

## РЕШЕНИЕ

г. Улан-Удэ

Дело № 05-11/16-2014

Резолютивная часть решения объявлена 26 августа 2014 года

Полный текст решения изготовлен 05 сентября 2014 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Бурятия (далее - Бурятское УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

<...>;

рассмотрев в заседании 26.08.2014 дело № 05-11/16-2014 от 07.08.2014, возбужденное по материалам проверки прокуратуры Тункинского района (вх. от 07.07.2014 № 4559) при участии от ответчиков:

ООО «УЛАР» представителя по доверенности от 25.08.2014 № б/н <...>;

Автономное учреждение «Жилищно-коммунальное хозяйство Кырен» (далее - АУ «ЖКХ Кырен») – <...>.

### УСТАНОВИЛА:

Комиссией Бурятского УФАС России по материалам проверки прокуратуры Тункинского района (вх. от 07.07.2014 № 4559) возбуждено дело № 05-11/16-2014 от 07.08.2014 по признакам нарушения АУ «ЖКХ Кырен» и ООО «УЛАР» части 4 статьи 11 Закона о защите конкуренции, выразившегося в заключении гражданско-правового договора от 07.10.2013 № 1, которое приводит или может привести к ограничению конкуренции на рынке работ по капитальному ремонту многоквартирных домов и связанных с ними услуг.

Из материалов прокуратуры Тункинского района РБ следует, что в связи с проведенной проверкой установлено, что постановлением Правительства Республики Бурятия от 27.06.2013 № 336 утверждена республиканская адресная программа «Капитальный ремонт многоквартирных домов на территории Республики Бурятия в 2013 году».

В соответствии с республиканской адресной программой по проведению капитального ремонта, утвержденным постановлением Правительства Республики Бурятия от 27.06.2013 № 336 муниципальное образование сельское поселение «Кыренское» (далее – МО СП «Кыренское») являлось участником программы.

Согласно республиканской адресной программе «Капитальный ремонт многоквартирных домов на территории Республики Бурятия в 2013 году» в перечень многоквартирных домов, включено два многоквартирных дома общей площадью 1 260,9 кв.м, стоимость капитального ремонта которых составляет 1 404 571,36 рублей, в том числе за счет средств: фонда – 755 610,23 рублей, средств республиканского бюджета – 219 137,72 рублей, средств бюджета поселения 219 137,71 рублей, средств собственников жилья – 210 685,72 рублей.

07.10.2013 автономным учреждением «Жилищно-коммунальное хозяйство «Кырен»

заключен гражданско-правовой договор № 1 с ООО «УЛАР» на выполнение работ по капитальному ремонту многоквартирных домов, находящихся по адресу: ул.Ленина, д.122, ул.Ленина, д.124 с.Кырен Тункинского района. Сумма договора – 1 404 571,36 руб. Срок исполнения договора – 11.11.2013. Гарантийный срок составляет 24 месяца со дня подписания сторонами акта сдачи-приемки работ.

Согласно частям 2,4 статьи 10 Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее – Федеральный закон № 94) во всех случаях размещение заказа осуществляется путем проведения торгов, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Федеральным законом.

Размещение заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для нужд заказчиков, которые соответственно производятся, выполняются, оказываются не по конкретным заявкам заказчика, уполномоченного органа, для которых есть функционирующий рынок и сравнивать которые можно только по их ценам, осуществляется путем проведения аукциона.

Применение других способов размещения заказа, то есть без проведения торгов (запрос котировок, размещение заказа у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика), размещение на товарных биржах), рассматривается как исключение и допускается только в случаях, непосредственно предусмотренных Федеральным законом № 94.

Согласно Распоряжению Правительства РФ от 27.02.2008 № 236-р «О перечне товаров (работ, услуг), размещение заказов на поставки (выполнение, оказание) которых осуществляется путем проведения аукциона входят «Услуги строительные и объекты строительства» (кроме кодов 4510100, 4510110, 4510120, 4529000, 45308000-04530811).

В соответствии с «ОК 004-93. Общероссийский классификатор видов экономической деятельности, продукции и услуг» (утв. Постановлением Госстандарта России от 06.08.1993 № 17) классификационная группа 4520000 «Услуги по проведению общих строительных работ по возведению зданий и сооружений» включает виды деятельности, связанные с сооружением законченных зданий и сооружений или их частей. Производимые виды работ имеют общий и специальный характер, свойственные любому строительству, независимо от используемых материалов. Сюда включаются новое строительство, дополнения, изменения и ремонт, строительство зданий и сооружений из готовых блочных конструкций или любым иным способом.

