Государственному управлению автомобильных дорог Республики Ингушетия

386101, Республика Ингушетия, г. Назрань, ул. Х. Б. Муталиева, 10

Обществу с ограниченной ответственностью «РАДОР»

386001, Республика Ингушетия, г. Магас, пер. И. Мальсагова, д. 3, кв. 2

РЕШЕНИЕ

по делу № А16-16/18

г. Назрань

Резолютивная часть решения оглашена «04» апреля 2018 года.

В полном объеме решение изготовлено «09» апреля 2018 года.

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Ингушетия (далее - Комиссия) по рассмотрению дела №А16-16/18 о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель комиссии: заместитель руководителя Управления,

Члены комиссии: главный государственный инспектор Управления;

ведущий специалист-эксперт Управления,

в присутствии на заседании:

представителя Государственного управления автомобильных дорог Республики Ингушетия «...» (по доверенности от 05.02.2018 №4);

представитель общества с ограниченной ответственностью «РАДОР» - не явился, уведомлены надлежащим образом.

Рассмотрев дело № А16-16/18 по признакам нарушения Государственным управлением автомобильных дорог Республики Ингушетия (Юридический адрес:386101, Республика Ингушетия, г. Назрань, ул. Х. Б. Муталиева, 10; Фактический адрес: 386001, Республика Ингушетия, г. Магас, ул. 65 лет Победы, Промжилбаза, стр. 1, далее - ГУ "Ингушавтодор") и» обществом с ограниченной ответственностью «РАДОР» (386001, Республика Ингушетия, г. Магас, пер. И. Мальсагова, д. 3, кв. 2, далее - ООО «РАДОР) части 4 статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), выразившееся в заключении двух государственных контрактов, с одним и тем же хозяйствующим субъектом, без проведения конкурентных процедур закупок, которое привело или могло привести к ограничению доступа на товарный рынок, выхода из товарного рынка или устранению с него хозяйствующих субъектов.

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Ингушетия (далее - Управление) поступило уведомление (вх. от 12.10.2017 №3199) от Государственного управления автомобильных дорог Республики Ингушетия (386101, Республика Ингушетия, г. Назрань, ул. Х. Б. Муталиева, 10, далее - ГУ "Ингушавтодор") о заключении 2 государственных контрактов без проведения процедуры определения поставщиков с обществом с ограниченной ответственностью «РАДОР» (далее - ООО «РАДОР»), на общую сумму 81 683 242 рубля, а именно:

Без проведения конкурентных процедур закупок заключены следующие государственные контракты (договоры):

- Государственный контракт, заключенный между ГУ "Ингушавтодор" и ООО «РАДОР» от 18.09.2017 №03 «Выполнение работ по реконструкции автомобильной дороги «Подъезд к пос. Чкалова от автомобильной дороги «Зязиков-юрт – Горагорск – Аки-юрт» на сумму 17 000 000 рубля;

- Государственный контракт, заключенный между ГУ "Ингушавтодор" и ООО «РАДОР» от 18.09.2017 №4 «На выполнение работ по ремонту автомобильных дорог» на сумму 64 683 242 рубля.

В соответствии с Федеральным законом от 08 ноября 2007 года № 257-ФЗ «Об автомобильных дорогах и автомобильной деятельности в Российской Федерации» (далее – Закон об автомобильных дорогах), регулирующего отношения, возникающие в связи с осуществлением дорожной деятельности в Российской Федерации, автомобильной дорогой является объект транспортной инфраструктуры, предназначенный для движения

транспортных средств и включающий в себя земельные участки в границах полосы отвода автомобильной дороги и расположенные на них или под ними конструктивные элементы (дорожное полотно, дорожное покрытие и подобные элементы) и дорожные сооружения, являющиеся ее технологической частью, - защитные дорожные сооружения, искусственные дорожные сооружения, производственные объекты, элементы обустройства автомобильных дорог.

