

РЕШЕНИЕ

«02» марта 2011 года
Калуга

Г.

Резолютивная часть решения оглашена «16» февраля 2011 года.
В полном объеме решение изготовлено «02» марта 2011 года.

Комиссия Калужского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: председателя Комиссии – заместителя руководителя Калужского УФАС России <.....>, членов Комиссии - заместителя начальника отдела контроля недобросовестной конкуренции и экономической концентрации Калужского УФАС России <.....>, специалиста-эксперта отдела антимонопольного контроля органов власти и развития конкуренции на товарных и финансовых рынках Калужского УФАС России <.....>,

в присутствии представителей: министерства конкурентной политики и тарифов Калужской области – <.....> (по доверенности от <.....>), <.....> (по доверенности от <.....>); КОГУ «Топливообеспечение» - <.....> (по доверенности от <.....>) , <.....> (по доверенности <.....>); ООО «Ремстроймонтаж» - <.....> (по доверенности <.....>); ЗАО «Калугагазстрой» - <.....> (по доверенности <.....>); министерства строительства и жилищно-коммунального хозяйства Калужской области – <.....> (по доверенности от <.....>),

рассмотрев дело № 02-81/2010 по признакам нарушения КОГУ «Топливообеспечение» и министерством конкурентной политики и тарифов Калужской области части 3 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в ограничение конкуренции между участниками торгов, в том числе путем включения в состав лотов работ и услуг технологически и функционально не связанных с работами и услугами, оказание которых являются предметом торгов, Комиссия

УСТАНОВИЛА:

В адрес Калужского УФАС России поступила жалоба ООО «Ремстроймонтаж» (исх. от 25.10.2010 № 89) на действия уполномоченного органа – министерство конкурентной политики Калужской области и государственного заказчика – КОГУ «Топливообеспечение».

Первоначально указанная жалоба была рассмотрена Калужским УФАС России в рамках Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» и признана необоснованной, однако в связи с тем, что в жалобе указывалось также на нарушение антимонопольного законодательства, действия министерства конкурентной политики Калужской области и КОГУ «Топливообеспечение» были рассмотрены на предмет соответствия Федеральному закону от

26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

В связи, с чем Калужским УФАС России на основании Приказа от 30.11.2010 № 274 возбуждено дело № 02-81/2010 по признакам нарушения КОГУ «Топливообеспечение» статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в ограничение конкуренции между участниками торгов путем включения в состав лотов работ и услуг технологически и функционально не связанных с работами и услугами, оказание которых являются предметом торгов.

В ходе рассмотрения дела № 02-81/2010 Комиссией Калужского УФАС России на основании определения от 28.01.2011 (исх № 228/02) министерство конкурентной политики и тарифов Калужской области привлечено к участию в деле № 02-81/2010 в качестве ответчика.

Основанием для привлечения министерства конкурентной политики и тарифов Калужской области в качестве ответчика по данному делу послужило то, что документация об аукционах утверждается уполномоченным органом – министерством конкурентной политики и тарифов Калужской области.

В соответствии с положением о министерстве конкурентной политики и тарифов Калужской области (утв. Постановлением Правительства Калужской области от 04.04.2007 г. № 88) министерство конкурентной политики и тарифов Калужской области несет ответственность вместе с заказчиком за последствия, наступившие в результате нарушения правил проведения торгов.

Полно и всесторонне исследовав обстоятельства и материалы дела, оценив их в соответствии с действующем законодательством, а также заслушав лиц участвующих в рассмотрении дела № 02-81/2010, Комиссия Калужского УФАС России приходит к следующему.

15 октября 2010 года на официальной сайте Калужской области (www.tender.admoblkaluga.ru) опубликовано извещение № 494/2010а о размещении заказа, в форме открытого аукциона, предметом которого является выполнение работ по 2 лотам, а именно:

> лот № 1- выполнение работ по строительству, в том числе выполнение проектно-изыскательских работ объектов, включенных в областную целевую программу «Расширение сети газопроводов и строительство объектов газификации на территории Калужской области на 2007-2016 годы (Газификация Калужской области на 2007-2016 годы) в том числе по подпрограмме « Преодоление последствий аварий на Чернобыльской АЭС на территории Калужской области до 2010 года» (далее – Лот № 1);

> лот № 2- выполнение полного комплекса работ по строительству объектов, включенных в областную целевую программу «Расширение сети газопроводов и строительство объектов газификации на территории Калужской области на 2007-2016 годы (Газификация Калужской области на 2007-2016 годы) в том числе по подпрограмме «Преодоление последствий аварий на Чернобыльской АЭС на территории Калужской области до 2010 года» (далее – Лот № 2).

