое осуществление согласованных действий приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

Из имеющихся в ведении антимонопольного органа документов следует, что исполнение муниципальных контрактов подтверждается следующими документами.

Ремонт дворовых территорий по ул. Ленина д. 50, д. 76, д. 78, г. Звенигово, РМЭ:

- КС-3 от 06.09.2012, КС-2 от 06.09.2012 на сумму 483 700 рублей;

- КС-3 от 06.09.2013, КС-2 от 06.09.2012 на сумму 378 872 рублей;

- КС - 3 от 01.09.2012, КС-2 от 06.09.2012 на сумму 682 646 рублей;

Ремонт дворовых территорий по ул. Пионерская, д.4, Гагарина, д. 62 г.

Звенигово, РМЭ:

- КС-3 от 06.09.2012, КС-2 от 06.09.2012 на сумму 940 302 рублей;
- КС-3 от 08.08.2013, КС-2 от 08.08.2013 на сумму 109 514 рублей;
- КС-3 от 29.10.2012, КС-2 от 29.10.2012 на сумму 483 306 рублей.

Согласно доводам поступившего обращения, акты выполненных работ

подписаны до фактического осуществления работ по ремонту дворовых территорий на указанных участках. Так ЗАО «Приволжскагродорстрой» ссылается на то, что указанные работы осуществлялись им лишь в декабре 2012 года. Заявитель приложил соответствующие первичные документы, подтверждающие понесенные затраты на материалы и трудовые ресурсы для выполнения работ, вместе с тем обществом приложены неподписанные со стороны общества с ограниченной ответственностью «Жилищная управляющая компания» акты выполненных работ:

- КС-3, КС-2 от 03.12.2012 на сумму 940 303,00 (совпадает по видам работ и материалов с КС-2 от 06.09.2012 на сумму 940 302 рублей);
- КС-3 от 03.12.2012 на сумму 1 545 218,00, КС-2 от 03.12.2012 на сумму 483 700 рублей, КС-2 на сумму 378 872 рублей, КС-2 от 03.12.2012 на сумму 682 646 рублей (совпадает по видам работ и материалов с КС-2 от 06.09.2012 на сумму 483 700 рублей, КС-2 от 06.09.2012 на сумму 378 872 рублей, КС-2 от

1. на сумму 682 646 рублей).

ООО «Жилищная управляющая компания» на заседании Комиссии Марийского УФАС России указало, что аналогичные обстоятельства исследованы арбитражным судом при рассмотрении дела №А38-2256/2013.

В рамках рассмотрения дела №АЗ 8-22 5 6/2013 по иску ЗАО «Приволжскагродорстрой» к ООО «Жилищная управляющая компания» арбитражные суды первой и апелляционной инстанции пришли к выводу, что истцом не представлены убедительные доказательства, свидетельствующие о согласовании объема и стоимости работ в сумме 2 485 521 руб., а также факт выполнения ЗАО «Приволжскагродорстрой» работ, поименованных в спорных актах, и отказал в удовлетворении иска.

Кроме того, ООО «Жилищная управляющая компания» не оспаривается то обстоятельство, что частично работы выполнялись ЗЛО «Приволжскагродорстрой», а последний, в свою очередь указывает, что выполнял работы в декабре 2012 года, то есть после подписания актов выполненных работ.

Вместе с тем, работы, предусмотренные муниципальными контрактами, оплачены подрядчику в полном объеме, что подтверждается платежными поручениями:

- №2846228 от 25.12.2012 на сумму 753 469 рублей;
- №2897277 от 29.12.2012 на сумму 109 514 рублей;

—№2320906 от 04.09.2012 на сумму 77 320 рублей;

- №2518107 от 18.10.2012 на сумму 593 819 рублей;
- №2846229 от 25.12.2012 на сумму 1 466 798 рублей;
- №2320907 от 04.09.2012 на сумму 78 420 рублей;

Комиссия Марийского УФАС России приходит к выводу о том, что исследование вопроса о подписании муниципальным заказчиком актов выполненных работ без фактического исполнения подрядчиком своих обязательств по муниципальным контрактам №0108300002612000007-0097421- 02 и №0108300002612000008-0097421-02 от 28.05.2012 на выполнение работ по ремонту асфальтового покрытия придомовых территорий не относится к полномочиям административного органа.

Оснований для выдачи предписания в связи с наличием на официальном сайте zakupki.gov.ru сведений об исполнении муниципальных контрактов Комиссией Марийского УФАС России не установлено.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 49 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать в действиях администрации муниципального образования «Городское поселение Звенигово» и общества с ограниченной ответственностью «Жилищная управляющая компания» нарушение статьи 16 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 1Э5-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в изменении условий муниципальных контрактов №0108300002612000007-0097421-02 и №0108300002612000008-0097421-02 от

1. на выполнение работ по ремонту асфальтового покрытия придомовых территорий, что может привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

2. Предписание не выдавать.
3. Передать материалы дела должностному лицу для возбуждения административного производства.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии