РЕШЕНИЕ

г. Благовещенск

Резолютивная часть решения оглашена «16» января 2020 года

В полном объеме решение изготовлено «28» января 2020 года

Комиссия Амурского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) в составе:

<…>, <…>, <…>, <…>, <…>,

рассмотрев дело № 028/01/16-288/2019 по признакам нарушения МБОУ Николаевская средняя общеобразовательная школа Тамбовского района (далее – МБОУ «Николаевская СОШ») (ИНН/ОГРН 2827006517/1022801199926), а также ООО «РемСтройМастер» (ИНН/ОГРН 2827008930/1112827000263), пункта 4 статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон «О защите конкуренции»), выраженного в заключении последовательно в ограниченный промежуток времени в период с 17.07.2018 по 23.07.2018 договоров от 17.07.2018 № 022, от 18.07.2018 № 021, от 19.07.2018 № 023, от 19.07.2018 № 0233, от 20.07.2018 № 0211, от 23.07.2018 № 024, имеющих фактически единый предмет закупок «Капитальный ремонт спортивного зала МБОУ Николаевская СОШ», определенный проектно-сметной документацией и предусматривающий выполнение отдельных работ, отвечающих признакам однородности по группировке «43» Общероссийскому классификатору продукции по видам экономической деятельности ОК 034-2014 (КПЕС 2008), направленных на ограничение доступа на соответствующий товарный рынок иным хозяйствующим субъектам, осуществляющим деятельность на товарном рынке строительных (ремонтных) работ, в присутствии представителей заявителя - <…>; представителя ответчика - МБОУ «Николаевская СОШ» - <…>; в отсутствие представителей ответчика - ООО «РемСтройМастер» (ходатайство о рассмотрении дела без его участия), лица, располагающего сведениями о рассматриваемых комиссией обстоятельствах - ООО «Промстройпроект 28»,

УСТАНОВИЛА:

В Амурское УФАС России поступило заявление Контрольно-счетной палаты Амурской области по факту заключения МБОУ «Николаевская СОШ» без проведения конкурентной процедуры отбора исполнителя 6 договоров с единственным подрядчиком – ООО «РемСтройМастер» на общестроительные работы, которые согласно сводному сметному расчету по объекту «Капитальный ремонт спортивного зала МБОУ Николаевская СОШ» предусмотрены единой локальной сметой.

По результатам рассмотрения заявления приказом Амурского УФАС России от 11.11.2019 № 199 (в редакции приказа от 10.12.2019 № 209/1) в отношении МБОУ «Николаевская СОШ» и ООО «РемСтройМастер» возбуждено дело о нарушении антимонопольного законодательства № 028/01/16-288/2019 по признакам нарушения пункта 4 статьи 16 Закона «О защите конкуренции». Определением от 12.11.2019 рассмотрение дела назначено на 10.12.2019 в 10 часов 00 минут. Определением от 10.12.2020 рассмотрение дела отложено на 16.01.2020 в 09 часов

00 минут в связи с принятием Комиссией заключения об обстоятельствах дела.

По результатам рассмотрения дела Комиссией Амурского УФАС России установлены следующие обстоятельства по делу, отраженные в заключении об обстоятельствах дела от 10.12.2019.

1. Обстоятельства совершения нарушения.

21.05.2018 между министерством образования Амурской области и администрацией Тамбовского района заключено соглашение о предоставлении субсидии бюджету Тамбовского района из бюджета Амурской области на создание в общеобразовательных организациях, расположенных в сельской местности, условий для занятия физической культурой и спортом в 2018 году № 5/СП (далее – Соглашение) в соответствии с Порядком предоставления и распределения субсидий бюджетам муниципальных образований на софинансирование мероприятий по созданию в общеобразовательных организациях, расположенных в сельской местности, условий для занятий физической культурой и спортом», предусмотренным приложением № 12 к государственной программе «Развитие образования Амурской области на 2014 – 2020 годы», утвержденной постановлением Правительства Амурской области от 25.09.2013 № 448, Правилами формирования, предоставления и распределения субсидий из областного бюджета местным бюджетам, утвержденными постановлением Правительства Амурской области от 23.03.2009 № 95.

Согласно пунктам 1.2, 2,2 Соглашения предоставление субсидии в размере 1 760 241 рубль 67 копеек осуществляется в соответствии с перечнем мероприятий согласно приложению № 1 к Соглашению, утвержденным постановлением главы района от 24.10.2016 № 508 «Об утверждении муниципальной программы «Развитие образования Тамбовского района на 2015-2021 годы».

Муниципалитет согласно пункту 4.3.5 Соглашения обязуется обеспечивать исполнение графика выполнения мероприятий по строительству объектов капитального строительства, реконструкции, капитальному ремонту, проектированию и (или) приобретению объектов недвижимого имущества согласно приложению № 2 к Соглашению.

Приложением № 3 к соглашению предусмотрен график выполнения мероприятий по МБОУ Николаевская СОШ – «Капитальный ремонт спортивного зала МБОУ Николаевская СОШ» на общую стоимость 2 000 000 рублей в срок до 30.08.2018 с финансированием из федерального, областного и местного бюджета.

Пункт 4.3.5 Соглашения в редакции пункта 2.2 дополнительного соглашения к нему от 28.08.2018 № 2/СП изложен следующим образом: «Обеспечивать исполнение графика выполнения мероприятий согласно приложению № 3 к настоящему соглашению, являющемуся его неотъемлемой частью, завершить выполнение работ не позднее 01.11.2018»

В графике выполнения работ к Соглашению (приложение № 3) указанным дополнительным соглашением работы разделены на отдельные виды работ по 7 пунктам со сроками выполнения до 15.09.2019 (демонтажные работы) и до 30.09.2019 (остальные виды работ).

Предоставление субсидий на создание в общеобразовательных организациях, расположенных в сельской местности, условий для занятий физической культурой и спортом в рамках подпрограммы «Развитие дошкольного, общего и дополнительного образования детей» муниципальной программы «развитие дошкольного, общего и дополнительного образования детей» предусмотрено решением районного Совета народных депутатов Тамбовского района «О внесении изменений в решение районного Совета народных депутатов «О районном бюджете на 2018 год и плановый период 2019 и 2020 годов» от 26.12.2017 № 16 в размере 2 000 000 рублей, в том числе 239 758,33 рублей за счет средств местного бюджета.

Письмом администрации Тамбовского района от 26.03.2018 № 1014 направлена заявка на участие в мероприятиях по реализации комплекса мер, направленных на развитие муниципальных систем Тамбовского района, в частности по объекту «Капитальный ремонт спортивного зала МБОУ Николаевская СОШ».

Стоимость закупки определена проектной-сметной документацией на выполнение работ по объекту «Капитальный ремонт спортивного зала МБОУ Николаевская СОШ», изготовленной ООО «ПромСтройПроект 28» на сумму 2 543 340 рублей (с учетом корректировки 2 125 040 рублей) на основании договора от 25.02.2018 № 07-18/18 и договора от 01.08.2018 № 64-18/18 (о корректировке рабочей документации на капитальный ремонт спортивного зала).

21.06.2018 ГАУ «Амургосэкспертиза», действующее на основании договора на оказание услуги от 15.05.2018 № 0070Д-18/АГЭ-1257, утверждено положительное заключение № 28-1-1-5-0009-18 о проверке достоверности определения сметной стоимости строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства по рассматриваемому объекту (направлена письмом учреждения от 21.06.2018 № 700).

Письмом от 26.06.2018 № 78 МБОУ «Николаевская СОШ» обратилось в адрес ООО «РемСтройМастер» с просьбой предоставить коммерческое предложение на выполнение видов работ согласно указанному в письме перечню (9 видов работ по ремонту помещения) с приложением копии техпаспорта на здание школы с указанием предполагаемых к ремонту помещений спортзала школы. Письмо мотивировано проведением мониторинга цен на ремонт спортивного зала, тренажерного зала, кабинета тренера МБОУ «Николаевская СОШ».

Аналогичные письма направлены МБОУ «Николаевская СОШ» в адрес ООО «Полис» (№ 78) и ИП **<…>**.

Письмом без даты и номера ООО «РемСтройМастер» представило предложение по примерной стоимости строительных работ на проведение ремонта спортивного зала, тренажерного зала, кабинета тренера МБОУ «Николаевская СОШ» в размере 1 505 000 рублей.

Письмом без даты и номера ООО «Полис» предоставило расценки на ремонт спортивного зала школы в размере 1 567 800 рублей.

ИП **<…>** в письме без даты и номера указал на готовность заключить договор на проведение ремонтных работ спортивного зала на сумму 1 573 600 рублей.

В период с 17.07.2018 по 23.07.2018 МБОУ «Николаевская СОШ» с ООО «РемСтройМастер» заключены следующие договоры со сроком действия согласно пункту 3.2 договоров до 30.08.2018:

- гражданско-правовой договор от 17.07.2018 № 022 с учетом соглашений к нему от 24.08.2018 № 1 и от 14.09.2018 № 2 на работы по отделке (штукатурка, окраска) стен, полов, металлических элементов, конструкций, на сумму 177 858 рублей;

- гражданско-правовой договор от 18.07.2018 № 021 с учетом соглашений к нему от 24.08.2018 № 1 и от 14.09.2018 № 2 на работы по устройству перекрытий с укладкой балок, работы по подшивке потолков древесноволокнистыми плитами и ламинированной фанерой, на сумму 83 657 рублей;

