РЕШЕНИЕ

по делу № 049/01/17-1/2020

Резолютивная часть решения оглашена «03» сентября 2020 г.

В полном объеме решение изготовлено «17» сентября 2020 г.

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

рассмотрев дело № 049/01/17-1/2020 по признакам нарушения **Министерством строительства, жилищно-коммунального хозяйства и энергетики Магаданской области** (ИНН 4909062523, юридический адрес: ул. Набережная реки Магаданки, 15, г. Магадан, 685000) и **обществом с ограниченной ответственностью «Медкон»** (ИНН 7710695906, юридический адрес: ул. 78 Добровольческой бригады, д. 15, помещение 528, г. Красноярск, Красноярский край, 660077) **пункта 4 статьи 16, части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,** выразившегося в исполнении части работ по государственному контракту, заключенному по итогам проведения электронного аукциона на выполнение работ по строительству объекта «Областной родильный дом в городе Магадане на восемьдесят коек, с женской консультацией на сто посещений в смену, с дневным стационаром на десять мест» (реестровый номер извещения 0347200001019000040), а именно работ по выполнению инженерных изысканий и разработке проектно-сметной документации до даты проведения торгов и заключения государственного контракта, а также по факту допуска и последующего признания победителем торгов юридического лица – ООО «Медкон», которое не соответствовало требованиям аукционной документации в части отсутствия у данного лица, как члена СРО, права выполнять инженерные изыскания и осуществлять подготовку проектной документации, что привело (или могло привести) к недопущению, ограничению, устранению конкуренции на соответствующем товарном рынке,

УСТАНОВИЛА:

1.Управлением Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области рассмотрены материалы прокуратуры Магаданской области (от 09.10.2019 вх. № 01/4685) в отношении Министерства строительства, жилищно-коммунального хозяйства и энергетики Магаданской области и ООО «Медкон» по факту исполнения части работ по государственному контракту, заключенному по итогам проведения электронного аукциона на выполнение работ по строительству объекта «Областной родильный дом в городе Магадане на восемьдесят коек, с женской консультацией на сто посещений в смену, с дневным стационаром на десять мест» (реестровый номер извещения 0347200001019000040), а именно работ по выполнению инженерных изысканий и разработке проектно-сметной документации до даты проведения торгов и заключения государственного контракта, а также по факту допуска и последующего признания победителем торгов юридического лица – ООО «Медкон», которое не соответствовало требованиям аукционной документации в части отсутствия у данного лица, как члена СРО, права выполнять инженерные изыскания и осуществлять подготовку проектной документации, что привело (или могло привести) к недопущению, ограничению, устранению конкуренции на соответствующем товарном рынке.

По результатам рассмотрения указанных материалов Магаданским УФАС России установлено следующее.

1 . 05.07.2019 года на официальном сайте www.zakupki.gov.ru Заказчиком – Министерством строительства, жилищно-коммунального хозяйства и энергетики Магаданской области размещено извещение (действующая редакция с изменениями) о проведении электронного аукциона «Выполнение работы по строительству объекта «Областной родильный дом в городе Магадане на восемьдесят коек, с женской консультацией на сто посещений в смену, с дневным стационаром на десять мест» (реестровый номер извещения 0347200001019000040).

Начальная (максимальная) цена контракта - 4 203 296 260,00 рублей.

Дата и время начала подачи заявок – значение соответствует фактической дате и времени размещения извещения по местному времени организации, осуществляющей размещение.

Дата и время окончания подачи заявок – 19.07.2019 09:00.

Дата окончания срока рассмотрения первых частей заявок участников - 22.07.2019.

Дата проведения аукциона в электронной форме - 23.07.2019.

Источник финансирования - финансирование работ осуществляется из областного бюджета, бюджета Российской Федерации и бюджета особой экономической зоны Магаданской области.

Место доставки товара, выполнения работы или оказания услуги - в соответствии с условиями государственного контракта.

Сроки поставки товара или завершения работы либо график оказания услуг - в соответствии с условиями государственного контракта.

Согласно п. 3 раздела 10 «Техническое задание» к Аукционной документации для участия в электронном аукционе: Выполнение работ по проектированию, строительству и вводу в эксплуатацию объекта «Областной родильный дом в городе Магадане на 80 коек с женской консультацией на 100 посещений в смену с дневным стационаром на 10 мест» «перечень необходимых к выполнению объемов работ и сроки выполнения работ по предмету отбора указаны в Плане-графике выполнения работ (Приложение №1 к Техническому заданию) и включают в себя:

1. *Выполнение проектно-изыскательских работ:*

Проектные работы:

Требуется выполнить комплекс работ по разработке проектной документации - инженерных изысканий, проектной и рабочей документации.

Проектную и рабочую документацию оформить в соответствии с действующим в Российской Федерации законодательством.

Проектную документацию выполнить в соответствие с постановлением Правительства РФ от 16.02.2008г. № 87 «Положение о составе разделов проектной документации и требованиях к их содержанию».

При разработке проектной документации необходимые технические условия на подключение и пересечение с действующими и/или планируемыми к строительству коммуникациями получить у Заказчика

При разработке проектной документации определить необходимость и потребность в разработке специальных технических условиях (СТУ). На стадии выполнения проектной документации разработать и

согласовать в установленном порядке все необходимые СТУ.

В составе ПОС надлежит разработать логистический план доставки персонала, машин, материалов и оборудования на площадку строительства.

Получить положительное заключение государственной и иной, необходимой экспертизы».

Приложением № 1 к Техническому заданию установлено задание на выполнение проектно-изыскательских работ по объекту: «Областной родильный дом в городе Магадане на 80 коек с женской консультацией на 100 посещений в смену с дневным стационаром на 10 мест», в котором детально расписан перечень основных данных и требований с подробным раскрытием их содержания.

Согласно п. 1.7 указанного задания проектирование проводится в две стадии:

1.Разработка Проектной документации и проведение инженерных изысканий;

2.Разработка Рабочей документации.

Начало выполнения работ – июнь 2019, окончание – октябрь 2019 (п. 1.8 Задания).

Пунктом 1.15. Задания определена следующая очередность и этапы выполнения проектных работ:

1. Выполнение инженерных изысканий в объеме, необходимом для прохождения Государственной экспертизы, согласно программе инженерных изысканий, утвержденной Заказчиком (Выгодоприобретателем).

2.Разработка буклета-презентации в объеме до 15 слайдов, содержащего основные технико-экономические показатели Объекта и схемы архитектурно-планировочных решений.

3.Разработка проектной документации по родильному дому.

4.Согласование проектной документации Заказчиком.

5.Прохождение государственной экспертизы, получение положительного заключения органа государственной экспертизы.

6.Передача откорректированной по замечаниям экспертизы

документации Заказчику.

В п. 4.1 Задания установлено:

1. Проектная документация передается Заказчику для согласования в электронном виде согласно п.3.1 настоящего Задания в формате PDF и DWG.

2. В связи с тем, что с 01.01.2017 проектная документация и результаты инженерных изысканий для проведения государственной экспертизы подаются заявителем в электронном виде (Постановление Правительства РФ от 05.03.2007 №145 «О порядке организации и проведения государственной экспертизы проектной документации и результатов инженерных изысканий" проектную документацию выдать в форматах, определенных Приказом Минстроя России от 21.11.2014 N 728/пр «Об утверждении требований к формату электронных документов, представляемых для проведения государственной экспертизы проектной документации и (или) результатов инженерных изысканий»).

3.После прохождения государственной экспертизы передать Заказчику, со всеми необходимыми корректировками и исправлениями, проектно-сметную документацию:

- в 3 экземплярах на бумажном носителе;

- в 2 экземплярах в электронном виде: в формате PDF и DWG.

В соответствии с п. 1.1 проекта контракта (раздел 9 Аукционной документации) по данному Контракту Застройщик обязуется по техническому заданию Государственного заказчика выполнить работы по проектированию, строительству и вводу в эксплуатацию объекта «Областной родильный дом в городе Магадане на 80 коек с женской консультацией на 100 посещений в смену с дневным стационаром на 10 мест» (далее - Объект), включая выполнение инженерных изысканий, проектной документации, получение положительного заключения государственной экспертизы проектной документации и результатов инженерных изысканий, положительного заключения государственной экспертизы о достоверности определения сметной стоимости строительства объекта, выполнение строительно-монтажных работ, поставку необходимых материалов, изделий, оборудования, выполнение иных действий Застройщика, необходимых для выполнения работ по Контракту, в том числе получение заключения органа государственного строительного надзора о соответствии построенного и (или) реконструированного объекта капитального

строительства требованиям технических регламентов и проектной документации и разрешения на ввод объекта в эксплуатацию.

