

## **ЗАКЛЮЧЕНИЕ**

### **об обстоятельствах дела № № 049/01/17-2/2020**

«29» октября 2020 г.

г. Магадан

Комиссия Магаданского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

в присутствии на заседании представителей ответчика:

-Министерства строительства Министерством строительства, жилищно-коммунального хозяйства и энергетики Магаданской области, без участия иных лиц, участвующих в деле (о времени и месте рассмотрения дела уведомлены надлежащим образом),

рассмотрев дело № 049/01/17-2/2020 по признакам нарушения Министерством строительства, жилищно-коммунального хозяйства и энергетики Магаданской области (ИНН 4909062523, юридический адрес: ул. Набережная реки Магаданки, 15, г. Магадан, 685000) пункта 2 части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», руководствуясь статьей 48.1 Закона о защите конкуренции,

### **УСТАНОВИЛА:**

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области рассмотрены материалы, переданные прокуратурой Магаданской области (от 09.10.2019 вх. № 01/4686) в отношении Министерства строительства, жилищно-коммунального хозяйства и энергетики Магаданской области и ООО «Магнум» по факту исполнения части работ по государственному контракту, заключенному по итогам проведения электронного аукциона на выполнение работ по строительству объекта «Универсальный спортивно-оздоровительный комплекс «Президентский» в городе Магадане» (реестровый номер извещения 0347200001019000035), а именно работ по выполнению инженерных изысканий и разработке проектной документации до даты его заключения, а также по факту допуска и последующего признания Подрядчиком юридического

лица – ООО «Магнум», которое не соответствовало требованиям аукционной документации в части отсутствия у данного лица, как члена СРО, права выполнять инженерные изыскания и осуществлять подготовку проектной документации, поскольку уровень ответственности данного участника на момент рассмотрения заявок не позволял ему заключать договоры, стоимость которых превышает 25 млн. руб., что привело (или могло привести) к недопущению, ограничению, устранению конкуренции на соответствующем товарном рынке.

***По результатам рассмотрения указанных материалов Магаданским УФАС России установлено следующее.***

1 .27.05.2019 года на официальном сайте Заказчиком – Министерством строительства, жилищно-коммунального хозяйства и энергетики Магаданской области размещено извещение о проведении электронного аукциона «Выполнение работ по строительству объекта «Универсальный спортивно-оздоровительный комплекс «Президентский» в городе Магадане» (реестровый номер извещения 0347200001019000035).

Начальная (максимальная) цена контракта - 3 449 991 000,00 рублей.

Дата и время начала подачи заявок – 27.05.2019.

Дата и время окончания подачи заявок – 11.06.2019 09:00.

Дата окончания срока рассмотрения первых частей заявок участников - 11.06.2019.

Дата проведения аукциона в электронной форме - 14.06.2019.

Источник финансирования - финансирование работ осуществляется из областного бюджета, бюджета Российской Федерации и бюджета особой экономической зоны Магаданской области.

Место доставки товара, выполнения работы или оказания услуги - в соответствии с условиями государственного контракта.

Сроки поставки товара или завершения работы либо график оказания услуг - в соответствии с условиями государственного контракта.

Согласно п. 4 раздела 10 «Техническое задание» к Аукционной документации для участия в электронном аукционе: Выполнение работ по строительству объекта «Универсальный спортивно-оздоровительный комплекс «Президентский» в городе Магадане (далее Аукционная документация) «перечень необходимых к выполнению объемов работ и сроки выполнения работ по предмету отбора указаны в Плане-графике выполнения работ (Приложение №1 к Техническому заданию) и включают в себя, в том числе:

#### **Выполнение проектно-изыскательских работ (п.4.1):**

*Проектные работы:*

Требуется выполнить комплекс работ по разработке проектной документации - инженерных изысканий, проектной и рабочей документации.

*Проектную и рабочую документацию оформить в соответствии с действующим в Российской Федерации законодательством.*

*Проектную документацию выполнить в соответствии с постановлением Правительства РФ от 16.02.2008г. № 87 «Положение о составе разделов проектной документации и требованиях к их содержанию».*

*При разработке проектной документации необходимые технические условия на подключение и пересечение с действующими и/или планируемыми к строительству коммуникациями получить у Заказчика.*

*При разработке проектной документации определить необходимость и потребность в разработке специальных технических условиях (СТУ). На стадии выполнения проектной документации разработать и согласовать в установленном порядке все необходимые СТУ.*

*В составе ПОС надлежит разработать логистический план доставки персонала, машин, материалов и оборудования на площадку строительства.*

*Получить положительное заключение государственной и иной, необходимой экспертизы».*

Приложением № 1 к Техническому заданию установлено задание на проектирование на выполнение проектно-изыскательских работ по объекту: Универсальный спортивно-оздоровительный комплекс «Президентский» в г. Магадане, в котором детально расписан

перечень основных данных и требований с подробным раскрытием их содержания.