В соответствии с Законом об автомобильных дорогах услугой по реконструкции автомобильной дороги является выполнение комплекса работ, при выполнении которых осуществляется изменение параметров автомобильной дороги, ее участков, ведущее к изменению класса и (или) категории автомобильной дороги либо влекущее за собой изменение границы полосы отвода автомобильной дороги.

Согласно указанному федеральному закону услугой по капитальному ремонту автомобильной дороги является выполнение комплекса работ по замене и (или) восстановлению конструктивных элементов автомобильной дороги, дорожных сооружений и (или) их частей, выполнение которых осуществляется в пределах установленных допустимых значений и технических характеристик класса и категории автомобильной дороги и при выполнении которых затрагиваются конструктивные и иные характеристики надежности и безопасности автомобильной дороги и не изменяются границы полосы отвода автомобильной дороги.

В соответствии со статьей 740 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) услуги по строительству, реконструкции и капитальному ремонту автомобильных дорог выполняются на основании договора строительного подряда.

Согласно статье 763 ГК РФ в случае, если указанные работы предназначены для удовлетворения государственных или муниципальных нужд, они осуществляются на основе государственного или муниципального контракта на выполнение подрядных работ для государственных или муниципальных нужд.

В состав хозяйствующих субъектов, действующих на рынках услуг по строительству, реконструкции и капитальному ремонту автомобильных дорог, а также тоннелей, мостов и путепроводов включаются генеральные подрядчики, осуществляющие оказание услуг по выполнению вышеуказанных работ, а также субподрядчики I уровня, привлеченные ими к исполнению договоров подряда.

В соответствии с частью 18 статьи 4 Закона о защите конкуренции соглашение - договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме.

Согласно с части 2 статьи 1 Закона о защите конкуренции, целями данного Федерального закона являются обеспечение единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности в Российской Федерации, защита конкуренции и создание условий для эффективного функционирования товарных рынков.

В соответствии с частью 1 статьи 8 Конституции Российской Федерации, в Российской Федерации гарантируются единство экономического пространства, свободное перемещение товаров, услуг и финансовых средств, поддержка конкуренции, свобода экономической деятельности.

Согласно статьи 22 Закона о защите конкуренции, на антимонопольный орган возложены функции по обеспечению государственного контроля за соблюдением антимонопольного законодательства органами государственной власти и местного самоуправления, иными хозяйствующими субъектами и физическими лицами; предупреждение и выявление нарушений антимонопольного законодательства; принятие мер по их прекращению, а также по привлечению к ответственности за допущенные нарушения.

Статьей 7 Федерального закона "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" от 05.04.2013 №44-ФЗ (далее - Закона о контрактной системе), установлены принципы открытости и прозрачности. В частности, согласно части 1 данной статьи предусмотрено, что в Российской Федерации обеспечивается свободный и безвозмездный доступ к информации о контрактной системе в сфере закупок.

В силу части 2 статьи 7 Закона о контрактной системе открытость и прозрачность информации, указанной в части 1 статьи 7 Закона о контрактной системе, обеспечиваются, в частности, путем ее размещения в единой информационной системе.

Согласно части 3 статьи 7 Закона о контрактной системе информация, предусмотренная настоящим Федеральным законом и размещенная в единой информационной системе, должна быть полной и достоверной.

Статьей 8 Закона о контрактной системе установлен принцип обеспечения конкуренции. В соответствии с частью 1 данной статьи контрактная система в сфере закупок направлена на создание равных условий для обеспечения конкуренции между участниками закупок. Любое заинтересованное лицо имеет возможность в соответствии с законодательством Российской Федерации и иными нормативными правовыми актами о контрактной системе в сфере закупок стать поставщиком (подрядчиком, исполнителем).

Частью 2 статьи 8 Закона о контрактной системе предусмотрено, что конкуренция при осуществлении закупок должна быть основана на соблюдении принципа добросовестной ценовой и неценовой конкуренции между участниками закупок в целях выявления лучших условий поставок товаров, выполнения работ, оказания услуг. Запрещается совершение заказчиками, специализированными организациями, их должностными лицами, комиссиями по осуществлению закупок, членами таких комиссий, участниками закупок любых действий, которые противоречат требованиям настоящего Федерального закона, в том числе приводят к ограничению конкуренции, в частности к необоснованному ограничению числа участников закупок.