Объем выполняемых работ и требуемые характеристики Объекта изложены в Техническом задании, являющемся Приложением № 1 к Контракту и его неотъемлемой частью (п.1.2 проекта контракта).

Требования, условия и сроки выполнения работ, установленные в техническом задании (приложение № 1 к проекту контракта) аналогичны требованиям и условиям, установленным в техническом задании к аукционной документации.

Согласно Протоколу рассмотрения единственной заявки на участие в электронном аукционе от 23.07.2019 № 0347200001019000040-1 на участие в аукционе подана 1 заявка – ООО «Медкон».

Согласно вышеуказанному протоколу заявка ООО «Медкон» признана соответствующей установленным требованием и допущена к дальнейшей процедуре торгов.

В соответствии с ч. 16 ст. 66, ч. 8 ст. 67, ч. 13 ст. 69 Федерального закона от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» электронный аукцион признан несостоявшимся.

На основании п. 4 ч. 1 статьи 71, ч. 3.1 статьи 71 Федерального закона от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» государственный контракт решено заключить с ООО «Медкон» - единственным участником закупки, который подал заявку на участие в электронном аукционе, был допущен к участию в электронном аукционе и признан участником электронного аукциона.

22.08.2019 года между Министерством строительства, жилищно-коммунального хозяйства и энергетики Магаданской области (Заказчик) и ООО «Медкон» (Застройщик) заключен государственный контракт № 0347200001019000040 на выполнение работ по проектированию, строительству и вводу в эксплуатацию объекта «Областной родильный дом в городе Магадане на 80 коек с женской консультацией на 100 посещений в смену с дневным стационаром на 10 мест».

Согласно п.1.1 Государственного контракта по данному Контракту Застройщик обязуется по техническому заданию Государственного заказчика выполнить работы по проектированию, строительству и

вводу в эксплуатацию объекта «Областной родильный дом в городе Магадане на 80 коек с женской консультацией на 100 посещений в смену с дневным стационаром на 10 мест» (далее - Объект), включая выполнение инженерных изысканий, проектной документации, получение положительного заключения государственной экспертизы проектной документации и результатов инженерных изысканий, положительного заключения государственной экспертизы о достоверности определения сметной стоимости строительства объекта, выполнение строительно-монтажных работ, поставку необходимых материалов, изделий, оборудования, выполнение иных действий Застройщика, необходимых для выполнения работ по Контракту, в том числе получение заключения органа государственного строительного надзора о соответствии построенного и (или) реконструированного объекта капитального строительства требованиям технических регламентов и проектной документации и разрешения на ввод объекта в эксплуатацию.

Объем выполняемых работ и требуемые характеристики Объекта изложены в Техническом задании, являющимся Приложением № 1 к Контракту и его неотъемлемой частью (п.1.2 контракта).

Требования, условия и сроки выполнения работ, установленные в техническом задании (приложение № 1 к контракта), аналогичны требованиям и условиям, установленным в аукционной документации и проекте контракта, размещенным на официальном сайте www.zakupki.gov.ru

Цена контракта – 4 203 296 260 (четыре миллиарда двести три миллиона двести девяносто шесть тысяч двести шестьдесят) рублей 00 копеек.

Согласно плану – графику (приложение № 2 к контракту) установлены следующие сроки выполнения работ:

№ п/п	Наименование работ и затрат	Срок начала работ	Срок окончания работ	Цена работ, тыс. руб. с учетом НДС
1	Выполнение инженерных изысканий	III квартал 2019	IV квартал 2019	8 000,0
2	Разработка проектно-сметной	III квартал	IV квартал	28 000.0

	~~документации~~	~~2019~~	~~2019~~	
3	Поставка оборудования, строительно-монтажные работы	I квартал 2020	II квартал 2022	4 135 296,26
4	Пусконаладочные работы	III квартал 2022	IV квартал 2022	32 000.0
Итого				**4 203 296,26**

Таким образом, как следует из условий контракта от 22.08.2019, сроки выполнения инженерных изысканий и разработки проектно-сметной документации определены на период III-IV квартал 2019. Стоимость работ определена в 8 млн. руб. и 28 млн. руб.

Государственная экспертиза по рассматриваемому объекту выполнена по заявлению Министерства строительства, жилищно – коммунального хозяйства и энергетики Магаданской области от **25.03.2019** № 486865062.

Согласно представленным материалам **04.07.2019 года, т.е. за день до объявления рассматриваемой закупки,** МОГАУ «Управление государственной экспертизы» выдано положительное заключение от 04.07.2019 № 49-1-1-3-016910-2019, объектом которого являлся *«Областной родильный дом в городе Магадане на 80 коек с женской консультацией на 100 посещений в смену, с дневным стационаром на 10 мест»*.

Как установлено Магаданским УФАС России проектная документация разработана АО «Гипроздрав» в рамках исполнения обязательств по договору, заключенному в октябре 2018 года с ООО «РТ-Соцстрой» (Заказчик) в рамках проведения закупки в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (реестровый номер закупки 31807047315) (цена закупки 20,5 млн. руб.).

Задание на проектирование по закупке Министерства и задание на проектирование по закупке ООО «РТ-Соцстрой» аналогичны по своей форме и содержанию.

Инженерные изыскания выполнялись ООО «НПП Гидрогеолог» по договору с ООО «РТ-Соцстрой» (Заказчик), заключенному в декабре 2018 года в рамках проведения закупки в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров,

работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (реестровый номер <...>). Цена договора 4 млн. руб.

Согласно информации, представленной ООО «Медкон» (от 11.11.2019 вх. № 02/5167) на запрос Магаданского УФАС России, в настоящее время (то есть по состоянию **на 11.11.2019**) в соответствии с условиями контракта выполняются проектно – изыскательские работы, а также начаты работы по обустройству строительной площадки.

В письме от 15.11.2019 г. ООО «Медкон» дополнительно пояснило, что Общество выполняет инженерные изыскания, разработку проектной и рабочей документации в соответствии с условиями заключенного государственного контракта.

Учитывая изложенные обстоятельства, Министерством строительства, жилищно – коммунального хозяйства и энергетики Магаданской области включило в предмет контракта (реестровый номер закупки 0347200001019000040) фактически выполненные работы, что указывает о проведении закупки под конкретного поставщика, контракт с которым заключен с нарушением условий объявленного аукциона.

В соответствии с п.1 статьи 8 Закона о контрактной системе контрактная система в сфере закупок направлена на создание равных условий для обеспечения конкуренции между участниками закупок. Любое заинтересованное лицо имеет возможность в соответствии с законодательством Российской Федерации и иными нормативными правовыми актами о контрактной системе в сфере закупок стать поставщиком (подрядчиком, исполнителем).

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 (п.2 ст. 8 Закона о контрактной системе).

Таким образом, из указанного следует, что предметом рассматриваемого государственного контракта являлась фактически

исполненная часть работ по выполнению инженерных изысканий и разработке проектно-сметной документации.

Кроме того, как следует из представленных материалов, ООО «Медкон», с которым заключен государственный контракт, не соответствовало требованиям аукционной документации в связи с отсутствием у данного лица, как члена СРО, права выполнять инженерные изыскания и осуществлять подготовку проектной документации, что привело (или могло привести) к недопущению, ограничению, устранению конкуренции на соответствующем товарном рынке.

Согласно разделу 5 Аукционной документации «Требования к содержанию и составу 1 и 2 частей заявки «*на участие в электронном аукционе» на основании ФЗ от 03.07.2016 №372-ФЗ «О внесении изменений в градостроительный Кодекс РФ и отдельные законодательные акты РФ» участник должен быть:*

-членом СРО в области строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства;

- СРО, в которой состоит участник, должна иметь компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств;

-совокупный размер обязательств участника по договорам (контрактам), которые заключены с использованием конкурентных способов, не должен превышать уровень ответственности участника по компенсационному фонду обеспечения договорных обязательств;

Членство в СРО не распространяется на унитарные предприятия, государственные и муниципальные учреждения, юрлица с госучастием в случаях, которые перечислены в ч. 2.2 ст. 52 ГрК РФ.