Согласно п. 7 указанного задания проектирование проводится в нескольких стадиях:

1. Разработка Концептуального проекта.
2. Разработка Проектной документации и проведение инженерных изысканий.
3. Разработка Рабочей документации.

Начало выполнения работ – июнь 2019, окончание – октябрь 2019 (п. 8 Задания).

Согласно п. 41 Задания «Требования к проектно-сметной документации» проектная документация на строительство объекта должна быть выполнена в объеме, необходимом для предоставления на экспертное рассмотрение и **получения положительного заключения государственной экспертизы.**

В соответствии с планом-графиком (раздел 11 Аукционной документации) срок выполнения инженерных изысканий II квартал 2019-III квартал 2019 гг. Цена работ - 6 000 000 руб.

Срок разработки проектно-сметной документации II квартал 2019 - III квартал 2019 гг. Цена работ - 79 000 060 руб.

В соответствии с п. 1.1 проекта контракта (раздел 9 Аукционной документации) по данному Контракту Застройщик обязуется по техническому заданию Государственного заказчика выполнить работы по проектированию, строительству и вводу в эксплуатацию объекта «Универсальный спортивно-оздоровительный комплекс «Президентский» в г. Магадане» (далее - Объект), **включая выполнение инженерных изысканий, проектной документации, получение положительного заключения государственной экспертизы проектной документации и результатов инженерных изысканий,** положительного заключения государственной экспертизы о достоверности определения сметной стоимости строительства объекта, выполнение строительно-монтажных работ, поставку необходимых материалов, изделий, оборудования, выполнение иных действий Застройщика, необходимых для выполнения работ по Контракту, в том числе получение заключения органа государственного строительного надзора о соответствии построенного и (или) реконструированного объекта капитального

строительства требованиям технических регламентов и проектной документации и разрешения на ввод объекта в эксплуатацию.

Объем выполняемых работ и требуемые характеристики Объекта изложены в Техническом задании, являющимся Приложением № 1 к Контракту и его неотъемлемой частью (п.1.2 проекта контракта).

Требования, условия и сроки выполнения работ, установленные в техническом задании (приложение № 1 к проекту контракта) аналогичны требованиям и условиям, установленным в техническом задании к аукционной документации.

Согласно Протоколу рассмотрения единственной заявки на участие в электронном аукционе от 11.06.2019 № 0347200001019000035-1 на участие в аукционе подана 1 заявка – ООО «Магнум».

Согласно вышеуказанному протоколу заявка ООО «Магнум» признана соответствующей установленным требованиям и допущена к дальнейшей процедуре торгов.

В соответствии с ч. 16 ст. 66, ч. 8 ст. 67, ч. 13 ст. 69 Федерального закона от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» электронный аукцион признан несостоявшимся.

На основании п. 4 ч. 1 статьи 71, ч. 3.1 статьи 71 Федерального закона от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» государственный контракт решено заключить с ООО «Магнум» - единственным участником закупки, который подал заявку на участие в электронном аукционе, был допущен к участию в электронном аукционе и признан участником электронного аукциона.

**03.07.2019 года** между Министерством строительства, жилищно-коммунального хозяйства и энергетики Магаданской области (Заказчик) и ООО «Магнум» (Застройщик) заключен государственный контракт № 0347200001019000035 на выполнение работ по строительству объекта «Универсальный спортивно-оздоровительный комплекс «Президентский» в г. Магадане».

Согласно п.1.1 Государственного контракта по данному Контракту Застройщик обязуется по техническому заданию Государственного заказчика выполнить работы по проектированию, строительству и

вводу в эксплуатацию объекта «**Универсальный спортивно-оздоровительный комплекс «Президентский» в г. Магадане**» (далее - Объект), **включая выполнение инженерных изысканий, проектной документации, получение положительного заключения государственной экспертизы проектной документации и результатов инженерных изысканий, положительного заключения государственной экспертизы о достоверности определения сметной стоимости строительства объекта, выполнение строительно-монтажных работ, поставку необходимых материалов, изделий, оборудования, выполнение иных действий Застройщика, необходимых для выполнения работ по Контракту, в том числе получение заключения органа государственного строительного надзора о соответствии построенного и (или) реконструированного объекта капитального строительства требованиям технических регламентов и проектной документации и разрешения на ввод объекта в эксплуатацию.**

Объем выполняемых работ и требуемые характеристики Объекта изложены в Техническом задании, являющемся Приложением № 1 к Контракту и его неотъемлемой частью (п.1.2 контракта).

Требования, условия и сроки выполнения работ, установленные в техническом задании (приложение № 1 к контракта) аналогичны требованиям и условиям, установленным в аукционной документации и проекте контракта, размещенным на официальном сайте [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru)

Цена контракта – 3 449 991 000 руб.