- гражданско-правовой договор от 19.07.2018 № 023 с учетом соглашений к нему от 24.08.2018 № 1 и от 14.09.2018 № 2 на работы по устройству полов (укладка лаг, устройство покрытий дощатых и деревянных плинтусов), на сумму 212 265 рублей;

- гражданско-правовой договор от 19.07.2018 № 0233 с учетом соглашений к нему от 24.08.2018 № 1 и от 14.09.2018 № 2 на работы по устройству полов (покрытие полов фанерой ламинированной), на сумму 203 989 рублей;

- гражданско-правовой договор от 20.07.2018 № 0211 с учетом соглашений к нему от 24.08.2018 № 1 и от 14.09.2018 № 2 на работы по установке блоков в наружных и внутренних дверных проемах, противопожарных дверей, оконных блоков, работы по окраске откосов, на сумму 286 290 рублей;

- гражданско-правовой договор от 23.07.2018 № 024 с учетом соглашений к нему от 24.08.2018 № 1 и от 14.09.2018 № 2 на работы по ремонту тамбура, выполнение дополнительных работ (теплоизоляция, монтаж кровельного покрытия, устройство подвесных желобов, и т. д.), на сумму 164 348 рублей.

Общая сумма указанных закупок составила 1 128 407 рублей.

Исходя из указанной выше переписки МБОУ «Николаевская СОШ» и ООО «РемСтройМастер», обществу заранее до заключения договоров было известно о необходимости выполнения комплекса работ по капитальному ремонту спортзала МБОУ «Николаевская СОШ» на сумму, превышающую 600 000 рублей.

Согласно пояснениям МБОУ «Николаевская СОШ», денежные средства на выполнение указанных работ выделены 01.03.2018 (уведомление № 2), работы по разработке проектно-сметной документации завершены 25.02.2018 по договору № 07-18/18. Целью заключения указанных договоров без проведения процедуры торгов являлось проведение ремонта до начала очередного учебного года.

Как следует из письма МКУ «Центр по обслуживанию учреждений образования Тамбовского района» от 24.09.2019 № 229 в адрес заявителя по делу сроки исполнения строительных работ для подрядчика были перенесены с 30.08.2018 на 30.09.2018 в связи с необходимостью доработки ПСД и изменения сметных расчетов. В данных целях был заключен договор с ООО «ПромСтройПроект28» от 01.08.2018 № 64-18/18, сроки исполнения которого 15 рабочих дней с момента перечисления аванса, то есть 24.08.2018, после чего подрядчик приступил к выполнению дополнительных работ, ошибочно не включенных в первоначальной ПСД.

Согласно актам о приемке выполненных работ от 27.09.2019 (форма № КС-2), справкам о стоимости выполненных работ и затрат (форма № КС-3) ООО «РемСтройМастер» выполнены работы в соответствии с заключенными договорами в полном объеме.

Согласно предъявленным подрядчиком к оплате счетам МБОУ Николаевская СОШ произведено перечисление средств субсидии в сумме 1 128 407 рублей.

Уточнение стоимости работ на основании уточняемых локальных смет на капитальный ремонт спортивного зала МБОУ «Николаевская СОШ» проводилось посредством переписки между МБОУ «Николаевская СОШ», ООО «ПромСтройПроект 28» и ГКУ Амурской области «Строитель» в период с 03.09.2018 по 28.09.2018.

В соответствии с пунктами 3, 11 части 1 статьи 15 Федерального закона от 06.10.2003 № 131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации» к вопросам местного значения муниципального района относятся владение, пользование и распоряжение имуществом, находящимся в муниципальной собственности муниципального района; организация предоставления общедоступного и бесплатного дошкольного, начального общего, основного общего, среднего общего образования по основным общеобразовательным программам в муниципальных образовательных организациях (за исключением полномочий по финансовому обеспечению реализации основных общеобразовательных программ в соответствии с федеральными государственными образовательными стандартами), организация предоставления дополнительного образования детей в муниципальных образовательных организациях (за исключением дополнительного образования детей, финансовое обеспечение которого осуществляется органами государственной власти субъекта Российской Федерации), создание условий для осуществления присмотра и ухода за детьми, содержания детей в муниципальных образовательных организациях, а также осуществление в пределах своих полномочий мероприятий по обеспечению организации отдыха детей в каникулярное время, включая мероприятия по обеспечению безопасности их жизни и здоровья.

Согласно устава МБОУ «Николаевская СОШ», утвержденного постановлением администрации Тамбовского района от 30.12.2015 № 981, школа некоммерческая организация, осуществляющая на основании лицензии образовательную деятельность в качестве основного вида деятельности по образовательным программам дошкольного, начального общего, основного общего и среднего образования. Учреждение находится в ведомственном подчинении Отдела образования администрации Тамбовского района. Учредителем и собственником имущества учреждения является муниципальное образование Тамбовский район.