Участник должен предоставить документы, подтверждающие его соответствие требованиям аукциона:

-копию действующей выписки из реестра членов СРО по форме, утвержденной Приказом Федеральной службы по экологическому, технологическому и атомному надзору от 04 марта 2019 N 86

В соответствии с п.2,5 ч.2 ст.55.17 Градостроительного кодекса РФ, в реестре членов саморегулируемой организации наряду с информацией, предусмотренной Федеральным законом от 1 декабря

2007 года № 315-ФЗ «О саморегулируемых организациях», в отношении каждого ее члена должны содержаться, в том числе:

** - сведения о наличии у члена саморегулируемой организации права соответственно выполнять инженерные изыскания, осуществлять подготовку проектной документации, строительство, реконструкцию, капитальный ремонт, снос объектов капитального строительства по договору подряда на выполнение инженерных изысканий, подготовку проектной документации, по договору строительного подряда, по договору подряда на осуществление сноса, заключаемым с использованием конкурентных способов заключения договоров;*

** - сведения об уровне ответственности члена саморегулируемой организации по обязательствам по договорам подряда на выполнение инженерных изысканий, подготовку проектной документации, по договорам строительного подряда, по договорам подряда на осуществление сноса, заключаемым с использованием конкурентных способов заключения договоров, в соответствии с которым указанным членом внесен взнос в компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств.*

Сведения действующей выписки из реестра членов СРО по форме, утвержденной Приказом Федеральной службы по экологическому, технологическому и атомному надзору от 04 марта 2019 N 86 должны соответствовать показателям Плана-графика на выполнение работ по проектированию, строительству и вводу в эксплуатацию объекта (Раздел 11. Аукционной документации).

**- предоставление во второй части заявки указанной выписки не распространяется:*

- на участников, которые предложат цену контракта 3 млн руб. и менее. Такие участники не обязаны быть членами СРО в силу ч. 2.1 ст. 52 ГрК РФ;

- на унитарные предприятия, государственные и муниципальные учреждения, юрлица с госучастием в случаях, которые перечислены в ч. 2.2 ст. 52 ГрК РФ.

Во второй части заявки ООО «Медкон», согласно информации представленной АО «Единая электронная торговая площадка», представлена выписка из реестра членов саморегулируемой организации Ассоциация СРО «Енисейский альянс строителей».

В соответствии с информацией из Единого реестра членов СРО, размещенной на официальном сайте http://reestr.nostroy.ru/, ООО «Медкон» является членом Ассоциации Саморегулируемой организации «Енисейский альянс строителей» с 15.05.2017. При этом, у Общества, согласно выписке СРО, размещенной на указанном сайте, отсутствует право заключать договоры подряда на выполнение инженерных изысканий и договоры по осуществлению организации работ по подготовке проектной документации для объектов капитального строительства с использованием конкурентных способов заключения договоров.

Из представленных прокуратурой Магаданской области материалов следует, что согласно открытым сведениям Единого реестра членов СРО, основанных на членстве лиц в области инженерных изысканий и подготовки проектной документации (http://reestr.nopriz.ru) , ООО «Медкон» 24.08.2018 прекратило членство в Ассоциации инженеров-изыскателей «СтройПартнер», что также свидетельствует об отсутствии права на выполнение инженерных изысканий и на осуществление подготовки проектной документации.

По общему правилу абзаца 3 пункта 1 статьи 49 ГК РФ юридическое лицо может заниматься отдельными видами деятельности только на основании специального разрешения (лицензии), членства в саморегулируемой организации или выданного саморегулируемой организацией свидетельства о допуске к определенному виду работ.

В силу требований части 1 статьи 55.8 Градостроительного кодекса Российской Федерации юридическое лицо имеет право выполнять инженерные изыскания, осуществлять подготовку проектной документации, строительство, реконструкцию, капитальный ремонт объектов капитального строительства по договору подряда на выполнение инженерных изысканий, подготовку проектной документации, по договору строительного подряда, заключенным с застройщиком, техническим заказчиком, лицом, ответственным за эксплуатацию здания, сооружения, или региональным оператором, при условии, что такой индивидуальный предприниматель или такое юридическое лицо является членом соответственно саморегулируемой организации в области инженерных изысканий, архитектурно-строительного проектирования, строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства, если иное не установлено настоящим Кодексом.

Таким образом, как указала Прокуратура Магаданской области, участником аукциона признано лицо, не отвечающее требованиям

законодательства и документации о закупке.

В соответствии с п. 4 ст. 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» запрещаются соглашения между федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями, а также государственными внебюджетными фондами, Центральным банком Российской Федерации или между ними 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, в частности к ограничению доступа на товарный рынок, выхода из товарного рынка или устранению с него хозяйствующих субъектов.

В соответствии с ч. 1 ст. 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», при проведении торгов, запроса котировок цен на товары, запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе:

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;

3) нарушение порядка определения победителя или победителей торгов, запроса котировок, запроса предложений;

4) участие организаторов торгов, запроса котировок, запроса предложений или заказчиков и (или) работников организаторов или работников заказчиков в торгах, запросе котировок, запросе предложений.

Согласно п. 18 ст. 4 Закона о защите конкуренции соглашение – это договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме.

Таким образом, фактическое исполнение части работ, предусмотренных государственным контрактом, а именно работ по выполнению инженерных изысканий и разработке проектно-сметной документации до даты проведения торгов, определения победителя и заключение самого государственного контракта, а также факт допуска и последующее признание победителем торгов юридического лица – ООО «Медкон», которое не соответствовало требованиям аукционной документации в связи с отсутствием у данного лица, как члена СРО, права выполнять инженерные изыскания и осуществлять подготовку проектной документации, привело (или могло привести) к недопущению, ограничению, устранению конкуренции на соответствующем товарном рынке и свидетельствует о волеизъявлении обоих участников достигнутых соглашений о совершении действий, направленных на исполнение части договорных мероприятий, которые в последующем оформляются государственным контрактом, что содержит в себе признаки нарушений п.4 ст. 16 и ч. 1 ст. 17 Закона о защите конкуренции.

На основании изложенного, издан Приказ Магаданского УФАС России № 01-12/2 от 09.01.2020 о возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения Министерством строительства, жилищно-коммунального хозяйства и энергетики Магаданской области (ИНН 4909062523, юридический адрес: ул. Набережная реки Магаданки, 15, г. Магадан, 685000) и обществом с ограниченной ответственностью «Медкон» (ИНН 7710695906, юридический адрес: ул. 78 Добровольческой бригады, д. 15, помещение 528, г. Красноярск, Красноярский край, 660077) пункта 4 статьи 16, части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Определением № 14 от 23.01.2020 дело № 049/01/17-1/2020 назначено к рассмотрению на 03 марта 2020 года в 14 часов 15 минут.

Указанным определением у лиц, участвующих в рассмотрении дела были запрошены документы и информация, имеющие отношение для правильного и всестороннего рассмотрения дела.

В соответствии с позицией Министерства, изложенной в письменных пояснениях от 27.02.2020 года (исх. № 993/25-6), Министерством на

основании постановления Правительства Магаданской области от 13.03.2019 №160-п «О заключении долгосрочного государственного контракта на выполнение работ по строительству объекта «Областной родильный дом в городе Магадане на 80 коек с женской консультацией на 100 посещений в смену с дневным стационаром на 10 мест», объявлен электронный аукцион, по результатам которого заключен государственный контракт № 0347200001019000040 от 22.08.2019 г. на выполнение работ по проектированию, строительству и вводу в эксплуатацию объекта «Областной родильный дом в городе Магадане на 80 коек с женской консультацией на 100 посещений в смену с дневным стационаром на 10 мест».

В соответствии с пп. 4.3., 4.8. Контракта Министерством был произведен авансовый платеж на сумму 36 000 000,00 рублей.

В соответствии с пунктом 3.1. Контракта общий срок выполнения работ с даты, следующей за датой вступления контракта в силу по «20» декабря 2022 года, при этом:

-по «31» октября 2019 года - сдача Застройщиком результатов инженерных изысканий и проектной документации на проведение государственной экспертизы и проверку достоверности определения сметной стоимости строительства объекта;

-по «31» октября 2019 года - предоставление Застройщиком результатов инженерных изысканий, проектной документации, положительного заключения государственной экспертизы проектной документации и результатов инженерных изысканий, положительного заключения о достоверности определения сметной стоимости строительства объекта и полного объема разработанной рабочей документации, проект планировки и проект межевания территории с выпиской из кадастровой палаты.