Согласно плану – графику (приложение № 2 к контракту) установлены следующие сроки выполнения работ:

№ п/п	Наименование работ и затрат	Срок начала работ	Срок окончания работ	Цена работ, тыс. руб. с учетом НДС
1	<b>Выполнение инженерных изысканий</b>	<b>II квартал 2019</b>	<b>III квартал 2019</b>	6000,0
2	<b>Разработка проектно-сметной документации</b>	<b>II квартал</b>	<b>III квартал 2019</b>	79 060,0

		2019		
3	Поставка оборудования, строительного-монтажные работы	II квартал 2019	II квартал 2022	3 330 643.0
4	Пусконаладочные работы	II квартал 2022	III квартал 2022	34 288.0
Итого				<b>3 449 991.0</b>

При этом, согласно представленным материалам уже **26.07.2019** ООО «Магнум» в МОГАУ «Управление государственной экспертизы» получило положительное заключение государственной экспертизы на проектную документацию и результаты инженерных изысканий по указанному объекту.

Согласно материалам, представленным МОГАУ «Управление государственной экспертизы» на запрос Магаданского УФАС России, заявление ООО «Магнум» о проведении государственной экспертизы проектной документации и результатов инженерных изысканий было подано в МОГАУ «Управление государственной экспертизы» 22.07.2019 г. и зарегистрировано под входящим номером 20-ГЭ.

В составе комплекта документов ООО «Магнум», поданных в МОГАУ «Управление государственной экспертизы» представлен договор на выполнение проектно – изыскательских работ № MAG01-08/18 от 30.08.2018 г., заключенный между Департаментом физической культуры и спорта Магаданской области (Выгодополучатель), НКО «Фонд социального партнерства Магаданской области (Общество) и ООО «Магнум» (Подрядчик»).

Согласно п. 2 Договора Подрядчик обязуется выполнить работы в сроки, в качестве и в объеме, предусмотренные настоящим Договором, Выгодополучатель принимает результат работ, а Общество обязуется уплатить Подрядчику цену договора согласно условиям настоящего Договора.

Работы, выполняемые Подрядчиком по настоящему Договору, включают работы по разработке **концепт-проекта, инженерные изыскания, работы по разработке проектной документации (стадии П)**. Подробный перечень работ, выполняемых Подрядчиком, описан в разделе Договора «Работы» и соответствующих приложениях к

Договору.

Работы выполняются силами и средствами Подрядчика и/или силами и средствами привлеченных Субподрядчиков в соответствии с Техническим заданием, являющимся Приложением №4 к Договору. Качество работ должно соответствовать требованиям исходных данных, СНиПов, ГОСТов, а также законодательства РФ.

Пунктом 2.2. Договора определены следующие этапы работ:

### **Этап 1. Работы по разработке Концепт-проекта»:**

1. Разрабатываемый концепт-проект объекта должен соответствовать требованиям законодательства РФ, условиям Договора и Техническому заданию (Приложение № 4 к Договору).
2. Результатом работ по разработке концепт-проект объекта является разработанный Подрядчиком и согласованный Выгодополучателем Концепт-проект объекта.

### **Этап 2 Инженерные изыскания:**

1. Подрядчик обязан выполнить весь комплекс инженерно-изыскательских работ, необходимых для проектирования, строительства и ввода объекта в эксплуатацию.
2. В случае если какие-либо документы или информация, предоставленные Обществом в составе исходных данных, включая технические условия, не достаточны для проведения Инженерных изысканий, выполнения проектных работ, либо не отвечают требованиям законодательства РФ и условиям настоящего Договора, Подрядчик обязан незамедлительно после того, как ему стало об этом известно, информировать Общество, приостановить работы до момента принятия Обществом решения об изменении сроков выполнения работ или о дальнейшем исполнении Договора.
3. Подрядчик в срок, не превышающий 5 (пяти) рабочих дней после согласования Концепт-проекта объекта, на основании исходных данных, предоставленных Обществом, разрабатывает Техническое задание на изыскания и направляет его на согласование Выгодополучателю. Выгодополучатель в течение 5 (пяти) календарных дней с момента получения Задания на изыскания утверждает представленные документы, и направляет Подрядчику для приобщения к настоящему Договору.

В случае необходимости доработки Задания на изыскания

Выгодополучатель возвращает Задание на изыскания Подрядчику с мотивированным предложением о доработке Задания на изыскание, о чем незамедлительно ставит в известность другую Сторону. В случаях несогласования Задания на изыскания в сроки, установленные настоящим Договором, все сроки, установленные для исполнения своих обязательств сторонами, переносятся на количество дней, необходимое для согласования Задания на изыскания.

4. Результатом Инженерно-изыскательских работ по настоящему Договору являются отчеты о выполненных инженерных изысканиях, утвержденные Выгодополучателем, в отношении которых получено положительное заключение Экспертизы.
5. Отчет о выполненных Инженерных изысканиях должен соответствовать исходным данным, Техническому заданию на изыскания и законодательству РФ.