Таким образом, работы, предусмотренные муниципальным контрактом, включены в соответствии с Распоряжением Правительства РФ от 27.02.2008 № 236-р в перечень товаров (работ, услуг), размещение заказов на поставки (выполнение, оказание) которых осуществляется путем проведения аукциона.

Директор АУ «ЖКХ Кырен» на рассмотрении дела пояснил, что с выводами прокуратуры согласен в части того, что должны были проводиться торги на выполнение работ по капитальному ремонту многоквартирных домов, но в связи с ограниченными сроками было принято решение о заключении прямого договора с ООО «УЛАР», так как этот хозяйствующий субъект известен в с.Кырен, качество его работ хорошее.

Представитель ООО «УЛАР» <...> пояснил, что функции технического надзора по капитальному ремонту многоквартирных домов расположенного по адресу с. Кырен, ул. Ленина, д.122, ул. Ленина, д.124 осуществлял ООО «Проект» на основании заключенного договора от 10.10.2013 № Д3-10/13 с ООО «УЛАР». Согласен, что АУ «ЖКХ Кырен» должно было проводить торги на выполнение работ по капитальному ремонту многоквартирных домов.

Комиссия, рассмотрев дело в порядке главы 9 Закона о защите конкуренции, исследовав доказательства по делу о нарушении антимонопольного законодательства, пришла к следующим выводам.

Как следует из материалов дела, представленных прокуратурой Тункинского района постановлением Правительства Республики Бурятия от 27.06.2013 № 336 утверждена республиканская адресная программа «Капитальный ремонт многоквартирных домов на территории Республики Бурятия в 2013 году» (далее – Адресная программа).

В соответствии с Адресной программой муниципальное образование сельское поселение «Кыренское» (далее – МО СП «Кыренское») являлось участником программы.

Согласно республиканской адресной программе «Капитальный ремонт многоквартирных домов на территории Республики Бурятия в 2013 году» в перечень многоквартирных домов, включено два многоквартирных дома общей площадью 1 260,9 кв.м, стоимость капитального ремонта которых составляет 1 404 571,36 рублей, в том числе за счет средств: фонда – 755 610,23 рублей, средств республиканского бюджета – 219 137,72 рублей, средств бюджета поселения 219 137,71 рублей, средств собственников жилья – 210 685,72 рублей.

В соответствии с Федеральным законом от 21.07.2007 № 185-ФЗ «О Фонде содействия реформированию жилищно-коммунального хозяйства» (далее – Закон № 185) претендовать на получение финансовой поддержки за счет средств Фонда и соответственно быть участниками республиканских адресных программ, получающими финансовую поддержку, могут только муниципальные образования, которые выполнили предусмотренные частью 1 статьи 14 Закона № 185 условия предоставления финансовой поддержки за счет средств Фонда.

Одним из условий предоставления финансовой поддержки за счет средств Фонда является условие об осуществлении деятельности на территории муниципального образования организаций, осуществляющих управление многоквартирными домами и оказание услуг по содержанию и ремонту общего имущества в многоквартирных домах, с долей участия в уставном капитале Республики Бурятия и муниципальных образований не более чем 25 %, и составляющих не менее чем 80 % от общего числа организаций, осуществляющих всю деятельность на территории указанного муниципального образования и управление многоквартирными домами (кроме товариществ собственников жилья, жилищных, жилищно-строительных кооперативов или иных специализированных потребительских кооперативов) при условии управления такими организациями не менее чем восьмьюдесятью процентами многоквартирных домов, оказание услуг по содержанию и ремонту общего имущества в многоквартирных домах, - в случае подачи заявки на предоставление финансовой поддержки за счет средств Фонда с 1 января 2010 года.

На территории поселения расположено 14 многоквартирных дома, из них 14 многоквартирных дома обслуживаются управляющей компанией Автономное учреждение «Жилищно-коммунальное хозяйство «Кырен».

