

РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть решения оглашена 30.07.2012 года

В полном объеме решение изготовлено 06.08.2012 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кировской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председателя комиссии:

Молчанова А.В. – руководителя Кировского УФАС;

Членов комиссии:

Кузнецовой А.М. – главного специалиста-эксперта Кировского УФАС;

Фокиной Т.Н. – ведущего специалиста-эксперта Кировского УФАС;

в присутствии:

<...> – главы департамента дорожного хозяйства и транспорта Кировской области;

<...> – представителя департамента дорожного хозяйства и транспорта Кировской области по доверенности;

рассмотрев дело № 109/03-12, возбужденное по признакам нарушения Департаментом дорожного хозяйства и транспорта Кировской области (610035, г. Киров, Мелькомбинатовский проезд, 6) части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее также – Закон о защите конкуренции), выразившегося в необоснованном препятствовании осуществлению деятельности хозяйствующих субъектов на рынке дорожных работ на автомобильных дорогах общего пользования Кировской области регионального и межмуниципального значения и искусственных сооружений на них путем объявления конкурса для целей заключения и исполнения соглашения, предусматривающего расходование средств из бюджета Кировской области на работы, необходимые для обеспечения государственных нужд Кировской области, без соблюдения процедур, предусмотренных Федеральным законом от 21.07.2005 г. №94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее также – Закон о размещении заказов), что ограничивает права хозяйствующих субъектов, действующих на данном товарном рынке, на участие в торгах, а также обжалование результатов торгов в порядке, предусмотренном Федеральным законом от 21.07.2005 г. №94-ФЗ,

УСТАНОВИЛА:

15 июня 2012 года в Кировское УФАС поступило обращение депутата Законодательного собрания Кировской области Русских Д.М.

В обращении указано, что Кировская область в соответствии с действующим законодательством (Закон Кировской области от 04.06.2010 года № 529-ЗО «Об участии Кировской области в проектах государственно-частного партнерства», а также в соответствии с постановлением Правительства Кировской области от 26.06.2010 года № 56/288 «О мерах по реализации закона Кировской области «Об участии Кировской области в проектах государственно-частного партнерства») принимает участие в реализации соглашения о партнерстве (договора подряда), в рамках которого проводится выполнение работ по строительству, реконструкции и ремонту автомобильных дорог регионального или межмуниципального значения Кировской области и искусственных сооружений на них с их использованием на условиях разделения рисков, компетенции и ответственности, путем заключения и исполнения соглашения о государственно-частном партнерстве, при этом конкурс проводится одним лотом, что приводит к ограничению конкуренции. Уполномоченным органом по проведению конкурса и заключению соглашения о государственно-частном партнерстве является департамент дорожного хозяйства и транспорта Кировской области. В 2012 году планируется заключить соглашение в сумме 576238 тысяч рублей (сумма приобретения результатов деятельности).

По мнению заявителя, по сути, в практику введен механизм государственно-частного партнерства взамен 94-ФЗ, повлекший за собой ограничение конкуренции.

Кировское УФАС письмом от 20.06.2012 года № 2545/01 запросило в Департаменте дорожного хозяйства и транспорта Кировской области копии документов о проведении соответствующего конкурса.

Письмом от 25.06.2012 года № 592-48-04-05 департамент дорожного хозяйства и транспорта Кировской области представил часть запрашиваемых документов.

Письмом от 04.07.2012 года Департамент дорожного хозяйства и транспорта Кировской области представил оставшиеся документы.

