

РЕШЕНИЕ

по делу о нарушении антимонопольного законодательства
№ 02-11/05-13

г. Йошкар-Ола

Резолютивная часть решения объявлена 03 сентября 2013 года.

Текст решения в полном объеме изготовлен 17 сентября 2013 года.

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

рассмотрев дело о нарушении антимонопольного законодательства, возбужденное по признакам нарушения Администрацией муниципального образования «Звениговский муниципальный район» (425060, Республика Марий Эл, г. Звенигово, ул. Ленина, 39), Муниципальным учреждением «Отдел капитального строительства» Муниципального образования «Звениговский район» (425060, Республика Марий Эл, г. Звенигово, ул. Ленина, 39), обществом с ограниченной ответственностью «Жилищная управляющая компания» (ул. Гагарина, 5, г. Звенигово, РМЭ.425060) статьи 16 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в заключения соглашения, направленного на организацию выполнения работ по реконструкции незавершенного строительством здания пристроя к зданию районного узла электросвязи для размещения Звениговской школы искусств, расположенного по адресу: ул. Пушкина д. 53, г. Звенигово, Звениговский район, Республика Марий Эл до процедуры размещения заказа и формальное проведение открытого аукциона с целью обеспечения оплаты за выполненные работы, которое приводит или может привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл 26 ноября 2012 года поступило обращение УФАС России по Республике Марий Эл, содержащее информацию о нарушении администрацией муниципального образования «Звениговский муниципальный район» антимонопольного законодательства при проведении процедур размещения заказа по выбору подрядчика на выполнение работ по реконструкции незавершенного строительством здания пристроя к зданию районного узла электросвязи для размещения Звениговской школы искусств, расположенного по адресу: ул. Пушкина д. 53, г. Звенигово.

По результатам рассмотрения заявления, 26 февраля 2012 года Марийским УФАС России принято решение о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения администрацией муниципального образования «Звениговский муниципальный район», муниципальным учреждением «Отдел капитального строительства» муниципального образования «Звениговский район» (далее – МУ «ОКС»), обществом с ограниченной ответственностью «Жилищная управляющая компания» (далее – ООО «Жилищная управляющая компания») статьи 16 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в заключении соглашения, направленного на организацию выполнения работ по реконструкции незавершенного строительством здания пристроя к зданию районного узла электросвязи для размещения Звениговской школы искусств, расположенного по адресу: ул. Пушкина д. 53, г. Звенигово, Звениговский район, Республика Марий Эл до процедуры размещения заказа и формальное проведение открытого аукциона с целью обеспечения оплаты за выполненные работы, что приводит или может привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

Администрация муниципального образования «Звениговский муниципальный район»

действует на основании Положения, утвержденного решением десятой сессии пятого созыва Собрания депутатов муниципального образования "Звениговский муниципальный район" от 18.08.2010 №97.

Администрация муниципального образования "Звениговский муниципальный район" (далее - Администрация района) является органом местного самоуправления, осуществляющим исполнительно-распорядительные функции, наделенным [Уставом](#) муниципального образования "Звениговский муниципальный район" полномочиями по решению вопросов местного значения и полномочиями для осуществления отдельных государственных полномочий, переданных органам местного самоуправления федеральными законами и законами Республики Марий Эл.

МУ «ОКС» зарегистрировано в качестве юридического лица 23 декабря 2003 года, действует на основании Устава, принятого решением общего собрания трудового коллектива МУ «ОКС» от 1 декабря 2011 года №1 и утвержденного постановлением Администрации муниципального образования «Звениговский муниципальный район» от 06 декабря 2011 года №1010.

Согласно пункту 1.3 Устава учреждение представляет собой некоммерческую организацию, финансируемую за счет средств бюджета муниципального образования «Звениговский муниципальный район», учредителем выступает муниципальное образование «Звениговский муниципальный район».

В соответствии с пунктом 2.2.7 Устава, учреждение осуществляет функции единого муниципального заказчика по строительству объектов истроек, по проведению капитального и текущего ремонта муниципальных объектов, финансируемых за счет всех источников бюджетного финансирования.

Таким образом, в силу положений, закрепленных в уставе учреждения, оно выступает уполномоченным органом на размещение муниципального заказа, следовательно, выполняет функции органа местного самоуправления при проведении процедур размещения заказа для муниципальных нужд.

ООО «Жилищная управляющая компания» зарегистрировано в качестве юридического лица 31 июля 2009 года за основным государственным регистрационным номером 1091225000360.

Устав ООО «Жилищная управляющая компания» утвержден общим собранием учредителей 15 июля 2009 года, протокол №1 (далее – Устав).

Согласно Уставу, основной целью создания общества является осуществление коммерческой деятельности и извлечения прибыли.

К основным видам экономической деятельности общества относится в том числе строительство зданий и сооружений.

В рамках рассмотрения дела Комиссией антимонопольного органа установлено следующее.

19 ноября 2010 года МУ «ОКС» приказом №10 приняло решение провести торги в форме открытого аукциона, предмет – «Реконструкция незавершенного строительством здания пристроя к зданию районного узла электросвязи для размещения Звениговской школы искусств, расположенного по адресу: ул. Пушкина д. 53, г. Звенигово, Звениговский район».