В рамках лота № 1 необходимо выполнить работы по следующим объектам:

		Стоимость		
--	--	-----------	--	--

Наименование объекта		Протяженность сетей, км/мощность кВт	работ по строит. и вводу в экспл. объекта, тыс.рублей	Лимит финансирования на 2010 год, тыс.рублей	Срок выполнения работ
Межпоселковый газопровод д.Шиглево- д.Абрамовская Слобода-д.Бобровники- д.Коростелево -д.Шувалово с отводом на д.Гордеево и д.Ищеино Боровоского района (в т.ч.ПИР)Калужской области	далее по тексту – объект № 2 Лота № 1	16,0	-	4200,000	2 квартал 2011
Газификация здания пожарного депо ПЧ-47 по охране пожарной безопасности Козельского района Калужской области	далее по тексту – объект № 2 Лота № 1	100	-	2342,15256	Декабрь 2010
Газификация здания пожарного депо ПЧ-28 "ГУ- 7 ОФПС" п.Бетлица Куйбышевского района Калужской области	далее по тексту – объект № 3 Лота № 1	100	-	2344,07256	Декабрь 2010
Газификация здания пожарного депо ПЧ-40 "ГУ -7 ОФПС" по охране пожарной безопасности г.Киров Кировского района Калужской области	далее по тексту – объект № 4 Лота № 1	100	-	2346,55656	Декабрь 2010
Итого по лоту №1		16,0 км /300 кВт		11232,782	

В рамках лота № 2 необходимо было выполнить работы по следующим объектам:

№ п/п	Наименование объекта	Протяженность сетей, км/мощность кВт	Начальная (максимальная) цена контракта тыс.руб.	Лимит финансирования на 2010 год, тыс.рублей	Срок ввода объекта в эксплуатацию
Боровский район					
1	Уличные газовые сети в д.Кривское Боровского района	1,111	1449,538	1477,100	Декабрь 2010
Дзержинский район					
1	Газификация улицы Сельская в д.Кожухово Дзержинский район	0,7635	1167,989	30,000	2 квартал 2011
2	Уличный газопровод ул.1 Мая г.Кондрово	0,352	1270,494	400,000	2 квартал 2011
3	Уличный газопровод ул.Вокзальная г.Кондрово	1,236	2923,172	600,000	2 квартал 2011
Жуковский район					
1	Газоснабжение д.Нара Жуковского района	2,8	4000,492	30,000	1 квартал 2011
2	Газоснабжение д.Никольские хутора Жуковского района	2,5	6289,607	30,000	1 квартал 2011
Жиздринский район					
1	Межпоселковый газопровод д.Коренево-д.Орля- д.Яровщина Жиздринского района Калужской области	8,550	12016,31006	12016,31006	Декабрь 2010

2	Уличные газовые сети в д.Каменка Жиздринского района	0,326	1695,39094	1695,39094	Декабрь 2010
3	Уличные газовые сети д.Судимир Жиздринского района	1,792	1756,54138	1756,54138	Декабрь 2010
4	Уличные газовые сети ж.д. ст. Судимир Жиздринского района	2,041	3384,99708	3384,99708	Декабрь 2010
5	Газификация д.Гололобовка Жиздринского района	1,400	1438,819	1438,819	Декабрь 2010
6	Газификация д.Митинка Жиздринского района	1,300	2127,40792	2127,40792	Декабрь 2010
Износковский район					
1	Распределительные газовые сети по пер.Мирный в п.Мятлево Износковского района Калужской области	0,1655	221,510	250,000	Декабрь 2010
2	Газификация ул.Шоссейная,ул.Московская п.Мятлево Износковского района	4,2975	10257,416	1750,000	2 квартал 2011
Городской округ " Город Калуга"					
1	Распределительные газопроводы д.Петрово г.Калуга	1,718	1933,908	1970,700	Декабрь 2010
2	Распределительные газопроводы д.Жерело г.Калуга	6,3	8559,942	30,000	Декабрь 2010
3	Распределительные газопроводы д.Ильинка г.Калуга	4,2	7615,344	7760,000	Декабрь 2010
4	д.Пучково, д.Тинино котельная школы г.Калуга	100	7202,926	6000,000	Декабрь 2010
5	г.Калуга,газоснабжение д.Рождествено Калужской области	10,50	30242,275	30,000	3 квартал 2011
Куйбышевский район					
1	Котельная школы п.Бетлица Куйбышевского района	400	9287,013	7500,000	1 квартал 2011
2	Газопровод среднего давления к школе п.Бетлица Куйбышевского района	0,6	1537,316	30,000	1 квартал 2011
3	Строительство ГРПШ п.Бетлица и газопровода низкого давления к жилому дому	0,123	562,99568	562,99568	Декабрь 2010
4	Котельная школы-интерната п.Бетлица Куйбышевского района Калужской области	750	14256,82197	14256,82197	Декабрь 2010
5	Котельная для больничного комплекса,СЭС в п.Бетлица Куйбышевского района Калужской области	1200	15451,05337	15451,05337	Декабрь 2010
Козельский район					
1	Котельная больницы с.Подборки Козельского района Калужской области	300	12333,27833	12333,27833	Декабрь 2010
Кировский район					
1	Газификация д.Кузнецы Кировского района Калужской области	2,287	2607,76294	2607,76294	Декабрь 2010
2	Газификация п.Шубартовка Кировского района Калужской области	5,408	6543,16379	6543,16379	Декабрь 2010