Приказом руководителя Кировского УФАС от 13.07.2012 года № 317 возбуждено дело № 109/03-12 по признакам нарушения Департаментом дорожного хозяйства и транспорта Кировской области (610035, г. Киров, Мелькомбинатовский проезд, 6) части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в необоснованном препятствовании осуществлению деятельности хозяйствующих субъектов на рынке дорожных работ на автомобильных дорогах общего пользования Кировской области регионального и межмуниципального значения и искусственных сооружений на них путем объявления конкурса для целей заключения и исполнения соглашения, предусматривающего расходование средств из бюджета Кировской области на работы, необходимые для обеспечения государственных нужд Кировской области,

без соблюдения процедур, предусмотренных Федеральным законом от 21.07.2005 г. №94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд», что ограничивает права хозяйствующих субъектов, действующих на данном товарном рынке, на участие в торгах, а также обжалование результатов торгов в порядке, предусмотренном Федеральным законом от 21.07.2005 г. №94-ФЗ.

Определением от 16.07.2012 года дело № 109/03-12 назначено к рассмотрению на 30.07.2012 года.

26.07.2012 года Департамент дорожного хозяйства и транспорта Кировской области (далее также – Департамент) представил отзыв на определение по делу № 109/03-12, из которого следует, что Департамент не признает факт нарушения антимонопольного законодательства.

Доводы Департамента основаны на следующем.

Действия Департамента по проведению конкурса выполняются в соответствии с нормами закона Кировской области от 04.06.2010 № 529-ЗО, нормами постановления Правительства Кировской области от 25.06.2010 № 56/288 «О мерах по реализации Закона Кировской области «Об участии Кировской области в проектах государственно-частного партнерства», нормами постановления правительства Кировской области от 20.07.2010 № 59/346 «Об участии Кировской области в проектах государственно-частного партнерства в дорожной отрасли» (вместе с Порядком заключения соглашений о государственно-частном партнерстве в дорожной отрасли), а также нормами Постановления Правительства Кировской области от 22.05.2012 № 153/285 «Об участии Кировской области в проектах государственно-частного партнерства в дорожной отрасли в 2012 году», содержание пункта 1 и 2 которого обязывает Департамент выполнить целый ряд действий, в том числе провести конкурс, являющийся предметом разбирательства антимонопольного органа. Указывает на то, что заявка Департамента о заключении соглашения получила положительные отзывы департамента экономического развития области, департамента финансов и департамента государственной собственности. Указывает на обязательность выполнения нормативных актов области, на то, что к моменту рассмотрения дела Кировским УФАС на территории области принят 21 законодательный и нормативный акт, регулирующий отношения в области применения механизма государственно-частного партнерства. При этом ни один из них не признан недействительным. Также обращает внимание комиссии на то, что Департамент не оплачивает работы, а именно приобретает результат деятельности, фактически оплата выполненных работ подразумевает промежуточную приемку, оценку качества и оплату стадийного типа, в том числе аванса; в случае исполнения соглашения партнер весь комплекс возложенных на него обязанностей выполняет за счет собственных средств, без использования средств Департамента, при этом приемка и приобретение результата деятельности партнера осуществляется не обязательно в текущем финансовом году, что не отвечает признакам и методам правоприменения норм Федерального закона № 94-ФЗ. Также сообщает, что юридический смысл механизма «определения юридического лица» и «выполнение работ» не носит тождественный характер, а, следовательно, не может быть расценен как фактический признак размещения государственного заказа.

26.07.2012 года в Кировское УФАС также поступило обращение Вятской торгово-

промышленной палаты, в котором сообщается о проведении 25.07.2012 года круглого стола на тему «Участие предприятий в реализации областного заказа и проектов государственно-частного партнерства в сфере ремонта дорог». В обращении указано, что особо острое обсуждение развернулось вокруг вопроса о практике реализации областного закона о государственно-частном партнерстве применительно к строительству и ремонту областных дорог, представители предприятий отметили, что выставление одного большого лота в 500-600 млн. рублей на конкурс в рамках ГЧП по сути означает заранее определение победителя, в результате сложившейся в последнее время практики ряд хозяйствующих субъектов были вынуждены перепрофилироваться (или вообще прекратить свою деятельность), другие, имея большие производственные мощности на территории Кировской области, вынуждены искать работу в других регионах, где процедура размещения госзаказа более открыта и прозрачна.