26 ноября 2010 года извещение и документация открытого аукциона размещены на сайте www.tender.mari.ru.

Начальная (максимальная) цена контракта 25 145 000 рублей. Дата и место проведения аукциона 27 декабря 2010 года, Республика Марий Эл, г. Звенигово, ул. Ленина, 39, каб. 216.

Согласно техническому заданию (приложение №5 к информационной карте, страница 23 аукционной документации) работы по настоящему муниципальному контракту проводятся в соответствии с проектно – сметной документацией.

Проектно-сметная документация прошла государственную экспертизу, что

подтверждается положительным заключением от 29 января 2010 года №12-1-5-0010-10. Работы осуществляются по адресу: РМЭ, г. Звенигово, ул. Пушкина, 53. Выполняемые работы должны соответствовать действующим стандартам ГОСТ и СНиП. Объемы выполняемых работ согласно проектно-сметной документации. При реконструкции объекта требуется выполнить следующие виды строительно-монтажных работ:

1. Общестроительные работы.
2. Отопление
3. Вентиляция
4. Узел учета тепла
5. Водоснабжение
6. Канализация
7. Автоматизация узла учета тепла
8. Электрооборудование узла учета тепла
9. Электромонтажные работы
10. Слаботочные устройства
11. Оборудование
12. Пожарные сигнализация

Порядок приемки выполненных работ согласно аукционной документации установлен следующим образом (Приложение №1 Технического задания).

Подрядчик представляет Заказчику акты о приемке выполненных работ, оформленные по проценту технической готовности по унифицированной форме № КС-2, утвержденной Постановлением Государственного комитета РФ по статистике от 11 ноября 1999 года №100 «Об утверждении унифицированных форм первичной учетной документации по учету работ в капитальном строительстве и ремонтно-строительных работ» (далее - Постановление Госкомстата) и справку о стоимости выполненных работ и затрат по форме № КС-3, утвержденным указанным выше Постановлением Госкомстата, а также все документы, подтверждающие фактическое выполнение и необходимые для оплаты счета-фактуры (акты на скрытые работы, расчеты и другие документы).

Заказчик в течение пяти рабочих дней осуществляет проверку выполненных работ, рассматривает, оформляет и подписывает представленные документы или направляет обоснованный отказ.

До окончания указанного в извещении о проведении аукциона срока подачи заявок на участие в аукционе «20» декабря 2010 года 9 часов 00 минут (время московское) было подано 14 (четырнадцать) заявок на участие в аукционе на бумажном носителе, как это зафиксировано в Журнале регистрации поступления заявок на участие в аукционе и протоколе рассмотрения заявок на участие в открытом аукционе от 24 декабря 2012 года от следующих участников размещения заказа:

1. ООО «Строительная индустрия»
2. ООО «Власт»
3. ООО «Эрмада-строй»
4. ООО «Эльбрус»
5. ООО «СК Регионстройсервис»
6. ООО «Була»
7. ООО «Интерстрой»
8. ООО «МонСтриТ»
9. ООО «Марийская строительная компания»
10. ИП Галавдин Ш.Р
11. ООО «Жилищная управляющая компания»
12. ООО «Империя»
13. ООО «Вета»

14. ООО «Комбинат Бытового Обслуживания - Воронежский».

Все участники допущены к участию в открытом аукционе.

В соответствии с протоколом открытого аукциона № м3000.3011-63.3 от 27 декабря 2010 года в аукционе приняли участие следующие участники размещения заказа: ИП Галавдин Ш.Р., ООО «СК Регионстройсервис», ООО «Строительная индустрия», ООО «Империя», ООО «МонСтриТ», ООО «Вета», ООО «Интерстрой», ООО «Жилищная управляющая компания».

Последнее предложение о цене муниципального контракта сделано ООО «Жилищная управляющая компания» и составило 8 926 475 (восемь миллионов девятьсот двадцать шесть тысяч четыреста семьдесят пять тысяч) рублей 00 копеек.

Из объяснений участников указанной процедуры размещения заказа (ООО «Строительная индустрия», ООО «Вета»), полученных антимонопольным органом в рамках рассмотрения дела, следует, что выполнение работ, такие участники не имели возможности сделать ценовое предложение в размере 8 926 475 рублей и менее, поскольку затраты на объект, сметная стоимость реконструкции которого составляет 25 145 000 согласно проектной документации, превысили бы указанную сумму.

14 января 2011 года между МУ «ОКС» и ООО «Жилищная управляющая компания» заключен муниципальный контракт №м3000.3011-63.3 на выполнение работ, являющихся предметом открытого аукциона, по цене, предложенной обществом в рамках проведения аукциона.

Срок выполнения работ по контракту 01 сентября 2011 года.