В силу части 1 статьи 24 Закона о контрактной системе, заказчики при осуществлении закупок используют конкурентные способы определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) или осуществляют закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя).

В соответствии с частью 2 статьи 24 Закона о контрактной системе, 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.

Согласно части 3 статьи 24 Закона о контрактной системе под конкурсом понимается способ определения поставщика (подрядчика, исполнителя), при котором победителем признается участник закупки, предложивший лучшие условия исполнения контракта.

В соответствии с частью 4 статьи 24 Закона о контрактной системе под аукционом понимается способ определения поставщика (подрядчика, исполнителя), при котором победителем признается участник закупки, предложивший наименьшую цену контракта.

Следуя части 5 статьи 24 Закона о контрактной системе, заказчик выбирает способ определения поставщика (подрядчика, исполнителя) в соответствии с положениями настоящей главы. При этом он не вправе совершать действия, влекущие за собой необоснованное сокращение числа участников закупки.

Статьей 93 Закона о контрактной системе предусмотрены основания заключения контракта без проведения конкурентных процедур закупок (у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя). Документов подтверждающих возможность заключения контракта без проведения конкурентных процедур закупок (у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) ГУ «Ингушавтодор» не предоставлено. Кроме того, предмет и цена заключенного контракта не подпадает под случаи осуществления закупки у единственного поставщика, предусмотренных статьей 93 Закона о контрактной системе.

Согласно части 2 статьи 72 Закона о контрактной системе заказчик вправе осуществлять закупки путем проведения запроса котировок в соответствии с положениями настоящего параграфа при условии, что начальная (максимальная) цена контракта не превышает пятьсот тысяч рублей. Цены заключенных контрактов превышают пятьсот тысяч рублей, соответственно заказчик не вправе проводить запрос котировок в данном случае.

В соответствии с частью 1 статьи 59 Закона о контрактной системе, под аукционом в электронной форме (электронным аукционом) понимается аукцион, при котором информация о закупке сообщается заказчиком неограниченному кругу лиц путем размещения в единой информационной системе извещения о проведении такого аукциона и документации о нем, к участникам закупки предъявляются единые требования и дополнительные требования, проведение такого аукциона обеспечивается на электронной площадке ее оператором.

Согласно части 2 статьи 59 Закона о контрактной системе, заказчик обязан проводить электронный аукцион в случае, если осуществляются закупки товаров, работ, услуг, включенных в "перечень", установленный Правительством Российской Федерации, либо в дополнительный перечень,

установленный высшим исполнительным органом государственной власти субъекта Российской Федерации при осуществлении закупок товаров, работ, услуг для обеспечения нужд субъекта 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 настоящего Федерального закона.

Распоряжением Правительства Российской Федерации от 31 октября 2013 г. №2019-р утвержден «Перечень товаров, работ, услуг, в случае осуществления закупок которых заказчик обязан проводить аукцион в электронной форме (электронный аукцион)», в пункт 45 которого включены «Работы строительные», за исключением работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту особо опасных, технически сложных объектов капитального строительства, а также искусственных дорожных сооружений, включенных в состав автомобильных дорог федерального, регионального или межмуниципального, местного значения, а также работ, включенных в эту группировку, в случае если начальная (максимальная) цена контракта при осуществлении закупок для обеспечения государственных нужд превышает 150 млн. рублей, для обеспечения муниципальных нужд превышает 50 млн. рублей.

Из изложенного выше следует, что заказчик должен был осуществить процедуру закупки способом электронного аукциона, в которой могли бы принять участие другие хозяйствующие субъекты, участвующие на рынке строительства, реконструкции, капитальному ремонту автомобильных дорог.

Согласно статьи 16 Федерального 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.