### **Этап 3 Проектная документация (стадия П) и экспертиза Проектной документации:**

1. Результатом работ является разработанная Подрядчиком и согласованная Выгодополучателем Проектная документация, в отношении которой получено положительное заключение экспертизы.
2. Подрядчик обязан разработать Проектную документацию в соответствии с Техническим заданием, исходными данными, переданными Обществом и собранными Подрядчиком в соответствии с требованиями, предусмотренными настоящим Договором, документами о выполненных инженерных изысканиях и законодательством РФ.
3. Выгодополучатель вправе вносить изменения в Техническое задание (Приложение №1) и/или исходные данные путем подписания Сторонами дополнительного соглашения к Договору. Стоимость и сроки внесения указанных изменений определяются по соглашению Сторон и оформляются соответствующим дополнительным соглашением.

В соответствии с техническим заданием на выполнение проектно – изыскательских работ по объекту: Спортивно – оздоровительный комплекс «Президентский» в г. Магадане (Приложение № 4 к договору от 30.08.2018 № MAG01-08/18) **генеральным проектировщиком является ООО «Магнум».**

В указанном задании определены следующие стадии выполнения

работ:

1. Разработка Концептуального проекта;
2. Разработка Проектной документации и проведение инженерных изысканий.

**Начало выполнения работ – сентябрь 2018, окончание – апрель 2019 (п. 8 Задания).**

**Положения и форма Технического задания на выполнение проектно – изыскательских работ по объекту: Спортивно – оздоровительный комплекс «Президентский» в г. Магадане (Приложение № 4 к договору от 30.08.2018 № MAG01-08/18) схожи с Техническим заданием к государственному контракту № 0347200001019000035 от 03.07.2019 на выполнение работ по строительству объекта «Универсальный спортивно-оздоровительный комплекс «Президентский» в г. Магадане».**

Таким образом, из указанного следует, что часть работ по рассматриваемому государственному контракту, а именно работы по выполнению инженерных изысканий и разработке проектной документации фактически выполнялись до даты заключения самого государственного контракта.

Кроме того, как следует из представленных прокуратурой Магаданской области материалов ООО «Магнум», с которым заключен государственный контракт, не соответствовало требованиям аукционной документации в связи с отсутствием у данного лица, как члена СРО, права выполнять инженерные изыскания и осуществлять подготовку проектной документации, поскольку уровень ответственности данного участника на момент рассмотрения заявок не позволял ему заключать договоры, стоимость которых превышает 25 млн. руб.

Согласно разделу 5 Аукционной документации «Требования к содержанию и составу 1 и 2 частей заявки «на участие в электронном аукционе» на основании ФЗ от 03.07.2016 №372-ФЗ «О внесении изменений в градостроительный Кодекс РФ и отдельные законодательные акты РФ» участник должен быть:

*-членом СРО в области строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства;*

- СРО, в которой состоит участник, должна иметь компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств;

-совокупный размер обязательств участника по договорам (контрактам), которые заключены с использованием конкурентных способов, не должен превышать уровень ответственности участника по компенсационному фонду обеспечения договорных обязательств;

Членство в СРО не распространяется на унитарные предприятия, государственные и муниципальные учреждения, юрлица с госучастием в случаях, которые перечислены в ч. 2.2 ст. 52 ГК РФ.

Участник должен предоставить документы, подтверждающие его соответствие требованиям аукциона:

-копию действующей выписки из реестра членов СРО по форме, утвержденной Приказом Федеральной службы по экологическому, технологическому и атомному надзору от 04 марта 2019 N 86.

В соответствии с п.2,5 ч.2 ст.55.17 Градостроительного кодекса РФ, в реестре членов саморегулируемой организации наряду с информацией, предусмотренной Федеральным законом от 1 декабря 2007 года № 315-ФЗ «О саморегулируемых организациях», в отношении каждого ее члена должны содержаться, в том числе:

\* - сведения о наличии у члена саморегулируемой организации права соответственно выполнять инженерные изыскания, осуществлять подготовку проектной документации, строительство, реконструкцию, капитальный ремонт, снос объектов капитального строительства по договору подряда на выполнение инженерных изысканий, подготовку проектной документации, по договору строительного подряда, по договору подряда на осуществление сноса, заключаемым с использованием конкурентных способов заключения договоров;

\* - сведения об уровне ответственности члена саморегулируемой организации по обязательствам по договорам подряда на выполнение инженерных изысканий, подготовку проектной документации, по договорам строительного подряда, по договорам подряда на осуществление сноса, заключаемым с использованием конкурентных способов заключения договоров, в соответствии с которым указанным членом внесен взнос в компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств Сведения действующей выписки из реестра членов СРО по форме, утвержденной Приказом

Федеральной службы по экологическому, технологическому и атомному надзору от 04 марта 2019 N 86 должны соответствовать показателям Плана-графика на выполнение работ по проектированию, строительству и вводу в эксплуатацию объекта (Раздел 11 Аукционной документации).