Выполнение работ по контракту подтверждается справками о стоимости выполненных работ КС-3, актами выполненных работ КС-2:

1. Справка о стоимости выполненных работ от 25 мая 2011 года №1 на сумму 968 711 рублей, акт о приемке выполненных работ от 07 июня 2011 года №1;
2. Справка о стоимости выполненных работ №2 от 30 июня 2011 года на сумму 423 713 рублей, акт о приемке выполненных работ №3 от 30 июня 2011 года;

3. Справка о стоимости выполненных работ №3 от 30 июня 2011 на сумму 620 435 рублей, акт о приемке выполненных работ №2 от 30 июня 2011 года;

4. Справка о стоимости выполненных работ №4 от 18 июля 2011 на сумму 1 028 730 рублей, акт о приемке выполненных работ №4 от 18 июля 2011 года;

5. Справка о стоимости выполненных работ №5 от 15 августа 2011 на сумму 1 148 730 рублей, акт о приемке выполненных работ №5 от 15 августа 2011 года;

6. Справка о стоимости выполненных работ №6 от 29 сентября 2011 на сумму 847 867 рублей, акт о приемке выполненных работ №6 от 29 сентября 2011 года;

7. Справка о стоимости выполненных работ №7 от 03 ноября 2011 на сумму 997 063 рублей, акт о приемке выполненных работ №7 от 03 ноября 2011 года;

8. Справка о стоимости выполненных работ №8 от 18 ноября 2011 на сумму 2 891 226 рублей, акт о приемке выполненных работ №8 от 17 ноября 2011 года.

Таким образом, согласно актам выполненных работ их стоимость соответствует цене контракта и составляет 8 926 475 рублей.

Однако, Комиссией Марийского УФАС России установлено и подтверждается материалами дела, в том числе экспертным заключением ГБУ РМЭ «Центр по ценообразованию в строительстве и жилищно-коммунальном комплексе», что в актах выполненных работ, составленных в рамках исполнения муниципального контракта ООО «Жилищная управляющая компания» отсутствуют следующие работы, предусмотренные техническим заданием (проектно-сметной документацией):

Локальная смета	Раздел сметы	№ п/п по смете	Шифр нормативов	Объем	Стоимость, тыс. рублей
№02-01-01	на	Общестроительные			

общестроительные работы		работы, раздел 2. Фундаменты	п. 43	ТЕР 08-01-003-7	28м2	1,387
№02-01-01 на общестроительные работы		Общестроительные работы, раздел 5. Кровля	п. 114	ТЕРр58-17-1	260м2	152,951
№02-01-01 на общестроительные работы		Общестроительные работы, раздел 5. Кровля	п. 115	ТЕР 12-01-014-2	104м2	
№02-01-01 на общестроительные работы		Общестроительные работы, раздел 5. Кровля	п. 116	ТЕРр57-2-4	260м2	
№02-01-01 на общестроительные работы		Общестроительные работы, раздел 8. Окна	п.160	ТЕР10-01-034-8	0,6м2	
№02-01-01 на общестроительные работы		Общестроительные работы, раздел 11. Внутренняя отделка	п.262	ТЕР15-01-029-1	99,6м2	49,968
№02-01-01 на общестроительные работы		Общестроительные работы, раздел 14. Крыльцо входа №2	п. 313	ТЕР05-01-029-4	2,95м3	5,493
№02-01-01 на общестроительные работы		Общестроительные работы, раздел 14. Крыльцо входа №2	п. 314	ТЕР05-01-029-4	0,006т	
№02-01-01 на общестроительные работы		Общестроительные работы, раздел 14. Крыльцо входа №2	п. 315	204-0034	0,006т	
№02-01-01 на общестроительные работы		Общестроительные работы, раздел 14. Крыльцо входа №2	п. 316	204-0022	0,027т	
№02-01-01 на общестроительные работы		Общестроительные работы, раздел 14. Крыльцо входа №2	п. 317	204-0037	0,027т	
№02-01-01 на общестроительные работы		Общестроительные работы, раздел 14. Крыльцо входа №2	п. 335	ТЕР07-06-002-6	13 шт.	
№02-01-01 на общестроительные работы		Общестроительные работы, раздел 14. Крыльцо входа №2	п.336	445-3120А-82	3шт.	
№02-01-03 на вентиляцию			п.п.1-19			81,962
№02-01-04 на узел учета тепла		Узел учета тепла, раздел 1. Узел управления системой отопления	п.п. 1-4			26,749
№02-01-04 на узел учета тепла		Раздел 3. Узел приготовления горячей воды	п.п. 11-20			40,442
№02-01-04 на узел учета тепла		Раздел 3. Узел приготовления горячей воды	п.п. 30-31			

№02-01-04 на узел учета тепла	Раздел 3. Узел приготовления	П.34			
№02-01-04 на узел учета тепла	Раздел 3. Узел приготовления горячей воды	П. 36			
№02-01-07 на автоматизацию узла учета тепла		П.п. 1-10			12,035
№02-01-08 Электрооборудование узла учета тепла		П.п. 1-14			6,286
№02-01-09 Электромонтажные работы	Раздел 2, задвижка с электроприводом	П.п.74-93			13,512
№02-01-10 Технологическое оборудование		П.п. 1-84			1222,233
ИТОГО: 1613,323					

Из изложенного следует, что победителем открытого аукциона ООО «Жилищная управляющая компания» не выполнены работы, являющиеся предметом открытого аукциона на сумму 1 613 323 рублей.

Вместе с тем, ООО «Жилищная управляющая компания» выполнило работы, не предусмотренные техническим заданием: демонтажные работы, земляные работы, фундаменты на сумму 423 713 рублей, которые отражены в справке о стоимости выполненных работ №2 от 30 июня 2011 года, акте о приемке выполненных работ №3 от 30 июня 2011 года.