Заслушав пояснения, изучив материалы дела, комиссия приходит к следующим выводам.

05.06.2012 года департаментом дорожного хозяйства и транспорта Кировской области в газете «Вести.Киров» №47 (1802) опубликовано извещение о проведении конкурса по определению частного партнера для выполнения дорожных работ в 2012 году.

Извещение размещено также на официальном сайте Правительства области в разделе «Дорожное хозяйство» по ссылке <http://www.kirovreg.ru/econom/roads/konkurs.php>.

Документация открытого конкурса по определению частного партнера для выполнения дорожных работ на автомобильных дорогах общего пользования Кировской области регионального и межмуниципального значения и искусственных сооружений на них с использованием на условиях разделения рисков, компетенции и ответственности, путем заключения и исполнения соглашения о государственно-частном партнерстве (далее также – документация) утверждена Главой департамента дорожного хозяйства и транспорта Кировской области 30.05.2012 года.

В соответствии с пунктом 1.1.1. документации Департамент проводит конкурс по определению частного партнера для выполнения дорожных работ на автомобильных дорогах общего пользования Кировской области регионального и межмуниципального значения и искусственных сооружений на них с использованием на условиях разделения рисков, компетенции и ответственности, путем заключения и исполнения соглашения о государственно-частном партнерстве.

В соответствии с пунктом 1.1.5. документации победитель конкурса заключает с департаментом соглашение о государственно-частном партнерстве в форме договора подряда для выполнения работ дорожных на автомобильных дорогах общего пользования Кировской области регионального и межмуниципального значения и искусственных сооружений на них в соответствии с протоколом оценки конкурсных предложений.

В соответствии с пунктом 1.1.7. документации срок выполнения дорожных работ – до 15.11 2012 года.

В соответствии с пунктом 1.1.1. документации начальная цена соглашения составляет 633 854 200 рублей. Данная сумма также указана в качестве начальной (максимальной) цены соглашения в извещении о проведении конкурса.

В соответствии с пунктом 1.1.6. документации начальная цена включает в себя:

- сумма приобретения результатов деятельности участника, не более 576 230 200 рублей,

- сумма субсидии участнику в целях возмещения затрат в связи с исполнением участником определяемых в соглашении о партнерстве обязательств по выполнению работ, не более 57 624 000 рублей.

Приложением к конкурсной документации является проект соглашения о государственно-частном партнерстве в форме договора подряда.

В соответствии с пунктом 1.3. проекта соглашения частный партнер принимает на себя обязательства по выполнению работ на автомобильных дорогах общего пользования Кировской области регионального и межмуниципального значения и искусственных сооружений на них, а департамент берет на себя обязательства приобрести результат деятельности частного партнера, обеспечить предоставление субсидии партнеру в целях возмещения затрат или неполученных доходов (в связи с исполнением частным партнером определяемых в соглашении о партнерстве обязательств по выполнению работ).

В соответствии с пунктом 1.7. проекта соглашения частный партнер обязуется на свой риск выполнить все работы по объекту соглашения в соответствии с проектной документацией (Приложение №1) и перечнем объектов (Приложение №2).

В соответствии с пунктом 2.2. проекта соглашения результатом деятельности частного партнера является выполнение работ по настоящему соглашению.

В соответствии с пунктом 5.1.2. проекта соглашения департамент обязуется приобрести результат деятельности частного партнера, обеспечить предоставление частному партнеру субсидий, т.е. оплатить работы.

В соответствии с ч. 1 ст. 702 Гражданского кодекса РФ по договору подряда одна сторона (подрядчик) обязуется выполнить по заданию другой стороны (заказчика) определенную работу и сдать ее результат заказчику, а заказчик обязуется принять результат работы и оплатить его.

В соответствии с ч. 1 ст. 763 ГК РФ подрядные строительные работы (статья 740), проектные и изыскательские работы (статья 758), предназначенные для удовлетворения государственных или муниципальных нужд, осуществляются на основе государственного или муниципального контракта на выполнение подрядных работ для государственных или муниципальных нужд.