Как следует из пояснений Министерства, со стороны Застройщика (ООО «Медкон») имеется просрочка обязательств по контракту, а именно - не сданы результаты инженерных изысканий и проектной документации на проведение государственной экспертизы и проверку достоверности определения сметной стоимости строительства объекта. Указанные документы Заказчику не предоставлены, в связи с чем, в адрес ООО «Медкон» была направлена претензия от 13.11.2019 г. №7043/025-6.

В пояснениях Министерство указало, что в сентябре 2018 г. между Министерством строительства, жилищно-коммунального хозяйства и энергетики Магаданской области, НКО «Фонд социального

партнерства Магаданской области» и ООО «РТ-СоцСтрой» заключен Договор на выполнение проектных работ от 25.09.2018 г. № 1-ПР-М, в соответствии с которым Проектировщик (ООО «РТ-СоцСтрой») должен был выполнить проектные работы для строительства родильного дома по ул. Октябрьской в городе Магадане.

Указанный Договор исполнен - проектные работы выполнены в полном объеме, получено положительное заключение государственной экспертизы результатов инженерных изысканий и проектной документации, а также проверки достоверности определения сметной стоимости. По указанному договору произведена оплата.

Разработанная проектная документация, а также положительное заключение государственной экспертизы находится в Министерстве, ее использование в рамках заключенного государственного контракта № 0347200001019000040 от 22.08.2019 г. не осуществлялось, Застройщику (ООО «Медкон») указанные документы не передавались.

По вопросу допуска ООО «Медкон» к участию в аукционе в отсутствие у данного лица, как члена СРО, права выполнять инженерные изыскания и осуществлять подготовку проектной документации Министерство пояснило, что при рассмотрении заявки ООО «Медкон» и находящейся в ее составе Выписки из реестра членов саморегулируемой организации от 18.07.2019 г. № 1395, членами аукционной комиссии было принято решение о том, что ООО «Медкон» соответствует предъявляемым требованиям, т.к. пункт 3.2. представленной Выписки имеет следующую формулировку: «3.2. Сведения об уровне ответственности члена саморегулируемой организации по обязательствам по договору подряда на выполнение инженерных изысканий, подготовку проектной документации, по договору строительного подряда, по договору подряда на осуществление сноса, и стоимости работ по одному договору, в соответствии с которым указанным членом внесен взнос в компенсационный фонд возмещения вреда». При этом в данном пункте был отмечен четвертый уровень - «не превышает 10 млрд. руб.».

Аналогичное указание на выполнение инженерных изысканий, подготовку проектной документации, содержится и в пункте 3.3. указанной Выписки. В связи с тем, что на законодательном уровне не закреплены однозначные конкретные требования о том, каким образом рассматривать представленные участниками закупки Выписки СРО, как оценивать содержащиеся в них сведения, и что они означают, было принято решение о том, что участник закупки соответствует предъявляемым требованиям.

Министерство пояснило, что в настоящее время ООО «Медкон» имеет выписку из реестра членов саморегулируемой организации Ассоциация проектных организаций строительного комплекса «Партнерство проектировщиков» от 25.10.2019 г. № 54 со вторым уровнем ответственности «не превышает 50 млн. руб.».

На заседании Комиссии представители Министерства дополнительно пояснили, что договор на выполнение проектных работ от 25.09.2018 г. № 1-ПР-М заключен в целях обоснования инвестиций, которое в последующем будет использовано для обоснования НМЦ контракта. Обоснование инвестиций было произведено самостоятельно Министерством, без привлечения сторонних организаций.

ООО «Медкон» с вмененным нарушением не согласилось по основаниям, изложенным в письменных возражениях, приобщенных к материалам рассматриваемого дела (вх. № 01/856 от 02.03.2020).

В частности ООО «Медкон» пояснило, что не согласно доводом о невозможности выполнения инженерных изысканий и разработки проектно-сметной документации в предусмотренные контрактом сроки. Указали, что в соответствии с Планом – графиком к контракту сроки выполнения инженерных изысканий и разработки проектно-сметной документации определены на период III-IV квартал 2019г. Таким образом, по мнению Общества, конечным сроком выполнения указанных работ является конец декабря 2019 года.

Также представитель ООО «Медкон» пояснил, что предметы задания на проектирование по закупке Министерства и задания на проектирование по закупке ООО «РТ-Соцстрой» различны.

Предметом закупки ООО «РТ-Соцстрой» является «*Выполнение работ по разработке проектной документации объекта: «Областной родильный дом в городе Магадане на 80 коек с консультативно-диагностическим центром на 150 посещений в смену*».

Предметом закупки, проводимой Министерством, является *«Выполнение работы по строительству объекта «Областной родильный дом в городе Магадане на восемьдесят коек, с женской консультацией на сто посещений в смену, с дневным стационаром на десять мест»*.

По мнению Общества «Медкон» схожесть заданий на проектирование не означает, что результаты проектных работ будут схожими.

В связи с необходимостью истребования и анализа дополнительных

документов Определением № 64 от 03.03.2020 о продлении срока и об отложении рассмотрения дела № 049/01/17-1/2020 о нарушении антимонопольного законодательства срок рассмотрения настоящего дела продлен до 09.07.2020, рассмотрение дела назначено на «09» апреля 2020 года на 15 часов 30 минут по адресу: г. Магадан, пр-кт Ленина, д. 28 Б, каб. 101.

Кроме того, Определением № 65 от 03.03.2020 к рассмотрению дела № 049/01/17-1/2020 о нарушении антимонопольного законодательства в качестве лиц, располагающих сведениями об обстоятельствах рассматриваемого дела были привлечены ООО «РТ-Соцстрой», ООО «НПП Гидрогеолог», АО «Гипроздрав», НКО «Фонд социального партнерства Магаданской области», ООО «ЭКСПЕРТИЗА – С».

Указанными определениями у лиц, участвующих в деле, а также лиц, располагающих сведениями об обстоятельствах дела, были запрошены пояснения и документы, имеющие значение для правильного и всестороннего рассмотрения дела.

16.03.2020 года в адрес Управления поступили письменные пояснения НКО «Фонд социального партнерства Магаданской области» (вх. № 01/1043), согласно которым основанием для заключения договора от 25.09.2018 № 1-ПР-М послужили положения ст. 421 ГК РФ, а также положения Устава Фонда (п. 2.2 финансирование строительства, реконструкции и ремонта социально-значимых объектов, находящихся в Магаданской области). Также Фонд пояснил, что выступал лишь финансирующей стороной, застройщиком не являлся, сведениями о заключении государственной экспертизы на проектную документацию и результы инженерных изысканий на объект не располагает, так как результат по договору от 25.09.2018, в соответствии с п. 1.1. и 2.3.7 договора, был передан Выгодоприобретателю (Министерству строительства, жилищно-коммунального хозяйства и энергетики Магаданской области). Оплата работ по договору произведена в полном объеме. Исходные данные по договору от 25.09.2018 Фонд Обществу «РТ-СоцСтрой» не передавал, в связи с тем, что соответствующего запроса от подрядчика не поступало. Услуги по договору от 25.09.2018 года оплачивались по цене, установленной по согласованию сторон на основании ст. 421 и ст. 424 ГК РФ, без использования порядка обоснования цены.

25.03.2020 года в адрес Магаданского УФАС России поступили письменные пояснения АО «Гипроздрав» (вх. № 01/1190), в которых Общество пояснило, что 18.10.2018 года между ООО «РТ-СоцСтрой» и

АО «Гипроздрав» заключен договор подряда № 47-ПР-М на выполнение работ по разработке проектной документации по объекту «Областной родильный дом в городе Магадане на 80 коек с женской консультацией на 100 посещений в смену, с дневным стационаром на 10 мест», который по сути является договором субподряда в рамках договора №1-ПР-М от 25 сентября 2018г., заключенного между НКО «Фонд социального партнерства Магаданской области», ООО «РТ-СоцСтрой» и Министерством строительства, жилищно-коммунального хозяйства и энергетики Магаданской области.

Факт выполнения работ со стороны АО «Гипроздрав» подтверждается Положительным заключением Государственной экспертизы №49-1-1-3-016910- 2019 от 04.07.2019г.