\*- предоставление во второй части заявки указанной выписки не распространяется:

- на участников, которые предложат цену контракта 3 млн руб. и менее. Такие участники не обязаны быть членами СРО в силу ч. 2.1 ст. 52 ГрК РФ;

- на унитарные предприятия, государственные и муниципальные учреждения, юрлица с госучастием в случаях, которые перечислены в ч. 2.2 ст. 52 ГрК РФ».

Во второй части заявки ООО «Магnum», согласно информации, представленной АО «Единая электронная торговая площадка», представлено три выписки из реестра членов саморегулируемой организации».

- выписка из реестра СРО СОЮЗ проектировщиков и архитекторов в малом и среднем бизнесе (СОЮЗ ПАМСБ) от 13.05.2019 № 704;

- выписка из реестра СРО АС «Межрегионстройальянс» от 28.05.2019 № 0003545;

- выписка из реестра СРО АС «СтройИзыскания» от 03.06.2019 № 16.

Согласно условиям государственного контракта стоимость работ по проектированию составила более 79 млн. руб.

Согласно разделу 3.3. выписки из реестра СРО АС «СтройИзыскания» «Сведения об уровне ответственности члена саморегулируемой организации по обязательствам **по договору подряда на выполнение инженерных изысканий**, подготовку проектной документации, по договору строительного подряда, по договору подряда на осуществление сноса, заключенным с использованием конкурентных способов заключения договоров, и предельному размеру обязательств по таким договорам, в соответствии с которым указанным членом внесен взнос в компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств» **Обществу «Магnum» присвоен первый**

## **уровень ответственности – до 25 000 000 руб.**

Как член СОЮЗа проектировщиков и архитекторов в малом и среднем бизнесе и АС «Межрегионстройальянс» ООО «Магнум» не имеет права заключать договоры по осуществлению организации работ по подготовке проектной документации для объектов капитального строительства с использованием конкурентных способов заключения договоров.

Таким образом, участником аукциона, условия которого содержали нереально короткие сроки разработки проектной документации, признано лицо, не отвечающее требованиям законодательства и документации о закупке.

В соответствии с ч. 1 ст. 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», при проведении торгов, запроса котировок цен на товары, запроса предложений **запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции**, в том числе:

1) координация организаторами торгов, запроса котировок, запроса предложений или заказчиками деятельности их участников, а также заключение соглашений между организаторами торгов и (или) заказчиками с участниками этих торгов, если такие соглашения имеют своей целью либо приводят или могут привести к ограничению конкуренции и (или) созданию преимущественных условий для каких-либо участников, если иное не предусмотрено законодательством Российской Федерации;

2) создание участнику торгов, запроса котировок, запроса предложений или нескольким участникам торгов, запроса котировок, запроса предложений преимущественных условий участия в торгах, запросе котировок, запросе предложений, в том числе путем доступа к информации, если иное не установлено федеральным законом;

3) нарушение порядка определения победителя или победителей торгов, запроса котировок, запроса предложений;

4) участие организаторов торгов, запроса котировок, запроса предложений или заказчиков и (или) работников организаторов или работников заказчиков в торгах, запросе котировок, запросе предложений.

Таким образом, начало фактического исполнения части работ,

предусмотренных государственным контрактом № 0347200001019000035 от 03.07.2019, а именно работ по выполнению инженерных изысканий и разработке проектной документации до проведения закупки, заключения государственного контракта, а равно включение данных работ в предмет контракта, которые находятся в стадии выполнения потенциальным Подрядчиком, с которым в последующем заключен контракт, а также по факту допуска и последующего признания победителем торгов юридического лица – ООО «Магнум», которое не соответствовало требованиям аукционной документации в части отсутствия у данного лица, как члена СРО, права выполнять инженерные изыскания и осуществлять подготовку проектной документации, поскольку уровень ответственности данного участника на момент рассмотрения заявок не позволял ему заключать договоры, стоимость которых превышает 25 млн. руб., что привело (или могло привести) к недопущению, ограничению, устранению конкуренции на соответствующем товарном рынке свидетельствует о волеизъявлении обоих участников достигнутых соглашений, о совершении действий, направленных на исполнение части договорных мероприятий, которые в последующем оформляются государственным контрактом, что содержит в себе признаки нарушения Закона о защите конкуренции.

**2.** На основании изложенного, Магаданским УФАС России был издан Приказ Магаданского УФАС России № 01-12/3 от 09.01.2020 о возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения Министерством строительства, жилищно-коммунального хозяйства и энергетики Магаданской области и обществом с ограниченной ответственностью «Магнум» пункта 4 статьи 16, части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Определением № 13 от 23.01.2020 дело № 049/01/17-2/2020 назначено к рассмотрению на 27 февраля 2020 года.

26.02.2020 года от Министерства поступили письменные пояснения (исх. № 976/25-б), где Заказчик сообщил, что в соответствии с постановлением Правительства Магаданской области от 13 марта 2019 г. № 158-пп «О заключении долгосрочного государственного контракта на выполнение работ по строительству объекта «Универсальный спортивно-оздоровительный комплекс «Президентский» в г.