В соответствии с пунктом 5 части 1 статьи 9 Федерального закона от 29.12.2012 № 273-ФЗ «Об образовании в Российской Федерации» к полномочиям органов местного самоуправления муниципальных районов и городских округов в сфере образования относится обеспечение содержания зданий и сооружений муниципальных образовательных учреждений.

Из анализа материалов дела следует, что в рассматриваемом случае для решения вопроса местного значения в рамках реализации государственной

программы «Развитие образования Амурской области на 2014 – 2020 годы», утвержденной постановлением Правительства Амурской области от 25.09.2013 № 448, муниципальной программы «Развитие образования Тамбовского района на 2015-2021 годы», утвержденной постановлением главы района от 24.10.2016 № 508 «Об утверждении, понадобилось выделение бюджетных средств для привлечения муниципальным бюджетным учреждением подрядчика.

В соответствии с пунктом 7 части 1 статьи 3 Закона № 44-ФЗ заказчик - государственный или муниципальный заказчик либо в соответствии с частями 1 и 2.1 статьи 15 Закона № 44-ФЗ бюджетное учреждение, государственное, муниципальное унитарные предприятия, осуществляющие закупки.

Таким образом, в рассматриваемом случае МБОУ «Николаевское СОШ» выполняет функции муниципального заказчика при реализации полномочий органов местного самоуправления по обеспечению содержания зданий и сооружений муниципальных образовательных учреждений при реализации функции по организации предоставления общедоступного и бесплатного дошкольного, начального общего, основного общего, среднего общего образования по основным общеобразовательным программам в муниципальных образовательных организациях.

Согласно части 1 статьи 24 Закона № 44-ФЗ заказчики при осуществлении закупок используют конкурентные способы определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) или осуществляют закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя).

Конкурентными способами определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) являются конкурсы (открытый конкурс, конкурс с ограниченным участием, двухэтапный конкурс, закрытый конкурс, закрытый конкурс с ограниченным участием, закрытый двухэтапный конкурс), аукционы (аукцион в электронной форме (далее также - электронный аукцион), закрытый аукцион), запрос котировок, запрос предложений (часть 2 статьи 24 Закона № 44-ФЗ).

Исходя из части 5 статьи 24 Закона № 44-ФЗ заказчик выбирает способ определения поставщика (подрядчика, исполнителя) в соответствии с положениями главы 3 Закона № 44-ФЗ. При этом он не вправе совершать действия, влекущие за собой необоснованное сокращение числа участников закупки.

Исчерпывающий перечень случаев, при которых закупка может быть осуществлена у единственного поставщика определен статьей 93 Закона № 44-ФЗ.

Как следует из вышеуказанных договоров, правовым основанием их заключения являются статьи 702-729 Гражданского кодекса Российской Федерации, регламентирующие отношения, вытекающие из договора подряда, а также пункт 5 части 1 статьи 93 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон № 44-ФЗ).

Согласно пункту 5 части 1 статьи 93 Закона № 44-ФЗ закупка у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) может осуществляться заказчиком, в случае закупки товара, работы или услуги государственным или муниципальным учреждением культуры, уставными целями деятельности которого являются

сохранение, использование и популяризация объектов культурного наследия, а также иным государственным или муниципальным учреждением (зоопарк, планетарий, парк культуры и отдыха, заповедник, ботанический сад, национальный парк, природный парк, ландшафтный парк, театр, учреждение, осуществляющее концертную деятельность, телерадиовещательное учреждение, цирк, музей, дом культуры, дворец культуры, дом (центр) народного творчества, дом (центр) ремесел, клуб, библиотека, архив), государственной или муниципальной образовательной организацией, государственной или муниципальной научной организацией, организацией для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, в которую помещаются дети-сироты и дети, оставшиеся без попечения родителей, под надзор, физкультурно-спортивной организацией на сумму, не превышающую шестисот тысяч рублей. При этом годовой объем закупок, которые заказчик вправе осуществить на основании настоящего пункта, не должен превышать пять миллионов рублей или не должен превышать пятьдесят процентов совокупного годового объема закупок заказчика и не должен составлять более чем тридцать миллионов рублей.

Данная норма применяется в случаях отсутствия конкурентного рынка, невозможности либо нецелесообразности применения конкурентных способов определения поставщика (подрядчика, исполнителя) для удовлетворения нужд заказчика.

В соответствии с частью 2 статьи 59 Закона № 44-ФЗ заказчик обязан проводить электронный аукцион в случае, если осуществляются закупки товаров, работ, услуг, включенных в перечень, установленный Правительством Российской Федерации, за исключением случаев закупок товаров, работ, услуг путем проведения запроса котировок, запроса предложений, осуществления закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) с учетом требований Закона № 44-ФЗ.