Как установлено антимонопольным органом, необходимость выполнения работ на сумму 423 713 рублей возникла в ходе исполнения муниципального контракта. Так, 11 мая 2011 года заказчик - МУ «ОКС» в лице начальника Архипова Ю.А., генподрядчик – ООО «Жилищная управляющая компания», проектная организация ООО «Эльбрус» в лице Говоркова Э.Г. составили акт о том, что при производстве земляных работ было выявлено следующее, из-за насыпных грунтов глубина заложения фундаментов увеличилась до отм. – 4000 м.

В связи с этим увеличились объемы следующих работ:

разборка грунта на 266 куб.м.;

монтаж блоков стен подвала в количестве 30 штук.

Вместе с тем, выявлены работы, которые не предусмотрены сметой:

демонтаж ленточных фундаментов в количестве 12 штук;

демонтаж блоков стен подвала в количестве 18 штук;

Демонтаж перегородок в количестве 51 куб. метр.

Общая сумма работ 424 713 рублей.

Работы на указанную сумму отражены в актах выполненных работ и оплачены в рамках размера цены муниципального контракта.

В рамках заседания Комиссии Марийского УФАС России представитель МУ «ОКС» пояснил, что без выполнения указанных работ, продолжить выполнение работ по реконструкции объекта было невозможно.

Кроме того, согласно письменным и устным объяснениям представителей Ответчиков, представленным в ходе рассмотрения дела, в рамках исполнения муниципального контракта от 14 января 2011 года №3000.3011 – 63.3 ООО «Жилищная управляющая» некоторые виды работ изменены на другие. Так, были изменены следующие виды работ:

1. Стены. Вместо укладки железобетонных прогонов выполнена укладка

- металлических балок.
2. Раздел 4. Перекрытия. Вместо монолитных перекрытий из бетона В 15 установлены плиты перекрытия в количестве 26 шт.
 3. Раздел 6. Лестницы. Металлическое ограждение с поручнями из хвойных пород, масляная покраска поручней и металлических поверхностей заменено на ограждения лестниц, перила из нержавеющей стали.
 4. Лестницы из отдельных ступеней заменены на монолитные лестницы и ступени с облицовкой мраморными плитами.
 5. Перегородки. Перегородки с двойным металлическим каркасом обшитой двумя слоями ГКЛ с обеих сторон, с изоляцией стен, заменены на перегородки из кирпича толщ. 1/2 с облицовкой поверхности одним слоем ГКЛ с устройством металлического каркаса стен с изоляцией.)
 6. Раздел 9. Двери. Двери Д1 21-7, ДГ21-10, ДГ21-9, ДГ21-15, Д1 21-8, ДГ21-13 заменены на двери МДФ: МДФ Д1 '21-7, МДФ ДГ21-8, МДФ Д1 21-9, МДФ Д1 21-10, МДФ ДГ21-15, МДФ ДГ21-13. Двери ПВХ в наружных и внутренних проемах (металлические двери).
 7. Противопожарные витражи заменены на перегородки толщиной 1/2 кирпича.
 8. Раздел 10. Полы. Подиум - устройство полов из линолеума заменены на дощатые покрытия.
 9. Раздел 5. Кровля. Вместо устройства карнизов из досок с масляной покраской выполнено устройство карниза из сайдинга винильного.
 10. Раздел 12. Наружная отделка. Наружная облицовка по бетонной поверхности фасадными керамическими плитками, наружная теплоизоляция здания с тонкой штукатуркой по утеплителю, окраска фасадов с лесов КО заменена на вентилируемый фасад с облицовкой керамогранитом и устройством утеплителя.
 11. Высококачественную штукатурка откосов, окраска откосов КО заменили на облицовку оконных и дверных проемов в наружных стенах откосной планкой).
 12. Раздел 13. Крыльцо входа № 1. Вместо укладки плит перекрытий лестницы из отдельных ступеней, с покрытием из керамогранитных плиток выполнены монолитные ступени и площадки с облицовкой гранитными плитами.
 13. Раздел 14. Крыльцо входа №2. Вместо укладки кирпичных стен из керамического кирпича, выполнен монтаж опорных стоек из стальных конструкций с масляной окраской стоек.
 14. Раздел 15. Крыльцо № 3. Кладка плит перекрытий, лестниц из отдельных ступеней заменена на монолитные площадки и монолитные ступени.
 15. Установка дверных блоков ДГ21-9, масляная покраска двери заменена на металлическую дверь ДМ21-9).
 16. Раздел Дороги и проезды. Устройство покрытия тротуаров из асфальтобетона заменено на покрытие из брусчатки.

Из изложенного следует, что в ходе исполнения муниципального контракта вместо некоторых видов работ, включенных в техническое задание, ООО «Жилищная управляющая компания» производились иные аналогичные работы, однако отличные по используемым материалам, которые выполнены обществом в 2011 году.

Отношения, связанные с размещением заказов на выполнение работ для муниципальных нужд регулируются Федеральным законом от 21 июля 2005 года №94-ФЗ "О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд" (далее – Закон о размещении заказов).