	Людиновский район				
1	Газопровод распределительный д.Слободка Людиновского района	1,698	1364,51728	1364,51728	Декабрь 2010
2	Газопровод межпоселковый к д.Вербежичи-д.Березовка-д.Савино-д.Слободка-д.Кретовка-д.Буда Людиновского района	12,059	17899,48593	17899,48593	Декабрь 2010
3	Распределительные газовые сети д.Голосиловка ул.Лесная Людиновского района	2,200	1722,69214	1722,69214	Декабрь 2010
	Мещовский район				
1	Газификация п.Щебзавод Мещовского района	2,092	3654,53282	3654,53282	Декабрь 2010
	Спас-Деменский район				
1	Распределительные газовые сети г.Спас-Деменск Спас-Деменского района (4-я очередь)	5,290	8737,553	2000,000	3 квартал 2011
	Тарусский район				
1	Распределительные газовые сети ул.Садовая с.Роцца Тарусского района	1,050	2649,543	30,000	1 квартал 2011
	Ульяновский район				
1	Газопроводы распределительные в д.Ефимцево Ульяновского района	4,155	8625,90702	8625,90702	Декабрь 2010
2	Газопровод высокого давления д.Жильково-д.Ефимцево Ульяновского района	6,595	22350,79540	22350,79540	Декабрь 2010
3	Газопровод высокого давления д.Жильково-д.Ефимцево Ульяновского района Калужской области (вторая очередь)	2,733	7681,18812	7681,18812	Декабрь 2010
4	Газификация д.Никитское	0,298	353,03673	353,03673	Декабрь 2010
5	Газопроводы уличные в с.Дудоровский Ульяновского района Калужской области	1,600	1679,73349	1679,73349	Декабрь 2010
6	Модульная газовая котельная в с.Ульяново мощностью 3,5 МВт	3500	15956,81506	15956,81506	Декабрь 2010
	Хвастовичский район				
1	Котельная школы с.Воткино Хвастовичского района	126	6395,97836	6395,97836	Декабрь 2010
2	Газопровод межпоселковый с.Подбужье-д.Воткино и распределительные газовые сети с.Воткино Хвастовичского района Калужской области	15,100	13881,33334	13881,33334	Декабрь 2010
	Ферзиковский район				
1	Газоснабжение д.Володарское Ферзиковского района	1,4155	2856,924	750,000	2 квартал 2011
	ИТОГО ЛОТ №2	116,056 км / 6376 кВт	283943,5202	206408,358	

Начальная (максимальная) цена контракта по лоту № 1 составила

57688602.68 рублей (пятьдесят семь миллионов шестьсот восемьдесят восемь тысяч шестьсот два рубля 68 копеек), по лоту № 2 - 283943520.20 руб. (двести восемьдесят три миллиона девятьсот сорок три тысячи пятьсот двадцать рублей 20 копеек).

Согласно протоколу рассмотрения заявок на участие в аукционе от 23.11.2010 № 494/2010а-1 открытый аукцион по лотам №1,2 признан несостоявшимся, так как была подана одна заявка на участие в аукционе.

На основании названного протокола между КОГУ «Топливообеспечение» и ЗАО «Калугагазстрой» заключены государственные контракты № 19/10 от 07.12.2010 и № 20/10 от 07.12.2010.

В соответствии с частью 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» при проведении торгов запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

В силу части 3 статьи 17 указанного Закона наряду с установленными частью 1 настоящей статьи запретами при проведении торгов на размещение заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд запрещается ограничение конкуренции между участниками торгов путем включения в состав лотов продукции (товаров, работ, услуг), технологически и функционально не связанной с товарами, работами, услугами, поставка, выполнение, оказание которых являются предметом торгов.