В перечень товаров, работ, услуг, в случае осуществления закупок которых заказчик обязан проводить аукцион в электронной форме (электронный аукцион), утвержденный распоряжением Правительства Российской Федерации от 21.03.2016 № 471-р, включены работы строительные специализированные (код «43» (кроме кода 43.13 Работы буровые и разведочные буровые) по Общероссийскому классификатору продукции по видам экономической деятельности ОК 034-2014 (КПЕС 2008) (ОКПД 2)), за исключением работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту особо опасных, технически сложных и уникальных объектов капитального строительства, а также искусственных дорожных сооружений, включенных в состав автомобильных дорог федерального, регионального или межмуниципального, местного значения.

При этом, согласно Общероссийскому классификатору продукции по видам экономической деятельности ОК 034-2014 (КПЕС 2008) группировка по классу «43», детализирована до подклассов, групп, подгрупп, видов, категорий, подкатегорий. В класс по коду «43» включены группы: 43.31 Работы штукатурные, 43.32 Работы столярные и плотничные, 43.33 Работы по устройству покрытий полов и облицовке стен, 43.34 Работы малярные и стекольные, 43.29 Работы строительно-монтажные прочие, включающие виды работ, являющихся предметом закупки.

В рассматриваемом случае общая сумма совершенных МБОУ «Николаевская СОШ» сделок не превышает 50 % от совокупного годового объема закупок

учреждения – 5 326 370 рублей, определенного согласно плану-графику закупок товаров, работ, услуг для обеспечения нужд субъектов Российской Федерации и муниципальных нужд на 2019 № 2019032330007020010001, размещенному на сайте Единой информационной системы в сфере закупок в сети Интернет (zakupki.gov.ru).

Вместе с тем, учитывая характер сделок, заключенных с одним и тем же хозяйствующим субъектом, в том числе временной характер совершения сделок – последовательно 6 сделок в период с 17.07.2018 по 23.07.2018, фактически единый предмет закупок «Капитальный ремонт спортивного зала МБОУ Николаевская СОШ», определенный проектно-сметной документацией и предусматривающий выполнение отдельных работ, отвечающих признакам однородности по группировке «43» Общероссийскому классификатору продукции по видам экономической деятельности ОК 034-2014 (КПЕС 2008), указанную закупку следует рассматривать как единую, а действия заказчика направленными на искусственное дробление закупки, результатом которой является заключение договоров без проведения конкурентных процедур.

В таком случае, общий объем вышеуказанной закупки превышает установленное пунктом 5 части 1 статьи 93 Закона № 44-ФЗ ограничение закупки в 600 000 рублей.

Какие-либо иные основания, позволяющие муниципальному заказчику в рассматриваемых обстоятельствах совершить закупку без проведения процедуры торгов, в том числе обстоятельства непреодолимой силы, отсутствуют.

Таким образом, в случае закупки вышеуказанных работ заказчик обязан проводить электронный аукцион.

Следовательно, в нарушение части 5 статьи 24 Закона № 44-ФЗ заказчик при выборе способа определения подрядчика совершил действия, влекущие за собой необоснованное сокращение числа участников закупки в результате ограничения доступа к закупке иным потенциальным ее участникам, осуществляющим строительные (ремонтные) работы, достигнув для этого соглашение с ООО «РемСтройМастер» о совершении закупки путем заключения отдельных договоров от 17.07.2018 № 022, от 18.07.2018 № 021, от 19.07.2018 № 023, от 19.07.2018 № 0233, от 20.07.2018 № 0211, от 23.07.2018 № 024, имеющих фактически единый предмет закупок «Капитальный ремонт спортивного зала МБОУ Николаевская СОШ».

2. Квалификация рассматриваемых действий.

Согласно пункту 17 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон «О защите конкуренции») к признакам ограничения конкуренции отнесены: сокращение числа хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, на товарном рынке, рост или снижение цены товара, не связанные с соответствующими изменениями иных общих условий обращения товара 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 или в соответствии с обязательными для исполнения ими указаниями иного лица либо в результате согласования хозяйствующими субъектами, не входящими в одну группу лиц, своих действий на товарном рынке, иные обстоятельства, создающие возможность для хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов в

одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара на товарном рынке, а также установление органами государственной власти, органами местного самоуправления, организациями, участвующими в предоставлении государственных или муниципальных услуг, при участии в предоставлении таких услуг требований к товарам или к хозяйствующим субъектам, не предусмотренных законодательством Российской Федерации.

Согласно пункту 4 статьи 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, в частности к ограничению доступа на товарный рынок, выхода из товарного рынка или устранению с него хозяйствующих субъектов.