25.03.2020 в Магаданское УФАС России поступили письменные пояснения Министерства строительства, жилищно-коммунального хозяйства и энергетики Магаданской области (вх. № 01/1204). Согласно п. 1.1. договора на выполнение проектных работ от 25.09.2018 г. № 1-ПР-М, заключенного между Министерством строительства, жилищно-коммунального хозяйства и энергетики Магаданской области, НКО «Фонд социального партнерства Магаданской области» и ООО «РТ-СоцСтрой», проектировщик обязуется по заданию Заказчика выполнить проектные работы для строительства родильного дома по ул. Октябрьской в городе Магадане на земельном участке с кадастровым номером 49:09:031103:1196 и иных участках.

В феврале-марте 2019 г. между Министерством и Департаментом строительства, архитектуры, технического и экологического контроля мэрии города Магадана были заключены договоры безвозмездного пользования земельными участками общей площадью 21 930 кв.м.:

- договор от 12.02.2019 г. № 07 (земельный участок площадью 20631 кв. м. с кадастровым номером 49:09:031103:1406);
- договор от 28.02.2019 г. № 13 (земельный участок площадью 100 кв. м. с кадастровым номером 49:09:031103:84);
- договор от 22.03.2019 г. № 16 (земельный участок площадью 1199 кв. м. с кадастровым номером 49:09:031103:36).

В соответствии с пунктом 2.2.7. указанных договоров Ссудополучатель (Министерство) обязуется не сдавать участок в аренду, не передавать свои права и обязанности по договору третьим лицам, не передавать участок в безвозмездное пользование.

В связи с изложенным, после заключения государственного контракта № 0347200001019000040 от 22.08.2019 г. с ООО «Медкон» по заявлениям Министерства от 24.09.2019 г. договоры безвозмездного пользования земельными участками от 12.02.2019 г. № 07; от 28.02.2019 г. № 13; от 22.03.2019 г. № 16 были расторгнуты.

В октябре 2019 г. в соответствии с договорами безвозмездного пользования земельными участками от 02.10.2019 г. №№ 29, 30, 31 земельные участки общей площадью 21 930 кв. м. были закреплены за ООО «Медкон».

Из пояснений Министерства также следует, что договор от 25.09.2018 г. № 1-ПР-М заключен в целях проектирования объекта «Областной родильный дом в городе Магадане на 80 коек с консультативно-диагностическим центром на 150 посещений в смену». Министерство указало, что указанный договор заключен для обоснования инвестиций на строительство и получения финансирования из федерального бюджета, а также для формирования начальной (максимальной) цены государственного контракта. Результаты работ по данному договору были приняты и оплачены. Часть подготовленных в рамках договора от 25.09.2018 г. № 1-ПР-М документов была использована Министерством для подготовки технологического и ценового аудита инвестиционного проекта. Однако документы, подтверждающие факт направления в адрес ООО «Экспертиза-С» документов, необходимых для оформления и выдачи заключения публичного технологического и ценового аудита инвестиционного проекта «Областной родильный дом в городе Магадане на 80 коек с женской консультацией на 100 посещений в смену с дневным стационаром на 10 мест», в Управление не представлены.

Также Министерство пояснило, что договор от 25.09.2018 г. № 1-ПР-М был заключен в соответствии с нормами гражданского законодательства за счет внебюджетных источников финансирования, в связи с чем нормы Закона о контрактной системе при выборе исполнителя по договору, а также при обосновании начальной (максимальной) цены контракта в данном случае не применялись. Обоснование начальной (максимальной) цены рассматриваемого государственного контракта осуществлялось посредством проведения технологического и ценового аудита обоснования инвестиций, проведенного Обществом с ограниченной ответственностью «Экспертиза-С». Н(М)ЦК установлена в сумме 4 203 296 260 рублей.

16.03.2020 года в Управление поступили копии документов, представленные ООО «Экспертиза-С» (вх. 01/1030). В частности, в материалы дела было представлено заключение публичного технологического и ценового аудита инвестиционного проекта «Областной родильный дом в городе Магадане на восемьдесят коек, с женской консультацией на сто посещений в смену, с дневным стационаром на десять мест» (к исх. № 79 от 24.05.2019), а также копия договора № 58/2019 от 21.05.2019 на проведение негосударственной экспертизы ТЦА ОИ.

27.03 2019 в адрес Магаданского УФАС России поступили пояснения ООО «РТ-СоцСтрой» (вх. № 27.03.2020), в которых Общество пояснило, что в целях разработки документации для строительства родильного дома по ул. Октябрьской в городе Магадане, между Министерством строительства, жилищно - коммунального хозяйства и энергетики Магаданской области, НКО «Фонд социального партнерства Магаданской области» и ООО «РТ-СоцСтрой» был заключен договор на выполнение проектных работ №1-ПР-М от 25.09.2018, в соответствии с которым Общество приняло на себя обязательства выполнить проектные работы для строительства родильного дома по ул. Октябрьской в городе Магадане и передать результаты выполненных работ Министерству. Фонд выступал заказчиком работ по договору и принимал на себя обязательства оплатить результаты выполненных работ. Работы по договору оплачивались за счет собственных средств Фонда. Цена договора 28 500 000 рублей, срок выполнения работ - 180 дней. При заключении договора ООО «РТ-

СоцСтрой» была передана необходимая исходно-разрешительная документация. В настоящее время договор исполнен, сторонами подписан акт сдачи-приемки работ № 1 /ПД от 04.10.2019 и оплачен Фондом в полном объеме.

Согласно п. 2.4. Договора Общество вправе для исполнения обязательств по Договору привлекать субподрядные организации: АО «Гипроздрав», г. Москва, ООО «ДАК», г. Хабаровск, АО «МАКСпроект», г. Москва, ООО «Гидрогеолог», г. Магадан.

В соответствии с Единым положением о закупке Государственной корпорации «Ростех» (далее - Положение о закупке), утвержденным Советом директоров Общества, путем присоединения к Положению о закупке (протокол №21 от 21.03.2016), учитывая положения Договора, в целях исполнения обязательств по проектированию объекта строительства, Общество заключило следующие договоры подряда:

-договор подряда на разработку проектной документации №47-ПР-М от 18.10.2018 с АО «Гипроздрав» (цена договора 20 500 000 рублей, срок выполнения работ - 18.04.2019).

-договор на выполнение инженерных изысканий №17/18 от 05.12.2018 с ООО «НПП Гидрогеолог» (цена договора 4 000 000 рублей, срок выполнения - с даты подписания договора и выплаты аванса).

Вышеуказанные договоры заключались на основании пункта 6.6.2(7) Положения о закупке, как с единственными поставщиками без проведения конкурентных закупочных процедур.

Как пояснило Общество, финансирование вышеуказанных договоров осуществлялось за счет собственных средств ООО «РТ-СоцСтрой».

В связи с тем, что заключение вышеуказанных договоров с субподрядчиками осуществлялось на основании неконкурентной закупки, во исполнение обязательств по договору №1-ПР-М от 25.09.2018, цена договоров определялась на основании соглашений, достигнутых с субподрядчиками, при этом, расчет стоимости работ являлся неотъемлемой частью данных договоров.

В связи с предупреждением распространения новой коронавирусной инфекции (COVID-19), на основании Указа Президента Российской Федерации от 02 апреля 2020 года № 239 «О мерах по обеспечению санитарно-эпидемиологического благополучия населения на территории Российской Федерации в связи с распространением новой коронавирусной инфекции (COVID-19) определениями № 92 от 25.03.2020, № 110 от 21.04.2020 рассмотрение настоящего дела было отложено. Определением № 110 от 21.04.2020 дело назначено к рассмотрению на «08» июня 2020 года на 14 часов 30 минут. Указанным определением у лиц, участвующих в деле, а также лиц, располагающих сведениями об обстоятельствах, дела были запрошены пояснения и документы, имеющие значение для

правильного и всестороннего рассмотрения дела.

02.06.2020 в адрес Управления поступили письменные пояснения ООО «Медкон» (вх. № 01/2246), в которых Общество указало, что в ответ на претензию Министерства ООО «Медкон» 19.11.2019 г. сообщило о завершении разработки архитектурной концепции, планировочных решений и направило их на рассмотрение в Министерство (исх.№18/МДН.19 от 05.11.2019 г). В свою очередь Министерство акцептовало предусмотренный государственным контрактом аванс в размере 36 млн. руб., который необходим для продолжения дальнейшего проектирования. Также Обществом в Министерство был предоставлен календарный план-график, согласно которому разработка разделов ПСД должна завершиться 24 февраля 2020г., а прохождение государственной экспертизы 24 апреля 2020г., при условии предоставления Министерством технических условий.