Администрация муниципального образования сельское поселение «Кыренское» заключило муниципальный контракт от 26.07.2013 с АУ «ЖКХ Кырен» на совместное владение, пользование и распоряжение в пределах имеющихся прав и полномочий вышеуказанных домов, находящихся в общей собственности владельцев жилых и нежилых помещений. При этом жилые помещения домов находятся в частной или муниципальной собственности, а места общего пользования – в общей долевой собственности без права отчуждения этой доли. Контракт вступает в силу с момента подписания его сторонами и действует в течение одного года.

Согласно части 8 статьи 8 Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" (далее – Закон 223), муниципальные унитарные предприятия, автономные учреждения, созданные муниципальными образованиями, хозяйственные общества, в уставном капитале которых доля участия муниципального образования в совокупности превышает пятьдесят процентов, дочерние хозяйственные общества, более пятидесяти процентов уставного капитала которых в совокупности принадлежит муниципальным унитарным предприятиям, хозяйственным обществам, в уставном капитале которых доля участия муниципального образования в совокупности превышает пятьдесят процентов, дочерние хозяйственные общества указанных дочерних хозяйственных обществ, в уставном капитале которых доля участия указанных дочерних хозяйственных обществ в совокупности превышает пятьдесят процентов, применяют положения настоящего Федерального закона с 1 января 2014 года, если более ранний срок не предусмотрен представительным органом муниципального образования. Представительным органом АМО СП «Кыренское» не предусмотрен более ранний срок принятия положения Закона 223.

Кроме того, согласно Письма Министерства экономического развития и торговли Российской Федерации от 18.09.2008 № Д04-90 «По вопросу разъяснений, связанных с применением федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ» сообщает, что в соответствии с Федеральным [законом](#) от 3 ноября 2006 г. N 174-ФЗ "Об автономных учреждениях" автономным учреждением признается некоммерческая организация, созданная Российской Федерацией, субъектом Российской Федерации или муниципальным образованием для выполнения работ, оказания услуг в целях осуществления предусмотренных законодательством Российской Федерации полномочий органов государственной власти, полномочий органов местного самоуправления в сферах науки, образования, здравоохранения, культуры, социальной защиты, занятости населения, физической культуры и спорта.

Согласно [статье 4](#) Федерального закона от 21.07.2005 N 94-ФЗ "О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд" (далее – Закон № 94) государственными заказчиками, муниципальными заказчиками (далее также - заказчики) могут выступать соответственно государственные органы, государственные внебюджетные фонды, органы местного самоуправления, а также бюджетные учреждения, иные получатели средств федерального бюджета и уполномоченные органами государственной власти субъектов Российской Федерации или

органами местного самоуправления на размещение заказов бюджетные учреждения, иные получатели средств бюджетов субъектов Российской Федерации или местных бюджетов при размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг за счет бюджетных средств и внебюджетных источников финансирования.

В соответствии со [статьей 6](#) Бюджетного кодекса Российской Федерации получателем бюджетных средств (получателем средств соответствующего бюджета) является орган государственной власти (государственный орган), орган управления государственным внебюджетным фондом, орган местного самоуправления, орган местной администрации, находящееся в ведении главного распорядителя бюджетных средств, бюджетное учреждение, имеющие право на принятие и (или) исполнение бюджетных обязательств за счет средств соответствующего бюджета.

Исходя из этого, автономные учреждения не являются получателями бюджетных средств и не могут выступать государственными или муниципальными заказчиками на размещение заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд.

Таким образом, в 2013 году автономное учреждение «ЖКХ Кырен» не подпадало под действие [Закона](#) № 94 и Закона № 223.

[Пунктом 18 статьи 4](#) Закона о защите конкуренции соглашение определено как договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме.

В соответствии с частью 4 статьи 11 Закона о защите конкуренции запрещаются иные соглашения между хозяйствующими субъектами (за исключением "вертикальных" соглашений, которые признаются допустимыми в соответствии со [статьей 12](#) настоящего Федерального закона), если установлено, что такие соглашения приводят или могут привести к ограничению конкуренции.