В рассматриваемом случае действия МБОУ «Николаевская СОШ» и ООО «РемСтройМастер» по заключению последовательно в ограниченный промежуток времени в период с 17.07.2018 по 23.07.2018 вышеуказанных договоров, имеющих фактически единый предмет закупок «Капитальный ремонт спортивного зала МБОУ Николаевская СОШ», определенный проектно-сметной документацией и предусматривающий выполнение отдельных работ, отвечающих признакам однородности по группировке «43» Общероссийскому классификатору продукции по видам экономической деятельности ОК 034-2014 (КПЕС 2008), как направленные на заключение контрактов без проведения конкурентных процедур и, как следствие, на ограничение доступа на соответствующий товарный рынок иным хозяйствующим субъектам, осуществляющим деятельность на товарном рынке строительных (ремонтных) работ, содержат признаки нарушения пункта 4 статьи 16 Закона «О защите конкуренции».

При этом ООО «РемСтройМастер», участвуя в закупке на общую сумму свыше 600 000 рублей, не могло не знать о требованиях пункта 5 части 1 статьи 93 Закона № 44-ФЗ, указываемого в преамбуле договоров в качестве правового основания их заключения, знало об объеме предстоящих к выполнению работ, исходя из письма МБОУ Николаевское СОШ от 26.06.2018 № 78 и ответа на него, знало, исходя из пояснений, данных в ходе заседания Комиссии 10.12.2019 о наличии иных хозяйствующих субъектов готовых и имеющих возможность приступить к капитальному ремонту спортзала школы, в том числе ООО «Надежда», а, следовательно, о наличии конкуренции на рынке строительных работ, однако заключало данные договоры, что может свидетельствовать о наличии со стороны хозяйствующего субъекта взаимного намерения ограничить доступ на соответствующий товарный рынок иным хозяйствующим субъектам, осуществляющим деятельность на товарном рынке строительных (ремонтных) работ, получив тем самым необоснованные неконкурентные преимущества в осуществлении предпринимательской деятельности по отношению к данным хозяйствующим субъектам.

3. Позиции сторон по делу.

Заявитель письмом от 25.11.2019 № 01-07/910 поддержал свое заявление.

В заседании Комиссии по делу представители заявителя пояснили, что, когда осуществлялась проверка эффективного использования средств субсидии, выявлено, что при проведении капитального ремонта спортивного зала МБОУ «Николаевская СОШ» выявлены признаки нарушения Федерального закона «О контрактной системе». Была разработана смета капитального ремонта спортивного зала, единая смета локальная, сумма 1 128 004 рублей – в данном случае однозначно должен был проводиться аукцион, но вместо этого школа разбила эту смету на шесть разных отдельно взятых работ в рамках этой сметы и заключила в одно время шесть гражданско-правовых договоров на сумму менее 600 000 рублей на основании пункта 5 статьи 93 44-ФЗ. Фактически это одни и те же работы, то есть единый предмет закупок. По нарушению Федерального закона «О контрактной системе» привлечь их нельзя к административной ответственности, потому что истек срок давности – 1 год, установленный КоАП РФ, в связи с этим обратились о привлечении к ответственности по закону о нарушении антимонопольного законодательства. В данном случае предмет закупок единый – капитальный ремонт спортивного зала, однородность группировки, установленная общероссийским классификатором продукции по видам экономической деятельности – группировка 43, заказчик и подрядчик не могли не знать, что они совершают правонарушение, то есть они договорились. Когда школа отвечала об исполнении представления, она указала таким образом – в связи с тем, что установленное проверкой нарушение при заключении договоров допущено руководством школы без какого-либо умысла, а лишь в целях оперативного проведения ремонта в период летних каникул до начала занятий, руководством отдела образования принято решение ограничиться вынесением устного предупреждения директору школы. Когда выделялась из бюджета субсидия, не было никаких препятствий для того, чтобы провести в рамках Закона 44-ФЗ электронный аукцион. Если бы не вышли подрядчики другие, был бы единственным подрядчик ООО «РемСтройМастер», вопросов нет, в рамках 93 статьи есть возможность заключить контракт с единственным подрядчиком. Источник финансирования – субсидия из областного бюджета. На вопросы членов Комиссии пояснили, что смета на работы разработана ООО «Промстройпроект 28», претензий к смете и проектной организации нет. Лимиты из бюджета на ремонт доведены в апреле. Денежные средства поступают по заявкам, то есть работа выполнена, школа подает заявку, выделяются деньги.

В заседании 16.01.2020 представитель заявителя выразил согласие с доводами, изложенными Комиссией в заключении об обстоятельствах дела.