Магадане» Министерством был объявлен электронный аукцион, по результатам которого был заключен государственный контракт № 0347200001019000035 от 03.07.2019 г. на выполнение работ по строительству объекта «Универсальный спортивно-оздоровительный комплекс «Президентский» в г. Магадане».

Строительство рассматриваемого объекта включено в государственную программу Российской Федерации «Развитие физической культуры и спорта», утв. постановлением Правительства Российской Федерации от 15.04.2014 № 302, с финансированием за счет субсидий из федерального бюджета и софинансированием из областного бюджета, о чем между Министерством спорта Российской Федерации и Правительством Магаданской области заключено Соглашение от 19.12.2019 г. № 777-09-2020-134.

В соответствии с условиями Контракта Министерством были произведены авансовые платежи на общую сумму 586 498 470,00 рублей.

В соответствии с пунктом 3.1. Контракта общий срок выполнения работ с даты, следующей за датой вступления контракта в силу по «20» декабря 2022 года, при этом:

-по «31» августа 2019 года - сдача Застройщиком результатов инженерных изысканий и проектной документации на проведение государственной экспертизы и проверку достоверности определения сметной стоимости строительства объекта;

-по «31» октября 2019 года - предоставление Застройщиком результатов инженерных изысканий, проектной документации, положительного заключения государственной экспертизы проектной документации и результатов инженерных изысканий, положительного заключения о достоверности определения сметной стоимости строительства объекта и полного объема разработанной рабочей документации, проект планировки и проект межевания территории с выпиской из кадастровой палаты.

Как следует из пояснений, в настоящее время со стороны Застройщика (ООО «Магнум») имеется просрочка обязательств по контракту, а именно - не сданы результаты инженерных изысканий и проектной документации на проведение государственной экспертизы и проверку достоверности определения сметной стоимости строительства объекта. Указанные документы Заказчику не предоставлены, в связи с чем, в адрес ООО «Магнум» направлены следующие документы:

-уведомление от 06.08.2019 г. № 4836/025-6 (о неисполнении в установленный срок обязательств по контракту);

-письмо от 16.08.2019 № 5080/025-6 (о неисполнении в установленный срок обязательств по контракту);

-письмо от 13.11.2019 № 7049/025-6 (претензия по контракту).

Также в пояснениях Министерство указало, что заявление ООО «Магнум» о проведении государственной экспертизы проектной документации и результатов инженерных изысканий подано в МОГАУ «Управление государственной экспертизы» 22.07.2019 г. (вх. № 20-ГЭ) в рамках Договора № MAG01-08/18 от 30.08.2018, заключенного между Департаментом физической культуры и спорта Магаданской области, НКО «Фонд социального партнерства Магаданской области» и ООО «Магнум». Министерство не являлось стороной по данному договору. Кроме того, Министерство сообщило, что в НКО «Фонд социального партнерства Магаданской области» был сделан запрос от 11.02.2020 г. № 730/25-6 об исполнении Договора № MAG01-08/18 от 30.08.2018. В ответ на указанный запрос НКО «Фонд социального партнерства Магаданской области» пояснил, что договор на выполнение проектно-изыскательских работ № MAG01-08/18 от 30.08.2018 расторгнут 03.02.2020 по соглашению сторон, при этом стороны пришли к соглашению о возврате ООО «Магнум» ранее выплаченных авансовых платежей в сумме 20 000 000,0 руб. в срок не позднее 31.03.2020 г.

По вопросу допуска ООО «Магнум» к участию в аукционе в отсутствие у данного лица, как члена СРО, права выполнять инженерные изыскания и осуществлять подготовку проектной документации, поскольку уровень ответственности данного участника на момент рассмотрения заявок не позволял ему заключать договоры, стоимость которых превышает 25 млн. руб. пояснило, что в п. 3.2. выписки из реестра членов саморегулируемой организации от 13.05.2019 г. № 704, представленной в составе заявки ООО «Магнум», был отмечен третий уровень ответственности «не превышает триста миллионов рублей», сведениями о том, что третий уровень ответственности должен быть указан и в пункте 3.3. выписки (сведения об уровне ответственности по договорам, заключенным с использованием конкурентных способов), специалисты Министерства не располагали.

Министерство пояснило, что в настоящее время ООО «Магнум» имеет выписку из реестра членов саморегулируемой организации «СОЮЗ

проектировщиков и архитекторов в малом и среднем бизнесе» от 18.10.2019 г. № 879 с третьим уровнем ответственности «не превышает триста миллионов рублей».

На заседании Комиссии представители Министерства с вмененным нарушением не согласились, поддержали позицию, изложенную в письменных пояснениях.