04.12.2019г. ООО «Медкон» направило в Министерство письмо о необходимости представления Обществу технических условий для дальнейшего проектирования в соответствии п.3.1 государственного контракта.

09.12.2019 от Министерства был получен ответ, согласно которому ООО «Медкон» должно заключить договоры на технологическое присоединение, которые должны включать в себя, в том числе, технические условия.

ООО «Медкон» подготовило техническую документацию, которую в дальнейшем направило в ресурсоснабжающие организации для заключения договоров.

20.04.2020г. Магаданское областное государственное казенное учреждение Дирекция единого заказчика Министерства направило в адрес ООО «Медкон» письмо с просьбой расторгнуть договор № 29 от 02.10.2019г. безвозмездного пользования земельным участком с кадастровым номером 49:09:031103:1406, в связи с необходимостью организации работ по технологическому подключению строящегося объекта. Во исполнение вышеуказанного запроса ООО «Медкон» подписало и направило в Дирекцию Соглашение о расторжении договора № 29 от 02.10.2019г. безвозмездного пользования земельным участком с кадастровым номером 49:09:031103:1406.

26.05.2020г. ООО «Медкон» получило письмо от Дирекции единого заказчика о получении технических условий АО «Магаданэлектросеть» на присоединение к электрическим сетям объекта.

Как пояснило Общество, несмотря на вышеуказанные обстоятельства, создающие объективные и существенные препятствия по исполнению контракта, в настоящий момент ООО «Медкон» проходит государственную экспертизу проектной документации. 17.04.2020г. между МОГАУ «Управление государственной экспертизы» и ООО «Медкон» заключен Договор № 02-ГЭ/20 на проведение государственной экспертизы (одновременно проектной документации и результатов инженерных изысканий). Планируемые сроки государственной экспертизы - середина июня 2020 г.

В связи с необходимостью истребования дополнительных документов

Определением № 154 от 08.06.2020 дело было отложено и назначено к рассмотрению на «09 июля 2020 года на 14 часов 30 минут по адресу: г. Магадан, пр-кт Ленина, д. 28 Б, каб. 101.

Указанным определением у лиц, участвующих в деле, а также лиц, располагающих сведениями об обстоятельствах дела, были запрошены пояснения и документы, имеющие значение для правильного и всестороннего рассмотрения дела.

08.07.2020 г. в Магаданское УФАС России поступили письменные пояснения Министерства строительства, жилищно-коммунального хозяйства и энергетики Магаданской области (вх. № 01/2750). В соответствии с пп. 4.3., 4.8. государственного контракта № 0347200001019000040 от 22.08.2019 г. Министерством в 2019 и в 2020 году были произведены авансовые платежи ООО «Медкон» на общую сумму 156 000 000,00 рублей:

- платежное поручение от 08.10.2019 г. № 434188 на сумму 36 000 000,0 рублей;
- платежное поручение от 31.01.2020 г. № 799404 на сумму 55 000 000,0 рублей;
- платежное поручение от 24.03.2020 г. № 57409 на сумму 25 000 000,0

рублей;

- платежное поручение от 24.03.2020 г. № 57778 на сумму 20 000 000,0 рублей;
- платежное поручение от 24.03.2020 г. № 57779 на сумму 20 000 000,0 рублей.

Также из представленных пояснений следует, что основанием для заключения Договора на выполнение проектных работ от 25.09.2018 г. № 1-ПР-М между Министерством строительства, жилищно-коммунального хозяйства и энергетики Магаданской области, НКО «Фонд социального партнерства Магаданской области» и ООО «РТ-СоцСтрой» послужили нормы ст. 421 ГК РФ. ООО «РТ-СоцСтрой» было выбрано в качестве подрядной организации по указанному договору как одна из крупных организаций в области строительства перинатальных центров, существующая на рынке с 2013 года. Цена Договора на выполнение проектных работ от 25.09.2018 г. № 1- ПР-М была установлена по соглашению сторон на основании ст. 421 и ст. 424 ГК РФ, без использования порядка обоснования цены, установленного законодательством о контрактной системе, так как указанный договор не финансировался за счет средств областного бюджета. Рассматриваемая закупка была внесена в план закупок Министерства 13 марта 2019 г. на основании постановления Правительства Магаданской области от 13.03.2019 № «О заключении долгосрочного государственного контракта на выполнение работ по строительству объекта «Областной родильный дом в городе Магадане на 80 коек с женской консультацией на 100 посещений в смену с дневным стационаром на 10 мест».

Кроме того, Министерство в своих пояснениях указало, что в настоящее время не представляется возможным направить в адрес

Управления следующие документы:

-документы, подтверждающие факт использования Министерством результатов работы, выполненных в рамках исполнения обязательств по договору от 25.09.2018 г. № 1-ПР-М, для обоснования инвестиций, а также иную документацию о проделанной Министерством работе по обоснованию инвестиций (отчеты, заключения по итогам проведения обоснования инвестиций и т.п.);

-доказательства направления в организацию, проводившую ценовый аудит в целях обоснования НМЦ государственного контракта, документов по обоснованию инвестиций, подготовленных Министерством в виду отправки по электронной почте документов с электронных адресов сотрудников, прекративших трудовые отношения с Министерством.

На заседании Комиссии представитель поддержал позицию, изложенную в письменных пояснениях, а также пояснил, что в настоящее время все сотрудники отдела контрактной службы Министерства, занимавшие свои должности в 2018 году, уволены, 1 сотрудница находится в отпуске по уходу за ребенком до 3-х лет. В связи с этим не представляется возможным дать пояснения по вопросу включения данной закупки в план-график закупок в момент исполнения договора от 25.09.2018 г. № 1-ПР-М.

09.07.2020 в адрес Управления поступили письменные пояснения ООО «Медкон» (вх. № 01/2799), в которых Общество указало, что на земельном участке с кадастровым номером 49:09:031103:36, предполагаемом под строительство рассматриваемого объекта размещались объекты недвижимости.

Магаданский городской суд 20.03.2019 вынес решение по делу №2-224/2019, согласно которому нежилые здания: вахта-проходная (площадь 16,35 кв.м.), навес стояночный выставочный (площадь 72 кв.м.), расположенные на земельном участке по улице Октябрьская в городе Магадане, признаны самовольными постройками и подлежат сносу.

Как пояснил представитель Общества «Медкон», в дальнейшем в целях ускорения начала выполнения работ по государственному контракту, на основании договора купли-продажи от 10.03.2020 г. ООО «Медкон» приобрело имущество (которое, решением суда было признано самовольными постройками).

Стоимость указанного имущества определена сторонами в размере 1 000 000 руб., факт оплаты подтверждается платежным поручением № 241 от 27.03.2020 г.

Определением от 09.07.2020 № 183 рассмотрение дела было отложено и назначено к рассмотрению на 03.09.2020 в 14 часов 30 минут.

2. Заслушав представителей сторон, исследовав и оценив имеющиеся в деле доказательства Комиссией Магаданского УФАС России установлено следующее.

22.08.2019 года между Министерством строительства, жилищно-коммунального хозяйства и энергетики Магаданской области (Заказчик) и ООО «Медкон» (Застройщик) заключен государственный контракт № 0347200001019000040 на выполнение работ по проектированию, строительству и вводу в эксплуатацию объекта «Областной родильный дом в городе Магадане на 80 коек с женской консультацией на 100 посещений в смену с дневным стационаром на 10 мест».

В рамках исполнения контракта необходимо было выполнить работы по проектированию, строительству и вводу в эксплуатацию рассматриваемого объекта, **в том числе выполнение инженерных изысканий, проектной документации, получение положительного заключения государственной экспертизы проектной документации и результатов инженерных изысканий**.

Сроки выполнение инженерных изысканий с III по IV квартал 2019 год.

Сроки разработки проектно-сметной документации с III по IV квартал 2019год.

При этом, материалами дела установлено, что по заявлению Министерства строительства, жилищно – коммунального хозяйства и энергетики Магаданской области от **25.03.2019** № 486865062 проведена государственная экспертиза проектной документации и результатов инженерных изысканий по рассматриваемому объекту.