Ответчик - МБОУ «Николаевская СОШ» - письмом от 27.11.2019 № 120 представило запрошенные определением от 12.11.2019 документы, пояснив в прилагаемой к письму пояснительной записке, что выявленное Контрольно-счетной палатой Амурской области нарушение произошло в связи с тем, что в спортивном зале МБОУ Николаевская СОШ срочно необходимо было провести капитальный ремонт до начала учебного 2018-2019 года. Лимиты были доведены 01.03.2018 (уведомление № 2), согласно требований законодательства необходимо было разработать ПСД. ПСД заказано 25.02.2018 по договору № 07-18/18 со сроком исполнения с учетом государственной экспертизы 21.06.2018. Практически в период с июля по август 2018 года провести капитальный ремонт при объявлении аукциона невозможно. Поступили не умышлено, с целью отремонтировать

спортивный зал для занятий детей спортом в новом учебном году.

Представитель МБОУ «Николаевская СОШ» в заседании Комиссии по делу пояснил, что денежные средства поступили гораздо позже. Смета до июля месяца неоднократно переделывалась, вносились исправления. Сроки ушли, а было указано использовать средства до начала учебного года. Представитель признает нарушение. Но проводился мониторинг с тремя организациями, направлены запросы на предмет исполнения обязательств по предполагаемым к заключению договорам. Один из трех, в данном случае ООО «РемСтройМастер», более оптимальные цены указал на проведение данных работ. Если бы вышли на аукционные торги, то процедура растянулась бы минимум на три-четыре месяца, до начала учебного года это физически не была бы проведена работа по капитальному ремонту. Помимо ремонтных работ согласно смете, возникали непредвиденные обстоятельства, так как здание очень давней постройки, и при проведении капитального ремонта подрядчик проводил работы на свой страх и риск, которые не предусмотрены сметой. Нарушение законодательства обусловлено тем, что необходимо было в экстренном порядке провести капитальный ремонт, иначе бы остались без денежных средств. Более подробную объяснительную давала директор школы в материалы дела. На вопросы членов Комиссии пояснил, что годовой объем закупок учреждения не превышает 5 миллионов. Сведения о направленных запросах хозяйствующим субъектам и ответы представлены в материалы дела. На территории района есть две организации, которые обладают возможностью проводить подобные работы и есть разрешение на проведение работ, допуски. Проектная документация была окончательно готова только в июне, поэтому в июне и были направлены запросы коммерческих предложений. Встречались со всеми тремя организациями, наиболее оптимальные условия ООО «РемСтройМастер» предложило. На замечание представителя заявителя пояснил, что дополнительные работы на объекте произведены подрядчиком за свой счет, поэтому в актах не отражены и в смете были не указаны – начали перекрывать крышу, стена начала разваливаться, все привели в исходное положение, этого нигде в смете нет, но сделано подрядчком с отнесением на свои убытки.

В заседании 16.01.2020 представитель ответчика поддержал ранее изложенную позицию, полагая, что учреждение поступило неправильно, действительно есть нарушение из-за того, что срочно требовалось до начала учебного года начать работу. Вину учреждение признает. Замечаний к заключению об обстоятельствах по делу нет.

Ответчик - ООО «РемСтройМастер» - представило запрошенные определением от 12.11.2019 документы, пояснив в прилагаемой к письму пояснительной записке, что 26.06.2019 ему прислали письмо из Николаевской школы о том, что строительной организации предлагается провести ремонт спортивного зала, тренажерного зала и кабинета тренера в этой школе. Было подготовлено коммерческое предложение и примерная стоимость ремонта и направлено директору Николаевской школы. В июле 2018 года между ООО «РемСтройМастер» и Николаевской СОШ заключены договоры. Обществом проведен ремонт спортивного зала, тренажерного зала и кабинета тренера. Выполненные работы приняты заказчиком, деньги за ремонт перечислены. Все чеки на материалы есть. Претензий со стороны директора школы по срокам и качеству проведенного ремонта нет. Никакой закон общество не нарушало.

Представитель ООО «РемСтройМастер» в заседании Комиссии по делу пояснил, что три раза штукатурили, здание старое, все падает, уже начали, отказать нельзя уже было. В письменном виде предлагали сначала, потом встретились, оговорили цену, договор заключили. Сказали, что время уже мало осталось, надо было быстрее делать. Основная работа делается в колхозах, совхозах. На электронных площадках в аукционах общество не участвует. В районе двое занимающихся ремонтными работами. Еще есть ООО «Надежда». Сметы обсуждались с прорабом. Письмо с предложением было от 26 июня, отправили, потом в июле заключили договоры, начали делать, полтора месяца оставалось. Внимание на основание заключения договора не обращали. Объем производства организации 3-4 миллиона. Оплата получена. В СРО общество не состоит.

ООО «Промстройпроект 28» письмом от 26.11.2019 № 114 пояснило, что 25.02.2018 между ним и МБОУ «Николаевская СОШ» заключен договор № 07-18/18 на разработку рабочей документации на капитальный ремонт спортивного зала стоимостью 98 700 рублей. Документация была разработана и передана заказчику по акту от 05.07.208 № 5. 27.02.2018 МБОУ «Николаевская СОШ» оплатила авансовый платеж в размере 29 610 рублей, 11.04.2019 произвела окончательный расчет в размере 69 090 рублей. Никаких отношений к договорам, заключенным между МБОУ «Николаевская СОШ» и ООО «РемСтройМастер» общество не имеет. К пояснениям представлены договор от 25.02.2018 № 07-18/18 и акт от 05.07.2018 № 5.

