

РЕШЕНИЕ

ПО ДЕЛУ № 04-36/11-2015 О НАРУШЕНИИ АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

г. Петрозаводск

Резолютивная часть решения объявлена 04 мая 2016 года.

Решение изготовлено в полном объеме 10 мая 2016 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Карелия по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

«...»

рассмотрев дело № 04-36/11-2015 по признакам нарушения по признакам нарушения ФГБУ «Государственный природный заповедник «Костомукшский», ООО «ТекомПроф» статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции), выразившегося в недопущении, ограничении, устранении конкуренции, путем заключения государственного контракта (соглашения) № 11 от 27.10.2014 с единственным поставщиком (исполнителем) ООО «Теком Проф» на выполнение строительных работ по реконструкции объекта «Лабораторно - музейный корпус ФГБУ «Государственный природный заповедник «Костомукшский» расположенного по адресу: Республика Карелия, г.Костомукша, улица Приозерная, д.2, без проведения торгов, в отсутствие представителей участников дела,

УСТАНОВИЛА:

Все лица, привлеченные к участию в деле, надлежащим образом извещены о дате и месте рассмотрения дела № 04-36/11-2015 о нарушении антимонопольного законодательства.

В рамках проведения контрольных мероприятий в сфере законодательства о контрактной системе инспекцией Карельского УФАС России проведена плановая (выездная) проверка государственного заказчика - Федерального Государственного бюджетного учреждения «Государственный природный заповедник «Костомукшский» на предмет соблюдения требований 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 о контрактной системе) за период с 01.01.2014 по 31.01.2015 включительно.

В ходе проведения проверки инспекцией Карельского УФАС России установлено, что ФГБУ «Государственный природный заповедник «Костомукшский» заключило государственный контракт № 11 от 27.10.2014 (далее – Контракт) с единственным поставщиком (исполнителем) ООО «Теком Проф» на выполнение строительных работ по реконструкции объекта «Лабораторно - музейный корпус ФГБУ «Государственный природный заповедник «Костомукшский» расположенного по адресу: Республика Карелия, город Костомукша, улица Приозерная, д.2. Цена контракта определена положительным заключением государственной экспертизы «О достоверности определения сметной стоимости объекта капитального строительства № 520-14/СПЭ-3022/05 от 26 августа 2014 и составила 27 510 500,00 рублей, с учетом НДС.

В соответствии с частью 1 статьи 13 Закона о контрактной системе в соответствии с настоящим Федеральным законом заказчиками осуществляются закупки для обеспечения федеральных нужд, нужд субъектов Российской Федерации и муниципальных нужд, а именно для: достижения целей и реализации мероприятий, предусмотренных государственными программами Российской Федерации (в том числе федеральными целевыми программами, иными документами стратегического и программно-целевого планирования Российской Федерации), государственными программами субъектов Российской Федерации (в том числе региональными целевыми программами, иными документами стратегического и программно-целевого планирования субъектов Российской Федерации), муниципальными программами.

В соответствии с частями 1-5 статьи 24 Закона о контрактной системе определены следующие способы определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей):

1. Заказчики при осуществлении закупок используют конкурентные способы определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) или осуществляют закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя).
2. 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.
3. Под конкурсом понимается способ определения поставщика (подрядчика, исполнителя), при котором победителем признается участник закупки, предложивший лучшие условия исполнения контракта.
4. Под аукционом понимается способ определения поставщика (подрядчика, исполнителя), при котором победителем признается участник закупки, предложивший наименьшую цену контракта.
5. 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.

Закупка у единственного поставщика подразумевает, что заказчик предлагает

заключить контракт конкретному юридическому или физическому лицу. При этом конкурентную процедуру выбора поставщика в отличие от конкурентных способов определения поставщиков (конкурсов, аукциона, запроса котировок и запроса предложений) заказчик не проводит.

Частью 1 статьи 93 Закона о контрактной системе определен исчерпывающий перечень случаев осуществления закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя).

27.03.2015 ФГБУ «Государственный природный заповедник «Костомукшский» разместило в единой информационной системе информацию о заключенном Контракте внесены изменения о том, что Контракт с единственным поставщиком заключен на основании пункта 19 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе, т.е. Контракт заключен с единственным поставщиком на оказание услуг по осуществлению авторского контроля за разработкой проектной документации объекта капитального строительства, проведению авторского надзора за строительством, реконструкцией, капитальным ремонтом объекта капитального строительства соответствующими авторами, на проведение технического и авторского надзора за выполнением работ по сохранению объекта культурного наследия (памятников истории и культуры) народов Российской Федерации авторами проектов, что не соответствует предмету закупки (извещение № 0306100011414000015).

В ходе проверки, основания проведения ФГБУ «Государственный природный заповедник «Костомукшский» закупки у единственного поставщика по выполнению строительных работ по реконструкции объекта «Лабораторно - музейный корпус ФГБУ «Государственный природный заповедник «Костомукшский» расположенного по адресу: Республика Карелия, город Костомукша, улица Приозерная, д.2 (извещение № 0306100011414000015) - не установлены.

