

РЕШЕНИЕ

по делу № 05-13-03/10-16-10

30 сентября 2010 г. г. Кызыл

Резолютивная часть решения объявлена 20.09.2010 г., решение в полном объеме изготовлено 30.09.2010 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Тыва по рассмотрению дела № 05-13-03/10-16-10 о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия Тывинского УФАС России) в составе:

Председателя Комиссии: Долгих О.М. – руководителя Тывинского УФАС России;

Членов Комиссии:

Хаджиева Ф.А. - начальника отдела контроля размещения государственного заказа и антимонопольного контроля органов власти;

Сватикова А.И. - ведущего специалиста-эксперта отдела антимонопольного контроля и рекламы;

Сарбаа В.В. - специалиста 1 разряда отдела контроля размещения государственного заказа и антимонопольного контроля органов власти,

при участии в рассмотрении дела:

представителя Федерального государственного унитарного предприятия «Охрана» Министерства внутренних дел Российской Федерации в лице директора Филиала по Республике Тыва по доверенности «...»;

представителя Министерства внутренних дел по Республике Тыва по доверенности «...»,

рассмотрев материалы дела № 05-13-03/10-16-10, возбужденного на основании приказа от 08 сентября 2010 г. № 159 о возбуждении дела № 05-13-03/10-16-10 и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в отношении Министерства внутренних дел по Республике Тыва (далее МВД по Республике Тыва) (667000, Республика Тыва, г. Кызыл, ул. Ленина, 18) и Федерального государственного унитарного предприятия «Охрана» Министерства внутренних дел Российской Федерации (далее ФГУП «Охрана» МВД России) (105066, г. Москва, ул. Нижняя Красносельская, д. 35, стр. 1а) по признакам нарушения пункта 4 статьи 16 Федерального закона от 26 июля 2006 г. № 135-ФЗ «О

защите конкуренции» (далее Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

06.08.2010 г. в адрес Тывинского УФАС России поступило уведомление МВД по Республике Тыва о заключении государственного контракта с ФГУП «Охрана» МВД России в соответствии с требованиями пункта 5 части 2 статьи 55 Закона о размещении заказов (вх. № 2582 от 06.08.2010 г.).

В связи с отсутствием в уведомлении МВД по Республике Тыва от 06.08.2010 г. № 15/1/222 ссылки на нормативно-правовые акты Российской Федерации или нормативно-правовые акты субъекта Российской Федерации, подтверждающие исключительные полномочия ФГУП «Охрана» МВД России на оказание услуг по установке охранно-пожарной сигнализации на подведомственных МВД по Республике Тыва объектах, во исполнение требований пункта 5 части 2 статьи 55 Закона о размещении заказов Тывинским УФАС России в адрес МВД по Республике Тыва направлен запрос о предоставлении дополнительной информации (исх. № 5-968 от 10.08.2010 г.)

25.08.2010 г. в адрес Тывинского УФАС России поступила информация МВД по Республике Тыва из содержания которой не следует, что ФГУП «Охрана» МВД России обладает исключительными полномочиями на оказание услуг по установке охранно-пожарной сигнализации на подведомственных МВД по Республике Тыва объектах (вх. № 2838 от 21.08.2010).

Согласно устным пояснениям представителя МВД по Республике Тыва по доверенности «...», данным в ходе рассмотрения дела - государственный контракт от 05.08.2010 г. № 349 заключен с ФГУП «Охрана» МВД России в лице Филиала по Республике Тыва в соответствии с пунктом 2.1 Устава ФГУП «Охрана» МВД России, так предметом контракта является оказание услуг по монтажу охранно-пожарной сигнализации на подведомственных МВД по Республике Тыва учреждениях, в свою очередь целью деятельности предприятия является выполнение работ и оказание услуг для нужд МВД России.

Согласно устным пояснениям представителя ФГУП «Охрана» МВД России, в лице директора Филиала по Республике Тыва, по доверенности «...», данным в ходе рассмотрения дела, - оказание услуг по монтажу охранно-пожарной сигнализации на подведомственных МВД по Республике Тыва объектах возможно только при наличии лицензии на осуществление работ с использованием сведений, составляющих государственную тайну, в связи с тем что у ФГУП «Охрана» МВД России имеется соответствующая лицензия МВД по Республике Тыва и было принято решение заключить контракт с Филиалом ФГУП «Охрана» МВД России по Республике Тыва, по состоянию на 20.09.2010 г. работы, предусмотренные государственным контрактом от 05.08.2010 г. № 349 выполнены в полном объеме, акты сданы для подписания в МВД по Республике Тыва.