В силу части 1 статьи 2 Закона размещении заказов законодательство Российской Федерации о размещении заказов основывается на положениях Гражданского кодекса Российской Федерации, Бюджетного кодекса Российской Федерации и состоит из настоящего Федерального закона, иных федеральных законов, регулирующих отношения, связанные с размещением заказов. Нормы права, содержащиеся в иных федеральных законах и связанные с размещением заказов, должны соответствовать настоящему Федеральному закону.

В соответствии с положениями частей 1, 2 статьи 763 Гражданского кодекса Российской Федерации подрядные строительные работы (статья 740), проектные и изыскательские работы (статья 758), предназначенные для удовлетворения муниципальных нужд, осуществляются на основе государственного или муниципального контракта на выполнение подрядных работ для государственных или муниципальных нужд.

По муниципальному контракту на выполнение подрядных работ для муниципальных нужд (далее - муниципальный контракт) подрядчик обязуется выполнить строительные, проектные и другие связанные со строительством и ремонтом объектов производственного и непромышленного характера работы и передать их государственному или муниципальному заказчику, а государственный или муниципальный заказчик обязуется принять выполненные работы и оплатить их или обеспечить их оплату.

Согласно части 2 статьи 764 Гражданского кодекса Российской Федерации по муниципальному контракту муниципальными заказчиками могут выступать органы местного самоуправления, а также иные получатели средств местных бюджетов при размещении заказов на выполнение подрядных работ за счет бюджетных средств и внебюджетных источников финансирования.

Согласно части 3 статьи 38 Закона о размещении заказов контракт заключается на условиях, указанных в извещении о проведении открытого аукциона и документации об аукционе, по цене, предложенной победителем аукциона.

В силу положений статьи 9 Закона о размещении заказов при заключении и исполнении контракта изменение условий контракта, указанных в частях 11 и 12 настоящей статьи, части 3 статьи 38, Федерального закона, по соглашению сторон и в одностороннем порядке не допускается, за исключением случаев, предусмотренных частями 6 - 6.7 и 8.1 настоящей статьи, частью 26.1 статьи 65 настоящего Федерального закона.

Невыполнение объема работ, предусмотренного муниципальным контрактом, является изменением его условий.

В контракт включается обязательное условие о порядке осуществления заказчиком приемки поставляемых товаров, выполняемых работ, оказываемых услуг на соответствие их количества, комплектности, объема и качества требованиям, установленным в таком контракте. Для проверки соответствия качества поставляемых товаров, выполняемых работ, оказываемых услуг требованиям, установленным контрактом, заказчик вправе привлекать независимых экспертов, выбор которых осуществляется в соответствии с настоящим Федеральным законом (часть 12 статьи 9 Закона о размещении заказов).

Пунктом 5.2 заключенного между МУ «ОКС» и ООО «Жилищная управляющая компания» муниципального контракта предусмотрено, что заказчик в течение в течение 3 (Трёх) рабочих дней со дня получения акта сдачи-приемки выполненных работ обязан направить «ПОДРЯДЧИКУ» подписанный акт сдачи-приемки выполненных работ или мотивированный отказ от приемки работ. (Положения указанного пункта противоречит порядку приема работ, изложенному в Приложении №1 Технического задания аукционной документации).

Таким образом, на заказчика возложена обязанность проверки выполненных работ требованиям, установленным проектной документацией.

Исходя из документов, имеющих в материалах дела, МУ «ОКС» как уполномоченный орган на осуществление функций муниципального заказчика, не предпринял надлежащих мер по контролю за исполнением ООО «Жилищная управляющая компания» условий контракта.

Из бездействия МУ «ОКС» в части не предъявления подрядчиком, установленных контрактом требований, следует, что фактически стороны пришли к соглашению об изменении условий муниципального контракта.

Однако, законодательством о размещении заказов установлен запрет на изменение условий, поскольку тем самым нарушаются принципы равенства, открытости и

публичности. Так, Закон о размещении заказов устанавливает обязательное соблюдение условий документации и извещения, опубликованных в ходе процедуры, в частности объемов и видов работ, цены муниципального контракта. Подрядчик должен исполнять муниципальный контракт, на тех же условиях, которые были доступны неопределенному кругу участников размещения заказа на стадии отбора победителя. Допустив невыполнение части работ, предусмотренных проектной документацией и оплатив при этом сумму контракта в полном объеме, МУ «ОКС», действуя в качестве муниципального заказчика, поставило ООО «Жилищная управляющая компания» в преимущественное положение, избавив от рисков, связанных с неисполнением контракта в полном объеме, в том числе, его расторжением в судебном порядке, включением в Реестр недобросовестных поставщиков и несением соответствующих убытков.

МУ «ОКС» согласилось с тем, что ООО «Жилищная управляющая компания» не исполнит контракт в полном объеме, следовательно, стороны фактически изменили условия заключенного муниципального контракта.

21 декабря 2011 года МУ «ОКС» приказом №12 принимает решение провести торги в форме открытого аукциона в электронной форме на выполнение работ по объекту: «Реконструкция незавершенного строительством здания пристроя к зданию районного узла электросвязи для размещения Звениговской школы искусств, расположенного по адресу: ул. Пушкина д. 53, г. Звенигово, Звениговский район, Республика Марий Эл» (2-я очередь строительства).

На официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о размещении заказов для государственных и муниципальных нужд zakupki.gov.ru 28 декабря 2012 года опубликовано извещение о проведении открытого аукциона в электронной форме на выполнение указанных работ №0308300009811000012

Начальная (максимальная) цена контракта 8 853 000 рублей.

Дата окончания подачи заявок «18» января 2012 г. до 9 часов 00 минут

Дата проведения аукциона «23» января 2012 г.

Согласно извещению, работы, являющиеся предметом процедуры размещения заказа, необходимо выполнить до 23 февраля 2012 года.

Победителем открытого аукциона в электронной форме 23 января 2012 года признано ООО «Жилищная управляющая компания», сделавшее наименьшее ценовое предложение, с которым 03 февраля 2012 года муниципальный заказчик МУ «ОКС» заключил муниципальный контракт №0308300009811000012 на сумму 6 638 545 рублей.

Согласно техническому заданию аукционной документации - Ведомости объемов работ по объекту: «Реконструкция незавершенного строительством здания пристроя к зданию районного узла электросвязи для размещения Звениговской школы искусств, расположенного по адресу: Республика Марий Эл, г. Звенигово, ул. Пушкина, 53» (2-я очередь строительства) необходимо выполнить, в том числе следующие виды работ (пункты 1-12 сметного расчета):

Раздел 1. Демонтажные работы

Раздел 2. Земляные работы

Раздел 3. Фундаменты.

Вместе с тем, пункты 1-12 Локального сметного расчета на реконструкцию детской школы полностью соответствуют работам, выполненным в мае - июне 2011 года и отраженных в акте о приемке выполненных работ по форме КС-2 от 30 июня 2011 года №3 на сумму 423 712 рублей.

Таким образом, муниципальным заказчиком в техническое задание открытого аукциона в электронной форме №0308300009811000012 включены фактически выполненные в 2011 году ООО «Жилищная управляющая компания» работы.

Так, пункт 141 раздела 6 (Лестницы) локальной сметы, являющейся техническим

заданием аукциона №1 предусматривает выполнение работ по устройству металлических ограждений с поручнями из хвойных пород в объеме 0,194 м2.

Указанные работы включены в акт выполненных работ №6 от 29 сентября 2011 года, пункт 64 и, соответственно, оплачены.

Однако в техническое задание открытого аукциона в электронной форме, а именно пункт 33 раздела 6 (Лестницы) Локальной сметы на реконструкцию незавершенного строительством здания пристроя к зданию районного узла электросвязи для размещения Звениговской школы искусств (2-я очередь строительства) включены работы по устройству металлических ограждений с поручнями из хвойных пород в объеме 0,194 м2.

При этом, в акте выполненных работ №2 от 29 февраля 2012 года, составленном по итогам исполнения муниципального контракта от 03 февраля 2013 года стоимость указанных работ по устройству металлических ограждений с поручнями из хвойных пород указана со знаком «-», то есть не включается в общую стоимость выполненных работ (пункт 41 раздела 6 акта).

Однако, как следует из материалов дела, исключение стоимости указанного вида работ не повлияло на цену выполненных работ, так согласно справке стоимости выполненных работ КС3 от 29 февраля 2012 года стоимость работ составляет 6 638 545 рублей.

Таким образом, исключение стоимости работ из акта выполненных работ и неизменение при этом стоимости контракта приводит к удорожанию иных работ имеющих в техническом задании.

Кроме того, работы стоимость которых исключена из акта выполненных работ, фактически выполнены и оплачены в рамках иного муниципального контракта.

Аналогичным образом в акте выполненных работ №2 от 29 февраля 2012 года с отрицательной стоимостью указаны работы в следующих пунктах:

13-18 на сумму 380 393,07 рублей;

35-36 на сумму 10 997,98 рублей;

41-44 на сумму 84655,72 рублей;

57-59 на сумму 1907,88 рублей;

78-82 на сумму 64 069,28 рублей;

88 на сумму 1969,67 рублей;

100-112 на сумму 44 102,85 рублей;

132-138 на сумму 131 326,25 рублей;

147-150 на сумму 90626,79 рублей;

165, 169-175 на сумму 36 376,97 рублей;

182,183,185-189 на сумму 266 137,16 рублей;

192 на сумму 18 485,96 рублей.

Вместе с тем в акт выполненных работ не включена стоимость работ на сумму 424 713 рублей.

Таким образом, из указанного акта следует, что в стоимость муниципального контракта на сумму 6 638 545 рублей не входит стоимость работ, включенных в техническое задание открытого аукциона в электронной форме №0308300009811000012, на общую сумму 1 555 762 рублей 50 копеек, следовательно, цена муниципального контракта должна быть уменьшена на указанную сумму и составлять 5 082 783 рублей (6 638 545 - 1 555 762).

С учетом того, что размер цены контракта не изменился, это привело к увеличению стоимости иных видов работ.

Кроме того, техническое задание содержит виды работ, на которые заменены в ходе исполнения контракта от 14 января 2011 года, работы, содержащиеся в техническом задании открытого аукциона, объявленного 26 ноября 2010 года и которые также выполнены ООО «Жилищная управляющая компания» в рамках исполнения контракта от 14 января 2011 года (указаны в пунктах 1-16 страницы 10 настоящего решения).