Так из смысла частей 1, 3 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» следует, при проведении торгов запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе запрещается объединение в один лот продукции (товаров, работ, услуг) функционально и технологически не взаимосвязанными с товарами, работами, услугами, поставка, выполнение, оказание которых являются предметом торгов.

1. Работы и объекты, объединенные в лоте № 1, не являются технологически и функционально связанными по следующим основаниям.

Предмет лота № 1 определен как «выполнение работ по строительству, **в том числе выполнение проектно-изыскательских работ**», кроме того в соответствии с аукционной документацией, а равно с пунктом 1.2 государственного контракта Государственный заказчик поручает, а Подрядчик принимает на себя обязательства по выполнению своими силами и средствами **изыскательских работ, проектирования и строительства объектов**.

То есть в рамках одного лота и государственного контракта Подрядчику необходимо, по 4 объектам, выполнить следующие виды работ:

- проектно-изыскательские работы (далее – ПИР);
- строительно-монтажные работы (далее – СМР).

ПИР и СМР не являются одним видом работ, как и не являются технологически и функционально взаимосвязанными видами работ, а объединение в один лот ПИР и СМР значительно сужает круг потенциальных

участников в рассматриваемом аукционе, что подтверждается следующим.

Статья 758 Гражданского кодекса Российской Федерации предусматривает, что в рамках договора подряда на выполнение проектных и изыскательских работ подрядчик (проектировщик, изыскатель) обязуется по заданию заказчика разработать техническую документацию и (или) выполнить изыскательские работы, а заказчик обязуется принять и оплатить их результат.

Под строительно-монтажными работами понимаются работы по возведению новых объектов, зданий и установке в них оборудования.

Из определений ПИР и СМР и самого существа данных работ следует, что это разные виды работ, хоть и осуществляемые последовательно, но функционально не взаимосвязанные.

Установление факта технологической и функциональной взаимосвязанности можно произвести на основании общероссийского классификатора видов экономической деятельности, продукции и услуг ОК 004-93 (ОКДП) (утв. постановлением Госстандарта России от 6 августа 1993 г. № 17) для работ в рамках лота № 1 предусмотрены следующие ОКДП:

- 4560531 проектно-изыскательские работы (в том числе для строительства будущих лет);
- 9440333 услуги газификации - установка газовых приборов;
- 4527384 сеть газовая распределительная.

Однако, Государственным заказчиком в аукционной документации указан ОКДП 4520519 (строительство «под ключ» производственных зданий и сооружений прочих).

Понятие строительство «под ключ» дано в Постановлении Росстата от 01.02.2006 № 5 «Об утверждении Порядка заполнения и представления формы федерального государственного статистического наблюдения № 8-ВЭС (услуги) «Сведения об экспорте (импорте) услуг во внешнеэкономической деятельности» из которого следует, что к данной категории услуг относятся текущий и капитальный ремонт, реконструкция, строительство (под ключ) любых зданий и сооружений, строительство (под ключ) инженерных сооружений, автомагистралей, улиц, шоссейных и железных дорог, мостов, туннелей, магистральных трубопроводов, линий связи и прочих хозяйственных сооружений и объектов инфраструктуры.

А также установлено, что к строительным услугам «под ключ» **не относятся: проектно-изыскательские работы**, предоставление строительных технологий, обучение специалистов и прочее.

Включение в лот № 1 СМР и ПИР противоречит не только действующему законодательству, но и противоречит ОКДП указанному самим заказчиком.

Кроме того, статьи 48, 52 Градостроительного кодекса устанавливают, что и для выполнения ПИР и СМР необходимы выданные саморегулируемой организацией свидетельства о допуске к работам по организации подготовки проектной документации и соответственно свидетельство о допуске к работам по организации строительства.

ПИР и СМР являются различными, специализированными видами работ, требует наличие специалистов и получения разных свидетельств,

выдаваемых строительными СРО разрешающих выполнения данных работ, объединение их в один лот не обоснованно с точки зрения действующего законодательства.

Ни Градостроительным кодексом, ни иными законами Российской Федерации не предусмотрена обязанность организаций в получении свидетельств и на ПИР, и на СМР следовательно, хоть эти работы и должны осуществляться последовательно, но выполняются они в большинстве случаев разными организациями.

Следовательно, данные действия Ответчиков, по объединению в один лот ПИР и СМР, привели к значительному сокращению числа хозяйствующих субъектов (потенциальных участников аукциона) имеющих возможность участвовать в аукционе в случае деления работ по ПИР и СМР на разные лоты, чем было исключено соперничество хозяйствующих субъектов (потенциальных участников аукциона) за право заключить государственный контракт на выполнение работ по объектам, включенным в лот № 1.