Также дополнительно сообщили, что НМЦ государственного контракта определена посредством проведения технологического и ценового аудита. Документы, подготовленные в рамках исполнения договора № МАГ01-08/18 от 30.08.2018 на выполнение проектно-изыскательских работ, **направлены Министерству для обоснования начальной максимальной цены контракта.**

Таким образом, как следует из пояснений, представленных на заседании Комиссии, договор № МАГ01-08/18 от 30.08.2018 был заключен в целях обоснования НМЦК государственного контракта. Результаты выполненных работ по договору легли в основу обоснования цены контракта.

Также представители Министерства сообщили, что установление коротких сроков для выполнения работ для проведения инженерных изысканий и подготовки проектно – сметной документации является технической ошибкой.

На заседании Комиссии представитель ООО «Магнум» возражала против доводов, изложенных в заявлении прокуратуры Магаданской области, с вмененным нарушением не согласилась по следующим основаниям.

Согласно Плану - графику к государственному контракту цена работ на выполнение инженерных изысканий и работ по подготовке проектно-сметной документации составляет более 79 млн. рублей. ООО «Магнум» не планировало выполнять своими силами указанные работы, данные работы выполняются силами привлеченного Генерального подрядчика с соответствующим и действующим СРО «ПРОМГРАЖДАНПРОЕКТ» - АО «Центральный научно-исследовательский и проектно-экспериментальный институт промышленных зданий и сооружений» (АО «ЦНИИПромзданий»).

Согласно разделу 5 государственного контракта, Застройщик обязан привлекать субподрядные организации в объеме,

составляющем 20% от цены контракта из числа субъектов малого предпринимательства и социально ориентированных НКО (п. 5.1.2.).

В октябре 2019 года ООО «Магнум» внесло изменения в сведения об уровне ответственности по подготовке проектной документации по договору строительного подряда до 300 000 000 рублей.

Также представитель ООО «Магнум» пояснила, что Технические задания по государственному контракту № 0347200001019000035 от 03.07.2019г. и по Договору № MAG01-08./18 от 30.08.2018г. различны ввиду следующего:

-разное наименование объекта;

-стадийность проектирования;

-основные технико-экономические показатели объекта - площадь участка, общая площадь здания;

-состав исходных данных предоставляемых заказчиком.

Площадь земельного участка по государственному контракту составляет 4,4 Га, а общая площадь здания 15 000 м<sup>2</sup>, расположение и концепция здания относительно расположения на земельном участке кардинально отличается.

Кроме того, представитель ООО «Магнум» пояснила, что 03 февраля 2020г. стороны по Договору № MAG01-08/18 от 30.08.2018г. подписали соглашение о расторжении договора.

В ходе проведения заседания, учитывая представленные пояснения, выявилась необходимость в запросе дополнительной информации.

Определением № 59 от 27.02.2020 о продлении срока и об отложении рассмотрения дела № 049/01/17-2/2020 о нарушении антимонопольного законодательства срок рассмотрения настоящего дела продлен до 09.07.2020, рассмотрение дела назначено на «03» апреля 2020 года.

Определением № 60 от 27.02.2020 к рассмотрению дела № 049/01/17-2/2020 о нарушении антимонопольного законодательства в качестве лиц, располагающих сведениями об обстоятельствах рассматриваемого дела были привлечены Департамент физической культуры и спорта Магаданской области, НКО «Фонд социального партнерства Магаданской области», ООО «НПП Гидрогеолог», ООО «СК Заря», ООО «ЭКСПЕРТИЗА – С».

Указанными определениями у лиц, участвующих в деле, а также лиц, располагающих сведениями об обстоятельствах дела, были запрошены пояснения и документы, имеющие значение для правильного и всестороннего рассмотрения дела.

16.03.2020 года в адрес Управления поступили письменные пояснения НКО «Фонд социального партнерства Магаданской области» (вх. № 01/1044), согласно которым основанием для заключения договора от 30.08.2018 № MAG01-08/18 послужили положения ст. 421 ГК РФ, а также положения Устава Фонда (п. 2.2 финансирование строительства, реконструкции и ремонта социально-значимых объектов, находящихся в Магаданской области). Фонд пояснил, что выступал лишь финансирующей стороной, застройщиком не являлся, сведениями о положительном заключении государственной экспертизы на проектную документацию и результаты инженерных изысканий от 26.07.2019 не располагает, так как результат по договору от 30.08.2018 получен не был. Передача результатов по договору, в соответствии с его условиями, осуществлялась в пользу Выгодоприобретателя - Департамента физической культуры и спорта Магаданской области.

Кроме того, из пояснений Фонда следует, что оплата выполненных работ по договору не производилась, за исключением авансовых платежей на сумму 20 000 000 рублей (платежные поручения № 100 от 05.09.2018 на сумму 5 000 000 рублей, № 144 от 01.12.2018 на сумму 5 000 000 рублей, № 19 от 28.03.2019 на сумму 10 000 000 рублей). В материалы дела представлены счета на оплату ООО «Магнум» № 284 от 04.09.2018 на сумму 5 000 000 рублей, № 359 от 29.11.2018 на сумму 5 000 000 рублей, № 40 от 19.03.2019 на сумму 10 000 000 рублей. Исходные данные по договору от 30.08.2018 Фонд Обществу «Магнум» не передавал, в связи с тем, что соответствующего запроса от подрядчика не поступало. 03.02.2020 года сторонами подписано соглашение о расторжении договора от 30.08.2018 года, условиями которого предусмотрен возврат подрядчиком выплаченных ему авансовых платежей.