В соответствии с ч. 1 ст. 1 Федерального закона от 21.07.2005 N 94-ФЗ "О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для

государственных и муниципальных нужд" настоящий Федеральный закон регулирует отношения, связанные с размещением заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных, муниципальных нужд, нужд бюджетных учреждений (далее - 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.

В соответствии с ч. 2 ст. 1 Закона о размещении заказов настоящий Федеральный закон применяется в случаях размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд и нужд бюджетных учреждений, за исключением случаев, если такие услуги оказываются международными финансовыми организациями, созданными в соответствии с международными договорами, участником которых является Российская Федерация, а также международными финансовыми организациями, с которыми Российская Федерация заключила международные договоры.

В соответствии с ч. 3 ст. 1 Закона о размещении заказов особенности размещения государственного оборонного заказа, заказа на поставку материальных ценностей в государственный резерв могут устанавливаться иными федеральными законами.

При анализе конкурсной документации соответствующих процедур и особенностей, предусмотренных иными федеральными законами не установлено.

Из чего следует сделать вывод, что заключение договора подряда на выполнение работ, являющихся предметом проекта соглашения о государственно-частном партнерстве должно осуществляться в соответствии с требованиями Закона о размещении заказов, если эти работы осуществляются для государственных нужд.

В соответствии с ч. 1 ст. 3 Закона о размещении заказов под государственными нуждами понимаются обеспечиваемые за счет средств федерального бюджета или бюджетов субъектов Российской Федерации и внебюджетных источников финансирования потребности Российской Федерации, государственных заказчиков в товарах, работах, услугах, необходимых для осуществления функций и полномочий Российской Федерации, государственных заказчиков (в том числе для реализации федеральных целевых программ), для исполнения международных обязательств Российской Федерации, в том числе для реализации межгосударственных целевых программ, в которых участвует Российская Федерация (далее также - федеральные нужды), либо потребности субъектов Российской Федерации, государственных заказчиков в товарах, работах, услугах, необходимых для осуществления функций и полномочий субъектов Российской Федерации, государственных заказчиков, в том числе для реализации региональных целевых программ (далее также - нужды субъектов

Российской Федерации).

В соответствии с п. 11 ч. 2 ст. 26.3 Федерального закона от 06.10.1999 N 184-ФЗ «Об общих принципах организации законодательных (представительных) и исполнительных органов государственной власти субъектов Российской Федерации» к полномочиям органов государственной власти субъекта Российской Федерации по предметам совместного ведения, осуществляемым данными органами самостоятельно за счет средств бюджета субъекта Российской Федерации (за исключением субвенций из федерального бюджета), относится дорожная деятельность в отношении автомобильных дорог регионального или межмуниципального значения.

Следовательно, потребности обеспечиваемые посредством реализации соглашения о государственно-частном партнерстве в форме договора подряда являются нуждами субъекта РФ – Кировская область.

О том, что обеспечиваемые потребности являются государственными нуждами свидетельствует и представленная Департаментом в материалы дела Бюджетная роспись Департамента на 2012 год и на плановый период 2012 и 2014 годов.

Из указанного документа следует, что в рамках такого вида расходов, как «Областная целевая программа «Развитие транспортной инфраструктуры Кировской области до 2015 года» предусмотрено расходование в 2012 году 681 609 000 рублей на приобретение результатов деятельности частного партнера в рамках исполнения соглашения о государственно-частном партнерстве в целях выполнения работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту и ремонту автомобильных дорог общего пользования. При этом вид работ обозначен как «Оплата работ, услуг». В этом же разделе расходов указаны расходы на возмещение затрат частного партнера в связи с исполнением партнером определяемых в соглашении о партнерстве обязательств, связанных с выполнением работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту и ремонту автомобильных дорог общего пользования. Сумма расходов бюджета составляет 37 279 000 рублей.