На заседании Комиссии представитель ГУ «Ингушавтодор» заявил следующее: «что нарушения статьи 16 Закона о защите конкуренции признает.».

Учитывая изложенное, в действиях ГУ «Ингушавтодор» и ООО «РАДОР» усматривались признаки нарушения части 4 статьи 16 Закона о защите конкуренции, выразившиеся в осуществлении действий, направленных на ограничение доступа на рынок услуг по строительству, реконструкции, капитальному ремонту автомобильных дорог в связи с чем, приказом Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Ингушетия от 26.02.2018 №12 возбуждено дело №А16-16/18. Определением Председателя Комиссии Ингушского УФАС России (исх. от 26.02.2018 №546-МО рассмотрение дела №А16-16/18 назначено на 12 марта 2018 года на 15 ч. 00 мин., Определением об отложении рассмотрении дела №А16-16/18 (исх. от 12.03.2018 №696-МО) рассмотрение дела №А16-16/18 назначено на 20 марта

2018 года на 15 ч. 00 мин., Определением об отложении рассмотрении дела №А16-16/18 (исх. от 20.03.2018 №794-МО) рассмотрение дела отложено в связи с принятием заключения об обстоятельствах дела, рассмотрения дела назначено на 04.04.2018 года на 15ч.00мин..

Исследовав имеющиеся в деле доказательства, заслушав доводы представителей, Комиссия Ингушского УФАС России приходит к выводу о наличии нарушении части 4 статьи 16 Закона о защите конкуренции в действиях ответчика по следующим основаниям:

В ходе рассмотрения дела Комиссией Ингушского УФАС России установлено, что на рынке строительства, реконструкции, капитальному ремонту автомобильных дорог, существует большое количество хозяйствующих субъектов. Данный рынок можно охарактеризовать как высоконкурентный.

Заключения выше указанных государственных контрактов с одним и тем же хозяйствующим субъектом, без проведения конкурентных процедур закупок, ограничивает право остальных хозяйствующих субъектов, работающих на рынке услуг по строительству, реконструкции, капитальному ремонту автомобильных дорог.

Также нужно отметить, что по ранее рассмотренным Управлением делам от 15.09.2016 №А24-16/16, от 28.12.2016 №А50-16/16, от 22.08.2017 №А40-16/17 ГУ «Ингушавтодор» и ООО «РАДОР» признавались нарушившими требования статьи 16 Закона о защите конкуренции, выразившееся в заключение соглашения, направленного на ограничения конкуренции, а именно ограничение доступа на рынок услуг по строительству, реконструкции, капитальному ремонту автомобильных дорог.

Таким образом, в действиях ГУ «Ингушавтодор» и ООО «РАДОР», установлен факт нарушения части 4 статьи 16 Закона о защите конкуренции, выразившееся в заключение соглашении, направленного на ограничение доступа на рынок услуг по строительству, реконструкции, капитальному ремонту автомобильных дорог.

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

РЕШИЛА:

1. Признать Государственное управление автомобильных дорог Республики Ингушетия нарушившим часть 4 статьи 16 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006г. «О защите конкуренции» выразившееся в заключение соглашения, направленного на ограничение конкуренции, а именно ограничение доступа на рынок услуг по строительству, реконструкции, капитальному ремонту автомобильных дорог.
2. В связи с исполнением в полном объеме двух государственных контрактов от 18.09.2017 №03 и от 18.09.2017 №04, Государственному

управлению автомобильных дорог Республики Ингушетия обязательное для исполнения предписание не выдавать.

3. Признать общество с ограниченной ответственностью «РАДОР» нарушившим часть 4 статьи 16 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006г. «О защите конкуренции» выразившееся в заключение соглашения, направленного на ограничения конкуренции, а именно ограничение доступа на рынок услуг по строительству, реконструкции, капитальному ремонту автомобильных дорог.
4. Передать материалы дела №А16-16/18 уполномоченному должностному лицу Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Ингушетия для решения вопроса о возбуждении административного производства в соответствии с Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях.

5. Направить настоящее решение сторонам по делу.

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.