В связи с необходимостью приобщения к материалам дела № 05-13-03/10-16-10 документов, подтверждающих исполнение государственного контракта от

05.08.2010 г. № 349 Комиссией Тывинского УФАС России объявлен перерыв до 17 часов 00 минут 20.09.2010 г.

В 17 часов 00 минут 20.09.2010 г. представителем МВД по Республике Тыва по доверенности «...» предоставлены Комиссии Тывинского УФАС России акты о приеме технических средств в эксплуатацию на подведомственных МВД по Республике Тыва объектах, подписанные только представителем монтажной организации, а именно директором Филиала ФГУП «Охрана» МВД России по Республике Тыва «...» (вх № 3269 от 20.09.2010 г.)

Комиссия Тывинского УФАС России выслушав доводы сторон, рассмотрев материалы дела № 05-13-03/10-16-10 приходит к следующему:

В силу части 1 статьи 10 Закона о размещении заказов - размещение заказа может осуществляться:

- 1) путем проведения торгов в форме конкурса, аукциона, в том числе аукциона в электронной форме;
- 2) без проведения торгов (запрос котировок, у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика), на товарных биржах).

Согласно части 3 статьи 10 Закона о размещении заказов - решение о способе размещения заказа принимается заказчиком, уполномоченным органом в соответствии с положениями настоящего Федерального закона.

В соответствии с пунктом 5 части 2 статьи 55 Закона о размещении заказов - размещение заказа у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) осуществляется заказчиком в том числе в случае, если возникла потребность в работах или услугах, выполнение или оказание которых может осуществляться исключительно органами исполнительной власти в соответствии с их полномочиями или подведомственными им государственными учреждениями, государственными унитарными предприятиями, соответствующие полномочия которых устанавливаются нормативными правовыми актами Российской Федерации, нормативными правовыми актами субъекта Российской Федерации.

На основании вышеизложенного, данный пункт может применяться заказчиком в том случае, если такие органы исполнительной власти или подведомственные им государственные учреждения, государственные унитарные предприятия обладают исключительными полномочиями на территории Российской Федерации в отношении выполняемых ими работ или оказываемых услуг. Исключительные полномочия органа исполнительной власти или подведомственных ему государственных учреждений, государственных унитарных предприятий должны быть установлены законом или нормативным правовым актом Президента Российской Федерации или Правительства Российской Федерации, или нормативно правовыми актами субъекта Российской Федерации.

В соответствии с информацией Саморегулируемой организации Некоммерческое партнерство «Объединение строителей Хакасии» (далее СРО НП «ОСХ»), направленной на запрос Тывинского УФАС России, по состоянию на 17.08.2010 г. членами СРО НП «ОСХ» имеющими Свидетельство о допуске к видам работ 4530761 «Монтаж аппаратуры электрической тревожной, пожарной, вызывной и

дистанционной сигнализации с блокировкой поверхностей» являются 10 хозяйствующих субъектов, из которых 2 зарегистрированы на территории Республики Тыва (вх. № 2745 от 17.08.2010 г.)

Согласно информации Управления государственного пожарного надзора Главного управления Министерства Российской Федерации по делам гражданской обороны, чрезвычайным ситуациям и ликвидации последствий стихийных бедствий по Республике Тыва, направленной на запрос Тывинского УФАС России, по состоянию на 01.09.2010 г. на территории Республики Тыва зарегистрировано 20 лицензиатов, имеющих лицензию на осуществление вида деятельности в области пожарной безопасности «Производство работ по монтажу, ремонту и обслуживанию средств обеспечения пожарной безопасности зданий и сооружений» (вх. № 3019 от 03.09.2010 г.).

МВД по Республике Тыва в свою очередь не представило в адрес Тывинского УФАС России доказательств о наделении ФГУП «Охрана» МВД России исключительными полномочиями на оказание услуг по установке охранно-пожарной сигнализации на подведомственных МВД по Республике Тыва объектах.

Довод представителя ФГУП «Охрана» МВД России в лице Филиала по Республике Тыва по доверенности «...» о наличии у ФГУП «Охрана» МВД России лицензии на осуществление работ с использованием сведений, составляющих государственную тайну, что в свою очередь является основанием для заключения государственного контракта № 349 от 05.08.2010 г. с МВД по Республике Тыва в соответствии с требованиями пункта 5 части 2 статьи 55 Закона о размещении заказов противоречит требованиям законодательства.

Так, согласно статье 2 Федерального закона от 08.08.2001 г. N 128-ФЗ "О лицензировании отдельных видов деятельности" - лицензия — это специальное разрешение на осуществление конкретного вида деятельности при обязательном соблюдении лицензионных требований и условий, выданное лицензирующим органом юридическому лицу или индивидуальному предпринимателю.

В свою очередь лицензируемый вид деятельности — это вид деятельности, на осуществление которого на территории Российской Федерации требуется получение лицензии в соответствии с настоящим Федеральным законом.