По итогам проведения экспертизы выдано положительное заключение от 04.07.2019 № 49-1-1-3-016910-2019, объектом которой являлся *«Областной родильный дом в городе Магадане на 80 коек с женской консультацией на 100 посещений в смену, с дневным стационаром на 10 мест» (проектная документация и результаты инженерных изысканий).*

Таким образом, в предмет закупки, проводимой в рамках Закона о контрактной системе (действующая редакция извещения размещена

на официальном сайте www.zakupki.gov.ru**. 05.07.2019**), где Заказчиком являлось Министерство строительства, жилищно-коммунального хозяйства и энергетики Магаданской области, были включены фактически выполненные работы (инженерные изыскания и разработка проектно-сметной документации), положительное заключение государственной экспертизы на которые было выдано уже **04.07.2019 года, т.е. за день до объявления рассматриваемой закупки.**

Кроме того, согласно информации с официального сайта www.zakupki.gov.ru первая редакция извещения о проведении электронного аукциона от №0347200001019000040 размещена на сайте **03.06.2019 года.**

Как установлено Магаданским УФАС России до проведения конкурентных процедур, в целях разработки документации для строительства родильного дома по ул. Октябрьской в городе Магадане, между Министерством строительства, жилищно - коммунального хозяйства и энергетики Магаданской области (Выгодоприобретатель), НКО «Фонд социального партнерства Магаданской области» (Заказчик) и ООО «РТ-СоцСтрой» (Проектировщик) был заключен договор на выполнение проектных работ №1-ПР-М от 25.09.2018, в соответствии с которым Общество «РТ-СоцСтрой» приняло на себя обязательства выполнить проектные работы для строительства родильного дома по ул. Октябрьской в городе Магадане и передать результаты выполненных работ Министерству. Фонд выступал заказчиком работ по договору и принимал на себя обязательства оплатить результаты выполненных работ. Работы по договору оплачивались за счет собственных средств Фонда. Цена договора 28 500 000 рублей, срок выполнения работ - 180 дней. В настоящее время договор исполнен, сторонами подписан акт сдачи-приемки работ № 1 /ПД от 04.10.2019 и оплачен Фондом в полном объеме.

Согласно п. 1.1. данного договора Проектировщик обязуется по заданию Заказчика выполнить проектные работы для строительства родильного дома по ул. Октябрьской в городе Магадане на земельном участке с кадастровым номером 49:09:031103:1196 и иных земельных участках, передать их результат Выгодоприобретателю, а Заказчик обязуется оплатить результаты выполненных работ.

В работы, выполняемые Проектировщиком по договору, входит:

- разработка Программы инженерных изысканий;

- выполнение инженерных изысканий;

- разработка Задания на проектирование;

- разработка проектной документации;

-прохождение при содействии Заказчика, Выгодоприобретателя государственной экспертизы результатов инженерных изысканий и проектной документации по Объекту;

-прохождение при содействии Заказчика, Выгодоприобретателя проверки достоверности определения сметной стоимости с получением положительного заключения государственной экспертизы.

-доработка проектной документации и результатов инженерных изысканий с учетом замечаний, выданных по итогам государственной экспертизы.

Выполнение проектных работ, в том числе сетей инженерно-технического обеспечения, осуществляется Проектировщиком в пределах земельного участка, предназначенного для строительства объекта. Работы, вытекающие из условий договоров на технологическое присоединение к сетям инженерно-технического обеспечения, электрическим сетям, а также разработка рабочей документации в объем работ, предусмотренный Договором, не входит.

Состав, объем и методы выполнения Работ, форма материалов и результатов, а также технические, экономические, экологические и другие требования к Работам устанавливаются Техническим заданием (Приложение № 1), а с момента утверждения Заданием на проектирование, Медико-техническим заданием, Программой инженерных изысканий, которые с момента их утверждения становятся неотъемлемой частью Договора (п.1.2. Договора).

Согласно п. 1.3. Договора Проектировщик передает Выгодоприобретателю право собственности на разработанную проектную документацию и использование результатов работ в целях реализации строительства проектируемого объекта. Право собственности и использования результатов Работ переходит Выгодоприобретателю с момента полной оплаты Заказчиком.

Согласно п. 2.4. Договора Общество вправе для исполнения обязательств по Договору привлекать субподрядные организации: АО «Гипроздрав», г. Москва, ООО «ДАК», г. Хабаровск, АО «МАКСпроект»,

г. Москва, ООО «Гидрогеолог», г. Магадан.

В целях исполнения обязательств по проектированию объекта строительства, в рамках договора от 25.09.2018 Общество заключило следующие договоры подряда:

-договор подряда на разработку проектной документации №47-ПР-М от 18.10.2018 с АО «Гипроздрав» (цена договора 20 500 000 рублей, срок выполнения работ - 18.04.2019).

-договор на выполнение инженерных изысканий №17/18 от 05.12.2018 с ООО «НПП Гидрогеолог» (цена договора 4 000 000 рублей, срок выполнения - с даты подписания договора и выплаты аванса).

Как пояснило Общество, финансирование вышеуказанных договоров осуществлялось за счет собственных средств ООО «РТ-СоцСтрой».

В связи с тем, что заключение вышеуказанных договоров с субподрядчиками осуществлялось на основании неконкурентной закупки, во исполнение обязательств по договору №1-ПР-М от 25.09.2018, цена договоров определялась на основании соглашений, достигнутых с субподрядчиками, при этом, расчет стоимости работ являлся неотъемлемой частью данных договоров.

Таким образом, проектная документация на рассматриваемый объект была разработана АО «Гипроздрав» в рамках исполнения обязательств по договору, заключенному в октябре 2018 года с ООО «РТ-Соцстрой» (Заказчик) в рамках проведения закупки в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (реестровый номер закупки 31807047315) (цена закупки 20,5 млн. руб.).

Задание на проектирование по закупке Министерства и задание на проектирование по закупке ООО «РТ-Соцстрой» аналогичны по своей форме и содержанию.

Инженерные изыскания выполнялись ООО «НПП Гидрогеолог» по договору с ООО «РТ-Соцстрой» (Заказчик), заключенному в декабре 2018 года в рамках проведения закупки в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (реестровый номер <...>). Цена договора 4 млн. руб.

Таким образом, указанный Договор от 25.09.2018 исполнен - проектные работы выполнены в полном объеме, получено положительное заключение государственной экспертизы результатов инженерных изысканий и проектной документации, а также проверки достоверности определения сметной стоимости. По указанному договору произведена оплата (платежные поручения от 08.10.2019 № 125 на сумму 9033050,84 руб., от 17.04.2019 № 25 на сумму 5700000,00

руб., 26.09.2018 № 119 на сумму 14250000,00 руб.

Факт выполнения указанных работ подтверждается Положительным заключением Государственной экспертизы №49-1-1-3-016910 - 2019 от 04.07.2019г.

Как установлено из материалов дела, договор на выполнение проектных работ от 25.09.2018 г. № 1-ПР-М заключен в целях обоснования инвестиций на строительство и получения финансирования из федерального бюджета, а также для формирования начальной (максимальной) цены государственного контракта.

Как пояснило Министерство, часть подготовленных в рамках договора от 25.09.2018 г. № 1-ПР-М документов была использована Министерством для подготовки технологического и ценового аудита инвестиционного проекта.

Магаданским УФАС России установлено, что заключение публичного технологического и ценового аудита инвестиционного проекта «Областной родильный дом в городе Магадане на восемьдесят коек, с женской консультацией на сто посещений в смену, с дневным стационаром на десять мест» подготовлено ООО «Экспертиза-С» (к исх. № 79 от 24.05.2019), в рамках договора № 58/2019 от 21.05.2019 на проведение негосударственной экспертизы ТЦА ОИ, заключенного между ООО «Экспертиза-С» и Министерством строительства, жилищно-коммунального хозяйства и энергетики Магаданской области.

Однако документы, подтверждающие факт направления в адрес ООО «Экспертиза-С» материалов, необходимых для оформления и выдачи заключения публичного технологического и ценового аудита инвестиционного проекта «Областной родильный дом в городе Магадане на 80 коек с женской консультацией на 100 посещений в смену с дневным стационаром на 10 мест», в Управление по настоящее время Министерством не представлены.