На основании вышеизложенного Комиссия Калужского УФАС России приходит к выводу, что объединив в одном лоте ПИР и СМР, Ответчиками нарушены требования частей 1, 3 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

2. Укрупнение лота № 2, путем включения в него функционально и технологически не взаимосвязанных работ и объектов, не соответствует требованиям антимонопольного законодательства по следующим основаниям.

В рамках лота № 2 необходимо работы выполнить по 42 объектам.. Объекты, указанные в лотах территориально располагаются в разных муниципальных районах, а именно МР «Боровский район», МР «Козельский район», МР «Город Киров и Кировский район», МР «Куйбышевский район» и иных муниципальных районах Калужской области.

Выполнение работ по строительству газопроводов и котельных являются узкоспециализированными видами работ, для выполнения которых требуется наличие специальной техники и квалифицированного персонала, а сформированные Ответчиками лоты требуют от потенциальных участников аукциона большого объема технических, кадровых и иных ресурсов, что препятствует доступу на данный товарный рынок хозяйствующим субъектам не имеющих технической возможности выполнять работы по объектам в разных муниципальных образованиях, что значительно сокращает круг потенциальных участников аукциона.

Кроме того, объединение в один лот большого количества объектов по которым необходимо выполнить работы приводит к искусственному укрупнению максимальной (начальной) цены лота, что оказывает отрицательное влияние на конкурентную среду на определенном товарном рынке. Указанное влечет вытеснение хозяйствующих субъектов, не обладающих большими свободными финансовыми средствами способных выполнить требование об обеспечении исполнения контракта и заявки.

Так, по рассматриваемому аукциону сумма обеспечения заявки составляла 5 % от начальной (максимальной) цены контракта (лота), т.е. по

лоту № 1 сумма обеспечения заявки составила около 2 884 430,134 руб., по лоту № 2 - около 14 197 176,01 руб.

В целях установления наличия (отсутствия) признаков ограничения конкуренции Калужским УФАС России в адрес ряда хозяйствующих субъектов, осуществляющих строительство газопроводов на территории Калужской области, направлена анкета (исх. от 04.02.2011 № 263/02).

6 (шесть) организаций сообщило, что не принимали участие в аукционах, предметом которых является выполнение работ по строительству газопроводов на территории Калужской области, проводимых в рамках областной целевой программы «Расширение сети газопроводов и строительство объектов газификации на территории Калужской области на 2007-2016 годы (Газификация Калужской области на 2007-2016 годы) в том числе по подпрограмме «Преодоление последствий аварий на Чернобыльской АЭС на территории Калужской области до 2010 года», в связи с тем, что не имеют возможности участвовать в указанных аукционах, т.к. не могут обеспечить заявку (5 % от стоимости государственного контракта).

В соответствии с пунктом 17 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» к признакам ограничения конкуренции относится в том числе, 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.

По результатам анализа ответов, представленных организациями осуществляющими строительство газопроводов на территории Калужской области, Комиссия приходит к выводу, что искусственное укрупнение лотов и как следствие укрупнение цены аукциона привело к ограничению конкуренции т.к. существенно сузило круг потенциальных участников аукциона, что противоречит требованиям части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», которой установлено, что при проведении торгов запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Также, в рамках рассмотрения дела № 02-81/2010 Комиссией Калужского УФАС России проведен анализ аукционов, предметом которых является строительство газопроводов, проводимых в Тульской, Орловской и Курской областях.

Из которого следует, что при проведении аукциона, предметом которого является строительство газопроводов и (или) котельных заказчиком каждый объект по которому необходимо выполнить работы выделяется в отдельный лот, и как правило в данных аукционах участвует от 6 до 14 участников.

Снижение начальной (максимальной цены контракта) по аукционам, проводимым в Тульской, Орловской и Курской областях, составляет от 0,5 до 55,5 %.

Указанные обстоятельства, свидетельствуют о том, что выделение объектов, по которым необходимо выполнить работы, в отдельные лоты,

создает благоприятную конкурентную среду и дает возможность хозяйствующим субъектам для соперничества за право заключить государственный контракт на выполнение строительных работ.

Однако, на территории Калужской области за период с 2009 года по 2010 год в рамках областной целевой программы «Расширение сети газопроводов и строительство объектов газификации на территории Калужской области на 2007-2016 годы (Газификация Калужской области на 2007-2016 годы) в том числе по подпрограмме «Преодоление последствий аварий на Чернобыльской АЭС на территории Калужской области до 2010 года» КОГУ «Топливообеспечение» было проведено 4 открытых аукциона (№ 92/2010а; № 596/2009а; № 157/2009а; № 494/2010а-1) во всех случаях в один лот объединялось большое количество объектов, работы по которым необходимо выполнить, в результате чего в аукционах участвовало не более 3 хозяйствующих субъектов и победителем во всех случаях признавалось ЗАО «Калугагазстрой» (снижение начальной (максимальной) цены контракта) составляло не более 1 %).