Комиссия антимонопольного органа на основании изложенного приходит к выводу, что 28 декабря 2011 года муниципальный заказчик МУ «ОКС» объявил открытый аукцион в электронной форме №0308300009811000012 на уже выполненные работы с целью оплаты ООО «Жилищная управляющая компания» убытков, понесенных в ходе исполнения муниципального контракта от 14 января 2011 года в связи с существенным снижением цены в ходе открытого аукциона, проходившего в 2010 году.

МУ «ОКС» в рамках заседания комиссии Марийского УФАС России пояснило, что уже выполненные работы включены в техническое задание в связи с необходимостью узаконить и оформить документально факт их выполнения.

Согласно проектной документации, являющейся техническим заданием открытого аукциона, проведенного в декабре 2010 года, в нее входит весь комплекс и объем работ, результатом которого должен был быть завершённый объект капитального строительства – реконструированная школа искусств. Из проектной, а также аукционной документации первой процедуры размещения заказа не следует необходимость осуществления каких-либо дополнительных работ для начала функционирования Звениговской школы искусств.

Оценивая поведение ответчиков, антимонопольный орган полагает, что между МУ «ОКС» и ООО «Жилищная управляющая компания» имелось соглашение, целью которого было выполнение работ по реконструкции Звениговской школы искусств исключительно ООО «Жилищная управляющая компания».

Такой вывод подтверждается антиконкурентным поведением ООО «Жилищная управляющая компания» в ходе проведения аукциона 27 декабря 2010 года. Существенное снижение начальной (максимальной) цены контракта исключило соперничество хозяйствующих субъектов на торгах связи с невозможностью исполнения контракта добросовестными участниками рынка по цене, превышающей цену издержек на выполнение строительных работ.

В силу сложившихся между ответчиками отношений, ООО «Жилищная управляющая компания» не несло рисков по сравнению с иными участниками аукциона.

Так, не выполнив часть работ, предусмотренных техническим заданием на сумму 1 613 323 рублей, ООО «Жилищная управляющая компания» составило акты выполненных работ на сумму, соответствующую предложенной им в ходе аукциона: 8 926 475 рублей, а МУ «ОКС», действуя в качестве муниципального заказчика, подписало соответствующие акты, не предъявляя требований об устранении недостатков.

Кроме того, ответчиками достигнуто соглашение об изменении видов работ, предусмотренных техническим заданием, их выполнении в рамках контракта от 14 января 2011 года и последующем включении таких работ в техническое задание аукциона №0308300009811000012 с целью их оплаты.

Из обстоятельств дела следует, что, объявляя аукцион 28 декабря 2011 года (срок подачи заявок 20 дней, из которых количество рабочих дней 7), и, включая в техническое задание демонтажные работы, земляные работы и работы с фундаментами, а также устанавливая срок выполнения работ до 23 февраля 2012 года (что составляет менее месяца с даты заключения муниципального контракта), МУ «ОКС» преследовало цель обеспечить минимально возможное количество участников размещения заказа и победу ООО «Жилищная управляющая компания».

ООО «Жилищная управляющая компания» в силу имеющегося с муниципальным заказчиком соглашения имело возможность в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара в ходе открытого аукциона в электронной форме №0308300009811000012.

Что подтверждается протоколом подведения итогов открытого аукциона в электронной форме от 23 января 2012 года, согласно которому, были сделаны следующие ценовые предложения:

1. Общество с ограниченной ответственностью "Жилищная управляющая компания" 6 638 545 рублей.

2. Общество с ограниченной ответственностью "Мера" 7 081 195 рублей
3. Общество с ограниченной ответственностью "Мастер" 8764470 рублей.

Снижая начальную цену контракта ООО «Жилищная управляющая компания» располагало сведениями о том, что работы уже выполнены, тем самым, исключая соперничество хозяйствующих субъектов за право заключения муниципального контракта на выполнение работ по реконструкции незавершенного строительством здания пристроя к зданию районного узла электросвязи для размещения Звениговской школы искусств, расположенного по адресу: ул. Пушкина д. 53, г. Звенигово, Звениговский район, Республика Марий Эл» (2-я очередь строительства).

Кроме того, нельзя сказать, что ООО «Жилищная управляющая компания» одержало победу в конкурентной борьбе, поскольку общество знало, что в стоимость работ не входят работы на сумму 1 555 762 рублей, таким образом, при снижении ООО «Жилищная управляющая компания» начальной цены контракта, фактически не произошло экономии бюджетных средств, однако исключено соперничество участников открытого аукциона в электронной форме.

Антимонопольный орган полагает, что, причиной снижения начальной цены контракта ООО «Жилищная управляющая компания», является факт фактического выполнения работ и необходимость получения оплаты за них, таким образом, результат открытого аукциона был predetermined, тем самым исключается или ограничивается возможность каждого из хозяйствующих субъектов в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке.

Результатом антиконкурентного поведения ООО «Жилищная управляющая компания» стало заключение 03 февраля 2012 года с МУ «ОКС» муниципального контракта № 0308300009811000012-0174907-01 на выполнение указанных работ, цена контракта составила 6 638 545 рублей.

Согласно [пункту 1 статьи 1](#) Закона о размещении заказов единый порядок размещения заказов устанавливается в целях расширения возможностей для участия физических и юридических лиц в размещении заказов и стимулирования такого участия, эффективного использования средств бюджетов и внебюджетных источников финансирования, предотвращения коррупции и других злоупотреблений в сфере размещения заказов и иных целях.