Антимонопольный орган неоднократно делал в Министерство запросы о предоставлении документов, подтверждающих факт использования Министерством результатов работ, выполненных в рамках исполнения обязательств по договору от 25.09.2018 г. № 1-ПР-М, для обоснования инвестиций, а также иную документацию о проделанной Министерством работе по обоснованию инвестиций (отчеты, заключения по итогам проведения обоснования инвестиций и т.п.), а также доказательств направления в организацию, проводившую ценовый аудит в целях обоснования НМЦ государственного контракта, документов по обоснованию инвестиций, подготовленных Министерством по результатам выполненных работ в рамках исполнения обязательств по договору от 25.09.2018 г. № 1-ПР-М.

В ответ на данные запросы Министерство поясняло, что направить указанные документы и информацию не представляется возможным в связи с тем, что в настоящее время все сотрудники отдела контрактной службы Министерства, занимавшие свои должности в 2018 году, уволены, 1 сотрудница находится в отпуске по уходу за ребенком до 3-х лет.

Кроме того, довод Министерства о том, что договор от 25.09.2018 года заключен в целях обоснования инвестиций, а также для формирования начальной (максимальной) цены государственного контракта опровергается материалами дела, в частности следующим.

Извещение о проведении закупки размещено 05.07.2019 (реестровый номер извещения 0347200001019000040).

Начальная (максимальная) цена контракта - 4 203 296 260,00 рублей.

Заключение публичного технологического и ценового аудита инвестиционного проекта «Областной родильный дом в городе Магадане на восемьдесят коек, с женской консультацией на сто посещений в смену, с дневным стационаром на десять мест» подготовлено ООО «Экспертиза-С» (к исх. № 79 от 24.05.2019)

Рассматриваемая закупка была внесена в план закупок Министерства 13 марта 2019 г. на основании постановления Правительства Магаданской области от 13.03.2019 № «О заключении долгосрочного государственного контракта на выполнение работ по строительству объекта «Областной родильный дом в городе Магадане на 80 коек с женской консультацией на 100 посещений в смену с дневным стационаром на 10 мест».

Акт приемки работ по договору от 25.09.2018 подписан 04.10.2019 года.

Таким образом, на момент включения в план - график закупок Министерства закупки «Выполнение работ по строительству объекта «Областной родильный дом в городе Магадане на восемьдесят коек, с женской консультацией на сто посещений в смену, с дневным стационаром на десять мест», а именно включение в данную закупку работ на выполнение инженерных изысканий и разработке проектно-сметной документации, указанные работы были в стадии исполнения по договору № 25.09.2018 г. № 1-ПР-М и срок исполнения данного договора на момент опубликования плана – графика не истек.

Как пояснили представители ООО «Медкон», схожесть заданий на

проектирование не означает, что результаты проектных работ будут схожими.

Так, согласно материалам дела, а именно архитектурно - планировочным решениям, проектируемый ООО «Медкон» объект представляет собой 4-х этажное здание сложной формы. Здание имеет форму трехлучевой звезды, состоящей из 4-х блоков. В то время как объект, проект которого выполнен ООО «РТ-Соцстрой», имеет иную форму (форму «самолета») и состоит из комплекса зданий.

Материалами дела не установлено, что разработанная в рамках договора от 25.09.2018 проектная документация, а также положительное заключение государственной экспертизы от 04.07.2019 № 49-1-1-3-016910-2019, объектом которого являлся «Областной родильный дом в городе Магадане на 80 коек с женской консультацией на 100 посещений в смену, с дневным стационаром на 10 мест» (проектная документация и результаты инженерных изысканий) были переданы ООО «Медкон».

Также не установлена связь Общества «Медкон» с Министерством строительства, жилищно-коммунального хозяйства и энергетики Магаданской области, ООО «РТ-СоцСтрой» НКО «Фонд социального партнерства Магаданской области», ООО «НПП Гидрогеолог», АО «Гипроздрав» и ООО «ЭКСПЕРТИЗА – С» при реализации и исполнении обязательств по договору №1-ПР-М от 25.09.2018, при проведении государственной экспертизы и выдаче по ее результатам положительного заключения от 04.07.2019 № 49-1-1-3-016910-2019, объектом которого являлся «Областной родильный дом в городе Магадане на 80 коек с женской консультацией на 100 посещений в смену, с дневным стационаром на 10 мест» (проектная документация и результаты инженерных изысканий), а также при проведении технологического и ценового аудита инвестиционного проекта рассматриваемого объекта.

Из пояснений, представленных ООО «Экспертиза – С», заключение публичного технологического и ценового аудита инвестиционного проекта рассматриваемого объекта строительства подготовлено на основании материалов проектной документации, выполненной в рамках договора № 1-ПР-М от 25.09.2018, поступивших в адрес ООО «Экспертиза-С» с электронной почты ООО «РТ-СоцСтрой» 11.05.2019.

Участие ООО «Медкон» в указанных мероприятиях материалами дела не установлено.

Существенные различия объектов проектирования, свидетельствуют о

том, что Общество не имело доступа к результатам работ, выполненных ООО «РТ-Соцстрой».

На момент вынесения настоящего решения между Министерством и ООО «Медкон» заключено Соглашение № 1 от 21.08.2020 года о расторжении рассматриваемого государственного контракта по соглашению сторон.

Согласно пункту 4 статьи 16 Закона о защите конкуренции запрещаются соглашения между федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями, а также государственными внебюджетными фондами, Центральным банком Российской Федерации или между ними 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, в частности к ограничению доступа на товарный рынок, выхода из товарного рынка или устранению с него хозяйствующих субъектов.

В соответствии с ч. 1 ст. 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», при проведении торгов, запроса котировок цен на товары, запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе:

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;

3) нарушение порядка определения победителя или победителей торгов, запроса котировок, запроса предложений;

4) участие организаторов торгов, запроса котировок, запроса предложений или заказчиков и (или) работников организаторов или работников заказчиков в торгах, запросе котировок, запросе предложений.

Согласно п. 18 ст. 4 Закона о защите конкуренции соглашение – это договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме.

Таким образом, соглашение является согласованным выражением воли двух или более участников.

Для целей квалификации действий субъектов в качестве антиконкурентного соглашения либо согласованных действий необходимо установить одновременно наличие следующих обстоятельств:

- наличие соглашения либо согласованных действий двух или более (их) участников, в частности (между): органами власти (всех уровней, в том числе органами местного самоуправления); органами и организациями, осуществляющими функции органов власти; внебюджетными фондами; Центральным банком Российской Федерации и всеми перечисленными органами, организациями и внебюджетными фондами; либо всеми перечисленными субъектами между собой; всеми перечисленными субъектами и хозяйствующим(-и) субъектам(-и);

- имеют ли место отрицательные последствия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции;

- имеется ли причинно-следственная связь между заключением соглашения либо осуществлением согласованных действий и наступлением (либо возможностью наступления) отрицательных последствий для конкуренции.

При отсутствии одного из элементов состава, соглашение (согласованные действия) субъектов нельзя квалифицировать как нарушение статьи 16 и п.1 ч. 1 ст. 17 Закона о защите конкуренции.

В ходе рассмотрения настоящего дела Комиссией Магаданского УФАС России не выявлены обстоятельства, свидетельствующие о наличии признаков антиконкурентного соглашения между ООО «Медкон» и Министерством строительства, жилищно-коммунального хозяйства и энергетики Магаданской области.

Пунктом 1 части 1 статьи 48 Закона о защите конкуренции предусмотрено, что Комиссия прекращает рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства в случае отсутствия нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых комиссией действиях (бездействии).

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 2-3.4 статьи 41, пунктом 1 части 1, частью 2 статьи 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Магаданского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства

РЕШИЛА:

Прекратить рассмотрение дела № 049/01/17-1/2020, возбужденного в отношении *Министерства строительства, жилищно-коммунального хозяйства и энергетики Магаданской области* (ИНН 4909062523, юридический адрес: ул. Набережная реки Магаданки, 15, г. Магадан, 685000) и *общества с ограниченной ответственностью «Медкон»* (ИНН 7710695906, юридический адрес: ул. 78 Добровольческой бригады, д. 15, помещение 528, г. Красноярск, Красноярский край, 660077) по признакам нарушения пункта 4 статьи 16, части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в связи с отсутствием нарушения антимонопольного
законодательства.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его принятия, а также в коллегиальный орган федерального антимонопольного органа.