Указанные обстоятельства подтверждают вывод Комиссии Калужского УФАС России о том, что объединение в один лот большого объема работ существенно сужают круг потенциальных участников аукциона и приводят к ограничению конкуренции между участниками проводимых аукционов.

Кроме того, государственными контрактами предусмотрено право привлечения Подрядчиком субподрядных организаций, на основании чего ЗАО «Калугагазстрой» на 11 объектов, строительство которых необходимо было выполнить в декабре 2010 года, было заключено 4 договора субподряда, а также 3 (три) договора на выполнение ПСД на газификацию объектов в рамках лота № 1, работы по которым также необходимо было выполнить в декабре 2010 года.

Также, конкурсной документацией, а равно заключенным государственным контрактом предусмотрены разные сроки выполнения работ по объектам, включенным в лот № 1, а именно по 3 объектам (объекты № 2, 3, 4 Лота № 1) работы необходимо выполнить в срок до 31 декабря 2010, а по объекту № 1 Лота № 1 – 2 квартал 2011 года.

Работы по объектам, включенным во 2й лот аукциона, также должны быть выполнены в разные сроки, а именно: в период с декабря 2010 года по 3 квартал 2011 года.

Указанные обстоятельства, подтверждают факт, что строительство и ввод в эксплуатацию каждого из объектов не завит от строительства и ввода в эксплуатацию другого объекта. Строительство каждого из объектов не обусловлено строительством другого объекта, их строительство осуществляется, не зависимо друг от друга, что подтверждает возможность заключения отдельного государственного контракта на каждый объект. Указанное не отрицалось представителями КОГУ «Топливообеспечение» при рассмотрении дела № 02-81/2010.

На основании изложенных обстоятельств, Комиссия Калужского УФАС России приходит к выводу о нарушении Ответчиками по делу № 02-81/2010 частей 1, 3 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите

конкуренции».

При рассмотрении дела № 02-81/2010 министерство конкурентной политики и тарифов Калужской области изложена позиция, согласно которой объекты, объединенные в лоты в соответствии с частью 6.1 статьи 10 и частью 9 статьи 65 Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» являются одноименными.

Кроме того, министерство конкурентной политики и тарифов Калужской области указывает на то, что конкурсная документация разработана в соответствии с областной целевой программой «Расширение сети газопроводов и строительство объектов газификации на территории Калужской области на 2007-2016 годы (Газификация Калужской области на 2007-2016 годы) в том числе по подпрограмме «Преодоление последствий аварий на Чернобыльской АЭС на территории Калужской области до 2010 года», что позволяет объединять объекты в лоты.

Также министерство конкурентной политики и тарифов Калужской области в обосновании своей позиции указывает на то, что все газопроводы, включенные в состав аукционной документации, не являются локальными, а подсоединяются к единой газораспределительной сети Калужской области, в связи, с чем министерство конкурентной политики и тарифов Калужской области считает, что в действиях государственного заказчика и уполномоченного органа отсутствуют признаки нарушения статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Согласно позиции КОГУ «Топливообеспечение» в силу 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» при размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг путем проведения торгов могут выделяться лоты, в отношении которых в извещении о проведении конкурса или аукциона, в конкурсной документации, документации об аукционе отдельно указываются предмет, начальная (максимальная) цена, сроки и иные условия поставки товаров, выполнения работ или оказания услуг в силу указанной нормы закона КОГУ «Топливообеспечение» считает, что в их действиях отсутствуют признаки нарушений антимонопольного законодательства.

Давая оценку доводам Ответчиков, Комиссия Калужского УФАС России пришла к следующему.

Объекты объединенные в лотах не являются одноименными объектами, так например в лоте № 2 по объекту «Распределительные газопроводы д. Петрово г.Калуга» необходимо построить - газопровод низкого давления, а по объекту «Газификация д.Рождественно г.Калуга» - газопровод высокого давления.

Согласно СНиП 42-01-2002 «Газораспределительные системы» по рабочему давлению транспортируемого газа газопроводы подразделяются на газопроводы высокого давления I и II категорий, среднего давления и

низкого давления. При этом для строительства каждого из газопроводов установлены отдельные требования, эксплуатационные характеристики газопроводов всегда индивидуальны. Нельзя заменить один газопровод другим, в связи, с чем в данном случае не представляется возможным отнесения их к одноименным объектам.