Приведенные позиции ответчиков по делу не опровергают установленные Комиссией обстоятельства.

Кроме того, учитывая возможность, а также фактическое изменение сроков выполнения работ по ремонту спортивного зала МБОУ Николаевская СОШ (согласно вышеуказанного Соглашения в редакции пункта 2.2 дополнительного соглашения к нему от 28.08.2018 № 2/СП), доводы ответчика - МБОУ «Николаевская СОШ» - о необходимости заключения договоров и завершения работ срочно до начала учебного 2018-2019 года являются необоснованными.

В соответствии с частью 5.1 статьи 45 Закона «О защите конкуренции» и Порядком проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке, утвержденным приказом ФАС России от 28.04.2010 № 220, управлением в целях рассмотрения дела проведен анализ состояния конкуренции на товарном рынке по производству и торговле (оптовой и розничной) материалами (изделиями), применяемыми в медицинских целях, на территории Амурской области, которым установлено следующее:

1) *Временной интервал исследования:* 2018 год.

2) Продуктовые границы товарного рынка: работы строительные специализированные (код «43» (кроме кода 43.13 Работы буровые и разведочные буровые) по Общероссийскому классификатору продукции по видам экономической деятельности ОК 034-2014 (КПЕС 2008) (ОКПД 2)).

3) Географические границы товарного рынка: территориальные границы Тамбовского района Амурской области.

Оценив указанные сведения и имеющиеся в материалах дела документы, Комиссия пришла к выводу, что рассматриваемые действия МБОУ «Николаевская

СОШ» и ООО «РемСтройМастер», выраженные в заключении последовательно в ограниченный промежуток времени в период с 17.07.2018 по 23.07.2018 договоров от 17.07.2018 № 022, от 18.07.2018 № 021, от 19.07.2018 № 023, от 19.07.2018 № 0233, от 20.07.2018 № 0211, от 23.07.2018 № 024, имеющих фактически единый предмет закупок «Капитальный ремонт спортивного зала МБОУ Николаевская СОШ», определенный проектно-сметной документацией и предусматривающий выполнение отдельных работ, отвечающих признакам однородности по группировке «43» Общероссийскому классификатору продукции по видам экономической деятельности ОК 034-2014 (КПЕС 2008), направленных на ограничение доступа на соответствующий товарный рынок иным хозяйствующим субъектам, осуществляющим деятельность на товарном рынке строительных (ремонтных) работ, являются нарушением пункта 4 статьи 16 Закона «О защите конкуренции».

Рассматривая вопрос о необходимости выдачи предписания (/-ний) по делу об устранении нарушения, его последствий или причин, способствовавших совершению нарушения, учитывая обстоятельства дела, в частности исполнение вышеуказанных договоров (акты о приемке выполненных работ от 27.09.2019), прекращение отношений между МБОУ «Николаевская СОШ» и ООО «РемСтройМастер» по исполнению указанных договоров, Комиссия приходит к выводу об отсутствии необходимости в выдаче предписания (/-ний) по делу.

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 - 4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать действия МБОУ Николаевская средняя общеобразовательная школа Тамбовского района (ИНН/ОГРН 2827006517/1022801199926) и ООО «РемСтройМастер» (ИНН/ОГРН 2827008930/1112827000263), выраженные в заключении последовательно в ограниченный промежуток времени в период с 17.07.2018 по 23.07.2019 договоров от 17.07.2018 № 022, от 18.07.2018 № 021, от 19.07.2018 № 023, от 19.07.2018 № 0233, от 20.07.2018 № 0211, от 23.07.2018 № 024, имеющих фактически единый предмет закупок «Капитальный ремонт спортивного зала МБОУ Николаевская СОШ», определенный проектно-сметной документацией и предусматривающий выполнение отдельных работ, отвечающих признакам однородности по группировке «43» Общероссийскому классификатору продукции по видам экономической деятельности ОК 034-2014 (КПЕС 2008), направленных на ограничение доступа на соответствующий товарный рынок иным хозяйствующим субъектам, осуществляющим деятельность на товарном рынке строительных (ремонтных) работ, нарушающими пункт 4 статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

2. Предписания об устранении нарушения МБОУ Николаевская средняя общеобразовательная школа Тамбовского района и ООО «РемСтройМастер» не выдавать.

3. Передать материалы дела № 028/01/16-288/2019 должностному лицу Амурского УФАС России для решения вопроса о возбуждении дела об административном

правонарушении.

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 установлена административная ответственность.