В соответствии с пунктом 1 Положения «О лицензировании деятельности предприятий, учреждений и организаций по проведению работ, связанных с использованием сведений, составляющих государственную тайну, созданием средств защиты информации, а так же осуществлением мероприятий и (или) оказанием услуг по защите государственной тайны», утвержденного Постановлением Правительства РФ от 15.04.1995 г. N 333 (далее Положение) - настоящее Положение устанавливает порядок лицензирования деятельности предприятий, учреждений и организаций независимо от их организационно-правовых форм (далее именуются - предприятия) по проведению работ, связанных с использованием сведений, составляющих государственную тайну, созданием средств защиты информации, а также с осуществлением мероприятий и (или) оказанием услуг по защите государственной тайны.

Лицензия является официальным документом, который разрешает осуществление на определенных условиях конкретного вида деятельности в течение

установленного срока. Лицензия действительна на всей территории Российской Федерации, а также в учреждениях Российской Федерации, находящихся за границей.

В соответствии с пунктом 5 Положения - для получения лицензии заявитель представляет в соответствующий орган, уполномоченный на ведение лицензионной деятельности:

а) заявление о выдаче лицензии с указанием:

наименования и организационно-правовой формы, места нахождения предприятия, адресов мест осуществления лицензируемого вида деятельности, номера расчетного счета в банке и наименования банка;

вида деятельности, на осуществление которого должна быть выдана лицензия;

срока действия лицензии;

степени секретности сведений, составляющих государственную тайну, с которыми заявитель предполагает осуществлять работы, подтвержденной органом государственной власти или организацией, наделенными полномочиями по распоряжению указанными сведениями;

б) копии учредительных документов (с предъявлением оригиналов, в случае если копии не заверены нотариусом);

в) копию документа, подтверждающего факт внесения записи о юридическом лице в Единый государственный реестр юридических лиц;

г) копии документов, подтверждающих право собственности или иное законное основание на владение и использование имущества, необходимого для осуществления заявленного вида деятельности на срок действия лицензии;

д) копию свидетельства о постановке на налоговый учет в налоговом органе (с предъявлением оригинала свидетельства, если копия не заверена нотариусом);

е) документ, подтверждающий уплату государственной пошлины за рассмотрение лицензирующим органом заявления о предоставлении лицензии;

ж) сведения о наличии допуска к государственной тайне у руководителя предприятия, а также сведения о наличии в уставном (складочном) капитале предприятия доли (долей) иностранных физических или юридических лиц - при подаче заявления о предоставлении лицензии на проведение работ, связанных с использованием сведений, составляющих государственную тайну;

з) копию договора об оказании услуг - в случае использования заявителем услуг структурного подразделения по защите государственной тайны другой организации.

Таким образом, ФГУП «Охрана» МВД России в лице филиала по Республике Тыва не является единственным субъектом, осуществляющим услуги по установке охранной-пожарной сигнализации, а также ФГУП «Охрана» МВД России не наделено исключительными полномочиями по выполнению указанных выше работ,

так как исходя из понятия «лицензия», данного статьей 2 Федерального закона от 08.08.2001 г. N 128-ФЗ "О лицензировании отдельных видов деятельности" и Положения, лицензия может быть предоставлена любому хозяйствующему субъекту при прохождении им определенных процедур, соответственно заказ на оказание услуг по монтажу охранно-пожарной сигнализации должен был быть размещен МВД по Республике Тыва в форме торгов в соответствии с требованиями Закона о размещении заказов, так как цена государственного контракта составляет 2 201 420 рублей, вид работ по оказанию услуг по монтажу охранно-пожарной сигнализации в соответствии с Распоряжением Правительства Российской Федерации от 27.02.2008 г. № 236-р включен перечень товаров (работ, услуг), размещение заказов на поставки (выполнение, оказание) которых осуществляется путем проведения аукциона.

В силу пункта 18 статьи 4 Закона о защите конкуренции — под соглашением понимается договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме.

Согласно части 1 статьи 9 Закона о размещении заказов - под государственным или муниципальным контрактом понимается договор, заключенный заказчиком от имени Российской Федерации, субъекта Российской Федерации или муниципального образования в целях обеспечения государственных или муниципальных нужд.

В соответствии с частью 1 статьи 420 Гражданского кодекса Российской Федерации - договором признается соглашение двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей.

Таким образом, государственный контракт от 05.08.2010 г. № 349 на сумму 2 201 420 рублей является соглашением, определенным пунктом 18 статьи 4 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с пунктом 4 статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 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.