Законом Калужской области от 1 октября 2007 г. № 344-ОЗ утверждена областная целевая программа «Расширение сети газопроводов и строительство объектов газификации на территории Калужской области на 2007-2016 годы». Данной программой определены цели, механизм реализации областной целевой программы, источники финансирования, и иное, но вместе с тем в Программе отсутствуют положения, которые позволяли бы делать выводы о возможности объединять в один лот все объекты, по которым необходимо выполнить работы.

Также, при рассмотрении дела № 02-81/2010 представителем КОГУ «Топливообеспечение» было сообщено, что разработка проектно-сметной документации осуществляется отдельно к каждому объекту, что подтверждает тот факт, что объекты не являются технологически и функционального взаимосвязанными.

В связи с чем доводы министерства конкурентной политики и тарифов Калужской области об одноименности объектов, а также об их функциональной и технологической взаимосвязи не соответствует действующему законодательству и фактическим обстоятельствам дела, установленным Комиссией Калужского УФАС России.

Исходя из содержания 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», решение о выделении лотов при проведении размещения заказа для государственных и муниципальных нужд является правом заказчика, но вместе с тем при проведении аукциона важно не только обеспечить соблюдение процедуры организации и проведения аукциона, но и гарантировать наличие условий для существования конкурентной среды и соблюдения запретов, установленных антимонопольным законодательством.

В связи с тем, что на момент вынесения решения работы по 33 объектам были завершены Комиссия Калужского УФАС России приходит к выводу об отсутствии оснований для обращения в суд с требованием о расторжении заключенных по результатам данного аукциона государственных контрактов.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1- 4 статьи 41, статьей 49, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать факт нарушения министерством конкурентной политики и тарифов Калужской области частей 1, 3 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в совершении

действий направленных на ограничение конкуренции между участниками торгов путем разработки и утверждения документации об аукционе (№ 494/2010а) ограничивающей круг участников торгов, а также включающей в состав лотов работы и услуги технологически и функционально не связанные с работами и услугами, оказание которых являются предметом торгов.

2. Признать факт нарушения КОГУ «Топливообеспечение» частей 1, 3 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в совершении действий направленных на ограничение конкуренции между участниками торгов путем разработки и согласования документации об аукционе (№ 494/2010а) ограничивающей круг участников торгов, а также включающей в состав лотов работы и услуги технологически и функционально не связанные с работами и услугами, оказание которых являются предметом торгов.

3. Выдать в отношении министерства конкурентной политики и тарифов Калужской области предписание о совершении действий направленных на обеспечение конкуренции путем недопущения разработки и утверждения документации об аукционах ограничивающей круг участников торгов, а также включающей в состав лотов работы и услуги технологически и функционально не связанные с работами и услугами, оказание которых являются предметом торгов, проводимых в рамках областной целевой программы «Расширение сети газопроводов и строительство объектов газификации на территории Калужской области на 2007-2016 годы (Газификация Калужской области на 2007-2016 годы) в том числе по подпрограмме « Преодоление последствий аварий на Чернобыльской АЭС на территории Калужской области до 2010 года».

4. Выдать в отношении КОГУ «Топливообеспечение» предписание о совершении действий направленных на обеспечение конкуренции путем недопущения разработки и согласования документации об аукционах, ограничивающей круг участников торгов, а также включающей в состав лотов работы и услуги технологически и функционально не связанные с работами и услугами, оказание которых являются предметом торгов, проводимых в рамках областной целевой программы «Расширение сети газопроводов и строительство объектов газификации на территории Калужской области на 2007-2016 годы (Газификация Калужской области на 2007-2016 годы) в том числе по подпрограмме « Преодоление последствий аварий на Чернобыльской АЭС на территории Калужской области до 2010 года».

Председатель _____ <.....>

Комиссии _____ <.....>

_____ <.....>

Члены

Комиссии: _____

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

ПРЕДПИСАНИЕ № 1

«02» марта 2011 г.

г. Калуга

Комиссия Калужского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: председателя Комиссии – заместителя руководителя Калужского УФАС России <.....>, заместителя начальника отдела контроля недобросовестной конкуренции и экономической концентрации Калужского УФАС России <.....>, специалиста-эксперта отдела антимонопольного контроля органов власти и развития конкуренции на товарных и финансовых рынках Калужского УФАС России <.....>,

руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50, Федерального закона от 26.07.2006 «О защите конкуренции» на основании своего решения от «02» марта 2011 года по делу № 02-81/2010 о нарушении КОГУ «Топливообеспечение» и министерством конкурентной политики и тарифов Калужской области частей 1, 3 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в ограничении конкуренции между участниками торгов, в том числе путем включения в состав лотов работ и услуг технологически и функционально не связанных с работами и услугами, оказание которых являются предметом торгов,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