Аналогичным образом на плановый период 2013 года Бюджетная роспись содержит расходы в сумме 565 754 000 рублей на оплату работ, услуг в части приобретения результатов деятельности частного партнера, а также в сумме 56 575 000 рублей в части возмещения затрат частного партнера в связи с исполнением частным партнером соглашения о партнерстве.

Анализ указанных выше нормативных актов и фактических обстоятельств свидетельствует о том, что заключение договора подряда (контракта, соглашения) для выполнения работ, являющихся предметом проводимого департаментом конкурса, должно осуществляться в соответствии с требованиями Закона о размещении заказов.

Вместе с тем, из представленных документов следует, что информация о размещении заказа (извещение) на сайте закупок не размещена; ни документация открытого конкурса, ни проект соглашения, ни техническое задание, ни проектная документация ни на сайте закупок, ни где либо еще в сети Интернет не размещена; пунктом 2.2.1 документации предусмотрено требование к участникам о предоставлении справки налогового органа об отсутствии у участника

просроченной задолженности по начисленным налогам, сборам и иным обязательным платежам в бюджеты любого уровня или государственные внебюджетные фонды или платежных документов о погашении задолженности, недопустимое в соответствии с требованиями Закона о размещении заказов; в качестве критерия конкурса предусмотрено наличие у участника собственной или привлекаемой по договору возмездного оказания услуг аккредитованной испытательной лаборатории по определению качества результатов применяемых дорожно-строительных материалов, недопустимое в соответствии с требованиями Закона о размещении заказов; в качестве критерия конкурса предусмотрено наличие опыта выполнения работ методом холодной регенерации, также не соответствующее требованиям закона о размещении заказов; не обеспечены требования размещения на официальном сайте закупок обоснования начальной (максимальной) цены контракта.

Также необходимо отметить, что не соблюдение требований Закона о размещении заказов, в данном случае, приводит к ограничению прав хозяйствующих субъектов, действующих на данном товарном рынке на информирование о проведении торгов, обжалование результатов торгов в порядке, предусмотренном Законом о размещении заказов, не может обеспечить особенности участия субъектов малого и среднего предпринимательства в участии в размещении заказа, установленные ст. 15 Закона о размещении заказов.

Как следует из представленных документов за выдачей конкурсной документации обратился лишь один хозяйствующий субъект. В соответствии с ведомостью выдачи конкурсной документации 13.06.2012 года конкурсная документация была выдана КОГП «Вятавтодор». Также из ведомости следует, что по состоянию на 06.07.2012 года другие участники, а также соискатели отсутствуют.

В соответствии с протоколом заседания конкурсной комиссии по проведению открытого конкурса по отбору частного партнера с целью выполнения дорожных работ на автомобильных дорогах общего пользования Кировской области регионального и межмуниципального значения и искусственных сооружений на них по вскрытию конвертов с конкурсными предложениями на участие в открытом конкурсе от 06.07.2012 года на участие в конкурсе была подана единственная заявка – КОГП «Вятавтодор». В результате вскрытия конвертов с конкурсными предложениями на участие в открытом конкурсе конкурсная комиссия приняла решение допустить к участию в рассмотрении и оценке конкурсных предложений КОГП «Вятавтодор».

В соответствии с протоколом заседания конкурсной комиссии от 09.07.2012 года комиссией принято решение признать конкурс несостоявшимся, определить единственным участником конкурса КОГП «Вятавтодор», соглашение о государственно-частном партнерстве в форме договора подряда заключить с КОГП «Вятавтодор», так как его конкурсное предложение единственное и соответствует требованиям конкурсной документации.

10.07.2012 года между Департаментом дорожного хозяйства и транспорта Кировской области и Кировским областным государственным предприятием «Вятские автомобильные дороги» (КОГП «Вятавтодор») заключено соглашение о государственно-частном партнерстве в форме договора подряда для выполнения дорожных работ на автомобильных дорогах общего пользования Кировской области регионального или межмуниципального значения и искусственных

сооружений на них (регистрационный номер <...> /ГЧП 2012). Соглашение заключено на основании результатов конкурса, оформленных протоколом оценки конкурсных предложений № 6/н от 9.07.2012 года.