Статья 34 Конституции Российской Федерации гарантирует каждому право на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной, не запрещенной законом, экономической деятельности. Исходя из статьи 55 Конституции Российской Федерации, данное право может быть ограничено только Федеральным законом в конституционно значимых целях.

В соответствии с частью 1 статьи 1 Закона о размещении заказов - настоящий

Федеральный закон регулирует отношения, связанные с размещением заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд (далее также - размещение заказа), в том числе 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.

Из изложенного следует, что МВД по Республике Тыва и ФГУП «Охрана» МВД России в лице филиала по Республике Тыва заключив государственный контракт на сумму 2 201 420 рублей без проведения торгов нарушили запрет на ограничивающие конкуренцию соглашения, поскольку вышеназванные субъекты своими действиями ограничили конкуренцию на рынке услуг по монтажу охранно-пожарной сигнализации, в части допуска на данный рынок иных хозяйствующих субъектов имеющих право на выполнение аналогичных услуг.

В соответствии со статьей 22 Закона о защите конкуренции - антимонопольный орган обеспечивает государственный контроль за соблюдением антимонопольного законодательства федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами и организациями, а также государственными внебюджетными фондами, хозяйствующими субъектами, физическими лицами.

Таким образом, Комиссия Тывинского УФАС России приходит к выводу, что действия МВД по Республике Тыва и ФГУП «Охрана» МВД России в лице филиала по Республике Тыва по заключению государственного контракта от 05.08.2010 г. № 349 на оказание услуг по установке охранно-пожарной сигнализации на сумму 2 201 420 рублей нарушают пункт 4 статьи 16 Закона о защите конкуренции.

На основании вышеизложенного и руководствуясь статьей 23, статьей 39, статьями 41, 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Тывинского УФАС России по рассмотрению дела № 05-13-03/10-16-10,

РЕШИЛА:

1. Признать МВД по Республике Тыва и ФГУП «Охрана» МВД России, нарушившими пункт 4 статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в части заключения государственного контракта от 05.08.2010 г. № 349 на оказание услуг по установке охранно-пожарной сигнализации на подведомственных МВД по Республике Тыва объектах без проведения торгов.
2. Выдать МВД по Республике Тыва предписание о предоставлении

надлежащим образом заверенных и подписанных обеими сторонами копий документов, подтверждающих исполнение государственного контракта от 05.08.2010 г. № 349.

3. Передать материала дела уполномоченному лицу Тывинского УФАС России для принятия решения о возбуждении административного производства.

Председатель Комиссии О.М. Долгих

Члены Комиссии Ф.А. Хаджиев

А.И. Сватиков

В.В. Сарбаа

В соответствии со статьей 52 Закона о защите конкуренции - решение антимонопольного органа может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня принятия решения в Арбитражный суд Республики Тыва.

• ПРЕДПИСАНИЕ

№ 05-13-03/10-16-10

«30» сентября 2010 года г. Кызыл

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Тыва по рассмотрению дела № 05-13-03/10-16-10 о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия Тывинского УФАС России) в составе:

Председателя Комиссии: Долгих О.М. – руководителя Тывинского УФАС России;

Членов Комиссии:

Хаджиева Ф.А. - начальника отдела контроля размещения государственного заказа и антимонопольного контроля органов власти;

Сватикова А.И. - ведущего специалиста-эксперта отдела антимонопольного контроля и рекламы;

Сарбаа В.В. - специалиста 1 разряда отдела контроля размещения государственного заказа и антимонопольного контроля органов власти,

на основании своего решения от 29.09.2010 г., принятого по результатам рассмотрения дела № 05-13-03/10-16-10 по признакам нарушения пункта 4 статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», предписывает:

Министерству внутренних дел по Республике Тыва в срок **до 11.10.2010 г.** предоставить в адрес Тывинского УФАС России надлежащим образом заверенные и подписанные обеими сторонами копии документов, подтверждающих исполнение государственного контракта от 05.08.2010 г. № 349.

Предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.

Примечание: В соответствии с частью 2.6 статьи 19.5 КоАП РФ - невыполнение в установленный срок законного решения, предписания федерального антимонопольного органа, его территориального органа о прекращении нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации, законодательства Российской Федерации о естественных монополиях, законного решения, предписания федерального антимонопольного органа, его территориального органа о прекращении либо недопущении ограничивающих конкуренцию действий или законного решения, предписания федерального антимонопольного органа, его территориального органа о совершении предусмотренных законодательством Российской Федерации действий, за исключением случаев, предусмотренных частями 2.1 - 2.5 настоящей статьи, влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от восьми тысяч до двенадцати тысяч рублей либо дисквалификацию на срок до трех лет; на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Председатель Комиссии О.М. Долгих

Члены Комиссии

Ф.А. Хаджиев

А.И. Святиков

В.В. Сарбаа