Министерству конкурентной политики и тарифов Калужской области в срок до «23» марта 2011 года прекратить нарушение частей 1, 3 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в совершении действий направленных на ограничение конкуренции между участниками торгов путем разработки и утверждения документации об аукционе (№ 494/2010а) ограничивающей круг участников торгов, а также включающей в состав лотов работы и услуги технологически и функционально не связанные с работами и услугами, оказание которых являются предметом торгов,

а именно: совершить действия направленные на обеспечение конкуренции, путем недопущения разработки и утверждения документации об аукционах, ограничивающей круг участников торгов, а также включающей в состав лотов работы и услуги технологически и функционально не связанные с работами и услугами, оказание которых

являются предметом торгов, проводимых в рамках областной целевой программы «Расширение сети газопроводов и строительство объектов газификации на территории Калужской области на 2007-2016 годы (Газификация Калужской области на 2007-2016 годы) в том числе по подпрограмме «Преодоление последствий аварий на Чернобыльской АЭС на территории Калужской области до 2010 года».

В целях исполнения настоящего предписания министерству конкурентной политики и тарифов Калужской области необходимо предоставлять в адрес Калужского УФАС России до 31 декабря 2011 года утвержденную документацию о всех аукционах проводимых в рамках областной целевой программы «Расширение сети газопроводов и строительство объектов газификации на территории Калужской области на 2007-2016 годы (Газификация Калужской области на 2007-2016 годы) в том числе по подпрограмме «Преодоление последствий аварий на Чернобыльской АЭС на территории Калужской области до 2010 года».

О выполнении настоящего Предписания сообщить в антимонопольный орган не позднее пяти дней со дня его выполнения.

Председатель Комиссии _____ <.....>

Члены Комиссии: _____ <.....>

_____ <.....>

Предписание может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его выдачи.

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

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

ПРЕДПИСАНИЕ № 2

«02» марта 2011 г.

г. Калуга

Комиссия Калужского УФАС России по рассмотрению дела о

нарушении антимонопольного законодательства в составе: председателя Комиссии – заместителя руководителя Калужского УФАС России <.....>, заместителя начальника отдела контроля недобросовестной конкуренции и экономической концентрации Калужского УФАС России <.....>, специалиста-эксперта отдела антимонопольного контроля органов власти и развития конкуренции на товарных и финансовых рынках Калужского УФАС России <.....>.

руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50, Федерального закона от 26.07.2006 «О защите конкуренции» на основании своего решения от «02» марта 2011 года по делу № 02-81/2010 о нарушении КОГУ «Топливообеспечение» и министерством конкурентной политики и тарифов Калужской области частей 1, 3 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в ограничении конкуренции между участниками торгов, в том числе путем включения в состав лотов работ и услуг технологически и функционально не связанных с работами и услугами, оказание которых являются предметом торгов,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

КОГУ «Топливообеспечение» **в срок до «23» марта 2011 года** прекратить нарушение частей 1, 3 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в совершении действий направленных на ограничение конкуренции между участниками торгов путем разработки и согласования документации об аукционе (№ 494/2010а) ограничивающей круг участников торгов, а также включающей в состав лотов работы и услуги технологически и функционально не связанные с работами и услугами, оказание которых являются предметом торгов,

а именно: совершить действия направленные на обеспечение конкуренции, путем недопущения разработки и согласования документации об аукционах, ограничивающей круг участников торгов, а также включающей в состав лотов работы и услуги технологически и функционально не связанные с работами и услугами, оказание которых являются предметом торгов, проводимых в рамках областной целевой программы «Расширение сети газопроводов и строительство объектов газификации на территории Калужской области на 2007-2016 годы (Газификация Калужской области на 2007-2016 годы) в том числе по подпрограмме «Преодоление последствий аварий на Чернобыльской АЭС на территории Калужской области до 2010 года».

В целях исполнения настоящего предписания КОГУ «Топливообеспечение» необходимо предоставлять в адрес Калужского УФАС России до 31 декабря 2011 года согласованную документацию о всех аукционах проводимых в рамках областной целевой программы «Расширение сети газопроводов и строительство объектов газификации на территории Калужской области на 2007-2016 годы (Газификация Калужской области на 2007-2016 годы) в том числе по подпрограмме «Преодоление последствий аварий на

Чернобыльской АЭС на территории Калужской области до 2010 года».

О выполнении настоящего Предписания сообщить в антимонопольный орган не позднее пяти дней со дня его выполнения.

Председатель Комиссии _____ <.....>

Члены Комиссии: _____ <.....>

_____ <.....>

Предписание может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его выдачи.

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

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