В соответствии с соглашением общая стоимость выполнения работ объекта соглашения составляет 633 854 200 рублей и включает в себя: сумму приобретения результатов деятельности частного партнера не более 576 230 200 рублей; сумму субсидии частному партнеру не более 57 624 000 рублей.

В соответствии с п. 2 ч. 1 ст. 15 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ «О защите конкуренции» органам государственной власти субъектов Российской Федерации запрещается принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействие), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции в частности запрещается: необоснованное препятствование осуществлению деятельности хозяйствующими субъектами, в том числе путем установления не предусмотренных законодательством Российской Федерации требований к товарам или к хозяйствующим субъектам.

С учетом обстоятельств дела комиссия Кировского УФАС приходит к выводу о том, что в действиях департамента дорожного хозяйства и транспорта Кировской области в нарушение пункта 2 части 1 статьи 15 Федерального закона «О защите конкуренции», имеется необоснованное препятствование осуществлению деятельности хозяйствующими субъектами на рынке дорожных работ на автомобильных дорогах общего пользования Кировской области регионального и межмуниципального значения и искусственных сооружений на них путем организации и проведения конкурса для целей заключения и исполнения соглашения, предусматривающего расходование средств из бюджета Кировской области на работы, необходимые для обеспечения государственных нужд Кировской области, и заключения по итогам указанного конкурса соглашения, без соблюдения процедур, предусмотренных Федеральным законом от 21.07.2005 г. №94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд», что ограничивает права хозяйствующих субъектов, действующих на данном товарном рынке, на участие в торгах, информирование о торгах, а также обжалование результатов торгов в порядке, предусмотренном Федеральным законом от 21.07.2005 г. №94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд».

Доводы Департамента о том, что по условиям заключаемого соглашения Департамент не оплачивает работы, а именно приобретает результат деятельности партнера отклоняются комиссией как необоснованные.

Из названия соглашения о государственно-частном партнерстве следует, что оно заключено в форме договора подряда.

Из содержания статьи 702 Гражданского кодекса РФ следует, что заказчик принимает результат работ и оплачивает его.

В связи с этим заключенное Департаментом соглашение о государственно-частном партнерстве является договором подряда.

Доводы департамента о том, что положения Закона о размещении заказов не

могут быть приняты во внимание, поскольку его положения регулируют порядок проведения конкурсов на размещение заказов для государственных нужд, обеспечиваемые за счет средств бюджета Кировской области, а в данном случае был проведен конкурс по определению частного партнера с целью выполнения дорожных работ за счет средств партнера, а не за счет средств бюджета, также отклоняется комиссией.

Из текста соглашения о государственно-частном партнерстве следует, что общая стоимость выполнения работ составляет 633 854 200 рублей (пункт 3.1.), обязательства частного партнера считаются выполненными надлежащим образом после подписания сторонами акта о сдаче-приемке выполненных работ (пункт 4.2.), пунктом 3.3. соглашения предусмотрен график расчетов по соглашению, согласно которому частному партнеру оплачивается сумма обязательств в размере 633 854 200 рублей.

В соответствии с ч. 1 ст. 704 ГК РФ если иное не предусмотрено договором подряда, работа выполняется иждивением подрядчика - из его материалов, его силами и средствами.

В связи с этим выполнение работ частным партнером за свой счет и своими средствами и материалами с последующей оплатой заказчиком результата работ после его приемки полностью соответствует понятиям и условиям договора подряда и контракта для выполнения работ для государственных и муниципальных нужд.