В соответствии с частью 8 статьи 20 Закона № 185 и Приказом Министерства строительства и модернизации жилищно-коммунального комплекса Республики Бурятия от 04.05.2011 № 43 утверждены:

- Порядок привлечения подрядных организаций для выполнения работ по капитальному ремонту многоквартирных домов (далее – Порядок);
- Типовое положение о конкурсных комиссиях по проведению открытого конкурса по привлечению подрядных организаций для выполнения работ по капитальному ремонту многоквартирных домов;
- Типовая конкурсная документация по привлечению подрядных организаций для выполнения работ по капитальному ремонту многоквартирных домов;
- Методические рекомендации по заполнению примерной формы договора подряда на выполнение работ по капитальному ремонту многоквартирных домов.

Согласно пункта 1.1 Порядка, привлечение подрядных организаций для выполнения работ по капитальному ремонту многоквартирных домов путем проведения открытого конкурса осуществляется товариществом собственников

жилья, жилищным, жилищно-строительным кооперативом или иным специализированным потребительским кооперативом либо выбранной собственниками помещений в многоквартирных домах управляющей организацией.

В нарушение пункта 1.1 Порядка АУ «ЖКХ Кырен» без проведения процедуры открытого конкурса заключило гражданско-правовой договор от 07.10.2013 № 1 с ООО «УЛАР».

Предметом гражданского правового договора является выполнение работ по капитальному ремонту многоквартирных домов, находящихся по адресу: ул.Ленина, д.122, ул.Ленина, д.124 с.Кырен Тункинского района. Сумма договора – 1 404 571,36 руб. Срок исполнения договора – 11.11.2013. Гарантийный срок составляет 24 месяца со дня подписания сторонами акта сдачи-приемки работ.

Работы по гражданско-правовому договору от 07.10.2013 № 1 исполнены в полном объеме, что подтверждается Актом о приемке выполненных работ от 11.11.2013 № 1 на сумму 762 749 руб.; от 11.11.2013 № 1 на сумму 641 822 руб.

Рынок работ по капитальному ремонту многоквартирных домов по Республике Бурятия является конкурентным.

Заключение гражданско-правового договора от 07.10.2013 № 1 на выполнение работ по капитальному ремонту многоквартирных домов, находящихся по адресу: ул.Ленина, д.122, ул.Ленина, д.124 с.Кырен Тункинского района автономное учреждение «Жилищно-коммунальное хозяйство «Кырен» без проведения аукциона исключило возможность равного доступа иных хозяйствующих субъектов к выполнению данного вида работ.

В рассматриваемом случае в результате заключения между автономным учреждением «Жилищно-коммунальное хозяйство «Кырен» и ООО «УЛАР» гражданско-правового договора, целью которого является извлечение коммерческой выгоды, ООО «УЛАР» получил договор (контракт) по максимально возможной цене (цене определенной в сметных расчетах) без участия в какой-либо конкурентной борьбе, без подачи предложений о снижении цены договора (контракта). Тем самым хозяйствующий субъект был поставлен в неравное преимущественное положение с любым другим хозяйствующим субъектом, имеющим желание оказывать аналогичные работы.

Заключением гражданско-правового договора без проведения процедуры открытого конкурса, в нарушение Приказа Министерства строительства и модернизации жилищно-коммунального комплекса Республики Бурятия от 04.05.2011 № 43 АУ «ЖКХ Кырен» исключило какую-либо конкуренцию, другие хозяйствующие субъекты не имели возможности принять участие в торгах и возможно предложить более низкую цену договора.

С учетом изложенного Комиссия приходит к выводу, что заключение автономным учреждением «Жилищно-коммунальное хозяйство «Кырен» и ООО «УЛАР» гражданско-правового договора от 07.10.2013 № 1 свидетельствует о наличии соглашения, запрет на осуществление которых предусмотрен частью 4 статьи 11 Закона о защите конкуренции.

Руководствуясь статьёй 23, частью 1 статьёй 39, частями 1 – 4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,  
Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать действия автономного учреждения «Жилищно-коммунальное хозяйство «Кырен», ООО «УЛАР», выразившиеся в заключении гражданско-правового договора от 07.10.2013 № 1, которые привели или могли привести к ограничению конкуренции на рынке работ по капитальному ремонту многоквартирных домов, нарушением части 4 статьи 11 Закона о защите конкуренции.

2. Основания для выдачи предписания отсутствуют.

3. Направить настоящее решение Комиссии уполномоченному должностному лицу для возбуждения дела об административном правонарушении, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.32. КоАП РФ.

<...>

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

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа частью 2 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить решение антимонопольного органа.