Следовательно, основной задачей законодательства, устанавливающего порядок проведения торгов, является не столько обеспечение максимально широкого круга участников размещения заказов, сколько выявление в результате торгов лица, исполнение контракта которым в наибольшей степени будет отвечать целям эффективного использования источников финансирования, предотвращения злоупотреблений в сфере размещения заказов.

Согласно статье 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.

Формирование и размещение муниципального заказа относится к полномочиям органов местного самоуправления по решению вопросов местного значения согласно пункту 3 части 1 статьи 17 Федерального закона от 06 октября 2003 года № 131-ФЗ "Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации".

Таким образом, действуя в качестве муниципального заказчика, на основании устава, МУ «ОКС» осуществляло функции органа местного самоуправления.

Признаки ограничения конкуренции установлены пункте 17 статьи 4 Закона о защите конкуренции. Это, в частности, сокращение числа хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, на товарном рынке, отказ хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, от самостоятельных действий на товарном рынке, определение общих условий обращения товара на товарном рынке соглашением между хозяйствующими субъектами.

Обстоятельствами дела подтверждается, соглашение, достигнутое между МУ «ОКС» и ООО «Жилищная управляющая компания», носит антиконкурентный характер, поскольку привело к преимущественному положению конкретного хозяйствующего субъекта ООО «Жилищная управляющая компания» при участии в открытых аукционах на выполнение работ по реконструкции школы искусств и исполнении муниципальных контрактов от 14 января 2011 года и от 03 февраля 2012 года и устранению конкуренции на торгах.

Согласно пункту 18 статьи 4 Закона о защите конкуренции соглашением признается договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме.

Оценив данные обстоятельства применительно к содержащимся в [статье 4](#) Закона о защите конкуренции понятиям конкуренции и признаков ограничения конкуренции, антимонопольный орган полагает, что материалами дела подтверждается наличие между предприятием и органом местного самоуправления соглашения, запрещенного [статьей 16](#) Закона о защите конкуренции, что привело к недопущению, ограничению, устранению конкуренции на открытом аукционе на выполнение работ по реконструкции незавершенного строительством здания пристроя к зданию районного узла электросвязи для размещения Звениговской школы искусств, расположенного по адресу: ул. Пушкина д. 53, г. Звенигово, Звениговский район, Республика Марий Эл.

Комиссия Марийского УФАС России, исходя из принципа недопустимости каких-либо предварительных соглашений между хозяйствующим субъектом и органами местного самоуправления и иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями, целью которых является predetermined победа этого хозяйствующего субъекта в аукционе при размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для муниципальных нужд, приходит к выводу, что такие действия угрожают общественным и государственным интересам в сфере конкуренции и эффективного использования бюджетных средств.

При этом, Комиссия приходит к выводу о необходимости прекращения рассмотрения настоящего дела в отношении администрации муниципального образования «Звениговский муниципальный район», поскольку она не выступала заказчиком по исследуемым процедурам размещения заказа, а имеющиеся в материалах дела соглашения о переводе долга между муниципальными заказчиками 27 января 2012 года №1, от 04 декабря 2012 года №2 и от 17 декабря 2012 года №3 не носят антиконкурентный характер.

Кроме того отсутствуют основания для выдачи предписания, в связи с фактическим завершением процедур размещения заказа и исполнением муниципального контракта.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, статьей 41¹, п.1, 2 ч.1 статьи 48, частью 1 статьи 49 Закона о защите конкуренции, Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Прекратить рассмотрение дела в отношении администрации муниципального образования «Звениговский муниципальный район» в связи с отсутствием в ее действиях нарушения антимонопольного законодательства.
2. Признать в действиях Муниципального учреждения «Отдел капитального строительства» Муниципального образования «Звениговский район», выполняющего функции органа местного самоуправления, нарушение статьи 16 Федерального

закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в заключении соглашения с хозяйствующим субъектом, направленного на организацию выполнения работ по реконструкции незавершенного строительством здания пристроя к зданию районного узла электросвязи для размещения Звениговской школы искусств, расположенного по адресу: ул. Пушкина д. 53, г. Звенигово, Звениговский район, Республика Марий Эл до процедуры размещения заказа и формальное проведение открытого аукциона с целью обеспечения оплаты за выполненные работы, которое приводит или может привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

3. Признать в действиях общества с ограниченной ответственностью «Жилищная управляющая компания» нарушение статьи 16 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в заключении соглашения с Муниципальным учреждением «Отдел капитального строительства» Муниципального образования «Звениговский район», выполняющего функции органа местного самоуправления, направленного на организацию выполнения работ по реконструкции незавершенного строительством здания пристроя к зданию районного узла электросвязи для размещения Звениговской школы искусств, расположенного по адресу: ул. Пушкина д. 53, г. Звенигово, Звениговский район, Республика Марий Эл до процедуры размещения заказа и формальное проведение открытого аукциона с целью обеспечения оплаты за выполненные работы, которое приводит или может привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.
4. Предписание не выдавать.
5. Передать материалы дела соответствующему должностному лицу для возбуждения административного производства.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии

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

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрена административная ответственность.