Доводы Департамента о том, что в материалах дела отсутствуют документы, доказывающие наличие указанного в соглашении о ГЧП 2012 года объема финансовых средств, позволяющего осуществить размещение государственного заказа, также отклоняются комиссией по итогам исследования Бюджетной росписи на 2012 год и на плановый период 2013 и 2014 годов, представленной департаментом в материалы дела.

Доводы Департамента об отсутствии нарушений антимонопольного законодательства в связи с соответствием его действий нормам закона Кировской области от 04.06.2010 № 529-ЗО «Об участии Кировской области в проектах государственно-частного партнерства» также отклоняются комиссией УФАС по следующим основаниям.

В соответствии со ст. 10 указанного закона формой государственно-частного партнерства может быть, в том числе, договор подряда или государственный контракт с частным партнером, заключаемый в соответствии с долгосрочной целевой программой Кировской области или иным нормативным правовым актом Кировской области, предусматривающий рассрочку платежа в отношении нового строительства и (или) реконструкции, модернизации, ремонта, эксплуатации объектов недвижимого имущества, находящегося в собственности Кировской области (пункт 3).

Закон Кировской области от 04.06.2010 № 529-ЗО не устанавливает иные способы заключения договоров подряда или контрактов для государственных нужд, чем те, которые установлены Законом о размещении заказов, следовательно, заключаемый по итогам размещения государственного заказа договор подряда (государственный контракт) может быть отнесен к одной из форм государственно-

частного партнерства, что не исключает требование о соответствии его и порядка его заключения Закону о размещении заказов.

Ссылки Департамента на положения Постановления Пленума ВАС РФ от 30.06.2008 № 30 комиссия находит необоснованными в виду следующего.

В соответствии с п. 8 Постановления Пленума ФАС РФ от 30.06.2008 года № 30 при рассмотрении дел о признании недействующими или недействительными актов названных органов, о признании незаконными их действий (бездействия) по заявлениям антимонопольного органа, поданным в связи с нарушением [части 1 статьи 15](#) Закона о защите конкуренции, арбитражные суды должны учитывать следующее: если антимонопольным органом доказано, что акты, действия (бездействие) приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, а соответствующим органом не указана конкретная норма **Федерального закона**, разрешившая данному органу принять оспариваемый акт, осуществить действия (бездействие), заявленные требования подлежат удовлетворению.

Департаментом при рассмотрении дела комиссией УФАС не представлено ни одной конкретной нормы ни одного федерального закона, которой были бы разрешены рассматриваемые комиссией действия, наоборот, комиссией Кировского УФАС установлено, что такие федеральные законы отсутствуют.

На основании изложенного и в соответствии со статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-3 статьи 41, статьей 49 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать в действиях Департамента дорожного хозяйства и транспорта Кировской области факт нарушения пункта 2 части 1 статьи 15 Федерального закона «О защите конкуренции», выразившегося в необоснованном препятствовании осуществлению деятельности хозяйствующими субъектами на рынке дорожных работ на автомобильных дорогах общего пользования Кировской области регионального и межмуниципального значения и искусственных сооружений на них путем организации и проведения конкурса для целей заключения и исполнения соглашения, предусматривающего расходование средств из бюджета Кировской области на работы, необходимые для обеспечения государственных нужд Кировской области, и заключения по итогам указанного конкурса соглашения, без соблюдения процедур, предусмотренных Федеральным законом от 21.07.2005 г. №94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд», что ограничивает права хозяйствующих субъектов, действующих на данном товарном рынке, на участие в торгах, информирование о торгах, а также обжалование результатов торгов в порядке, предусмотренном Федеральным законом от 21.07.2005 г. №94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд».

2. Обратиться в суд требованиями о признании недействительным соглашения о государственно-частном партнерстве в форме договора подряда для выполнения дорожных работ на автомобильных дорогах общего пользования Кировской области регионального или межмуниципального значения и искусственных сооружений на них от 10.07.2012 года регистрационный номер <...> /ГЧП 2012.
3. Рассмотреть вопрос о возбуждении дела об административном нарушении.

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