Исходя из вышеизложенного, Заказчиком нарушены требования части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе.

В письменных пояснениях по делу ФГБУ «Государственный природный заповедник «Костомукшский» признает факт неверного выбора способа закупки, при этом поясняет, что в настоящее время указанный контракт исполнен, а так же ссылается на решение Арбитражного суда Республики Карелия по делу № А26-4863/2015, согласно которому Карельскому УФАС России отказано в признании оспариваемого контракта недействительным.

Вместе с тем, согласно Постановлению Тринадцатого Арбитражного апелляционного суда от 24.11.2015 по делу № А26-4863/2015 основанием для отказа в иске послужил тот факт, что на момент рассмотрения дела оспариваемый контракт был исполнен в полном объеме, следовательно приведение сторон в первоначальное положение в рамках применения последствий недействительности сделки фактически невозможно, признание контракта недействительным не приведет к реальному восстановлению прав заявителя.

При этом судом не дана оценка наличия либо отсутствия признаков нарушения антимонопольного законодательства в действиях ФГБУ «Государственный природный заповедник «Костомукшский».

Комиссия Карельского УФАС России полагает, что исполнение контракта свидетельствует лишь о том, что данное нарушение является окончательным, а факт невозможности восстановить нарушенные права неопределенного круга лиц, лишенных противоправными действиями заказчика возможности принять участие в торгах и внести свои предложения по условиям выполнения контракта, подтверждает наличие в рассматриваемых действиях ФГБУ «Государственный природный заповедник «Костомукшский» нарушения положений статьи 16 Закона о защите конкуренции.

Заказчик обязан был провести конкурентную процедуру путем размещения в единой информационной системе извещения о проведении таких торгов и документации о них. 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.

В своих возражениях заказчик указывает, что со стороны потенциальных участников торгов жалобы в адрес Карельского УФАС России не поступали, что, по мнению заказчика, свидетельствует об отсутствии в его действиях нарушений антимонопольного законодательства. Комиссия Карельского УФАС России отклоняет данный довод в виду следующего, основной целью деятельности хозяйствующих субъектов является извлечение прибыли, следовательно, отсутствие жалоб в том случае когда контракт уже заключен не может свидетельствовать об отсутствии потенциальных участников торгов на право заключения такого контракта.

Так как информация об условиях заключения контракта, техническое задание не размещались на официальном сайте <http://www.zakupki.gov.ru/>, потенциальные участники не имели возможности оценить предпринимательские риски и представить свои предложения.

Действиями ФГБУ «Государственный природный заповедник «Костомукшский» по заключению контракта с единственным поставщиком был нарушен принцип информационной открытости проведения закупки, что и привело к отсутствию иных претендентов на его заключение.

В силу [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.

Из буквального смысла указанной статьи следует, что запрещаются такие соглашения или согласованные действия, которые 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 (пункт 4 статьи 16 Закона о защите конкуренции).

При этом, состав правонарушения, предусмотренного статьей 16 Закона о защите конкуренции, носит формальный характер, то есть, не требует обязательного наступления неблагоприятных последствий, а сам факт их возможного наступления образует окончательное правонарушение.

В тех случаях, когда требуется проведение торгов, подразумевающее состязательность хозяйствующих субъектов, их не проведение, за исключением случаев, допускаемых законом, не может не влиять на конкуренцию, поскольку лишь при публичном объявлении торгов в установленном порядке могут быть выявлены потенциальные участники желающие получить доступ к соответствующему товарному рынку либо права ведения деятельности на нем.

Таким образом, действия ФГБУ «Государственный природный заповедник «Костомукшский» и ООО «Теком Проф», выразившихся в заключении договора (государственного контракта) на выполнение строительных работ по реконструкции объекта «Лабораторно - музейный корпус ФГБУ «Государственный природный заповедник «Костомукшский» расположенного по адресу: Республика Карелия, город Костомукша, улица Приозерная, д.2, без проведения торгов, нарушают положения части 1 статьи 16 Закона о конкуренции.

Комиссия Карельского УФАС России, изучив материалы дела, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49, статьей 50 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

1. Признать в действиях **ФГБУ «Государственный природный заповедник «Костомукшский»** и **ООО «Теком Проф»** по заключению договора (государственного контракта) на выполнение строительных работ по реконструкции объекта «Лабораторно - музейный корпус ФГБУ «Государственный природный заповедник «Костомукшский» (расположенного по адресу: Республика Карелия, город Костомукша, улица Приозерная, д.2) без проведения торгов, нарушение части 1 статьи 16 Закона о конкуренции;
2. Предписание не выдавать в связи с исполнением государственного контракта на выполнение строительных работ по реконструкции объекта «Лабораторно - музейный корпус ФГБУ «Государственный природный заповедник «Костомукшский» в полном объеме.

Председатель Комиссии

«...»

«...»

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

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