18.03.2020 года в адрес Магаданского УФАС России поступили пояснения Департамента физической культуры и спорта Магаданской области (вх. № 01/1075). Согласно представленным пояснениям 24.07.2018 года Губернатором Магаданской области в адрес Президента Российской Федерации направлено письмо о необходимости строительства в городе Магадане многофункционального крытого спортивного объекта. По

распоряжению Президента РФ № 1324-рп от 25.07.2018 г. было принято решение о строительстве в рамках непрограммной части программы «Развитие физической культуры и спорта в Российской Федерации» универсального спортивно-оздоровительного комплекса. 30.08.2018 года заключен договор № МАG01-08/18 на выполнение проектно-изыскательских работ. ООО «Магнум» выбрано подрядчиком в связи с тем, что является крупнейшей компанией в области строительства спортивных сооружений и существует на рынке с 1995 года. По причине того, что оплата по договору планировалась из внебюджетных источников, основанием для его заключения являлись общие нормы гражданского законодательства (ст. 421 ГК РФ). Инженерные изыскания и подготовка проектной документации выполнялись для строительства «Универсального спортивно-оздоровительного комплекса «Президентский». **Результаты работ предполагалось передать Министерству строительства, жилищно-коммунального хозяйства и энергетики Магаданской области, «что и было выполнено».** Из представленных пояснений также следует, что подрядчиком сданы следующие работы по договору от 30.08.2018 № МАG01-08/18:

- согласно акту сдачи-приемки № 1 от 26.11.2018, сданы работы по разработке Концепт-проекта;
- согласно акту сдачи – приемки № 2 от 20.03.2019, сданы работы по разработке инженерных изысканий.

Как пояснил Департамент, 03.02.2020 года подписано соглашение о расторжении договора от 30.08.2018, в соответствии с которым **исключительные права на разработанную документацию и результаты работ принадлежат подрядчику (ООО «Магнум»)**, в связи с возвратом аванса в размере полученной суммы без учета фактически выполненных работ по договору.

23.03.2020 в Магаданское УФАС России поступили письменные пояснения Министерства строительства, жилищно-коммунального хозяйства и энергетики Магаданской области (вх. № 01/1152). В соответствии с представленными пояснениями земельные участки, на которых планируется организация строительной площадки в соответствии с государственным контрактом №0347200001019000035 от 03.07.2019 г., предоставлены Застройщику - ООО «Магнум» в соответствии с договорами безвозмездного пользования земельным участком от 07.08.2019 г. №№ 24, 25, 26, 27, которые были заключены между Департаментом строительства, архитектуры, технического и экологического контроля мэрии города Магадана и ООО «Магнум».

Также, как следует из представленных пояснений, ранее земельные участки, на которых планировалось строительство объекта, были закреплены за Министерством, в связи с чем в проект государственного контракта были включены условия о передаче Заказчиком Застройщику строительной площадки. Однако была установлена невозможность данной передачи по условиям договора безвозмездного пользования земельным участком, в связи с чем Министерство расторгло соответствующие договоры и земельные участки были оформлены на ООО «Магнум». Подтверждающие документы, за исключением вышеуказанных, в Министерстве не найдены.

По вышеуказанным причинам исходная документация по земельным участкам для межевания и подготовки планирования не была передана ООО «Магнум». Акт приема-передачи строительной площадки также не был составлен по вышеизложенным обстоятельствам, а также в связи с тем, что в настоящее время Застройщиком не закончен этап разработки проектной документации, и, соответственно, не начат процесс строительства объекта.

Н(М)ЦК рассматриваемого контракта определена на основании заключения технологического и ценового аудита обоснования инвестиций, проведенного Обществом с ограниченной ответственностью «Экспертиза-С» (к исх. № 64 от 29.04.2019). Однако документов, подтверждающих факт направления ООО «Экспертиза-С» документов, необходимых для проведения аудита, Министерством не представлено.

В связи с предупреждением распространения новой коронавирусной инфекции (COVID-19), на основании Указа Президента Российской Федерации от 02 апреля 2020 года № 239 «О мерах по обеспечению санитарно-эпидемиологического благополучия населения на территории Российской Федерации в связи с распространением новой коронавирусной инфекции (COVID-19)» определениями № 93 от 25.03.2020, № 109 от 20.04.2020 рассмотрение настоящего дела было отложено. Определением № 109 от 20.04.2020 дело назначено к рассмотрению на «04» июня 2020 года. Указанным определением у лиц, участвующих в деле, а также лиц, располагающих сведениями об обстоятельствах дела были запрошены пояснения и документы, имеющие значение для правильного и всестороннего рассмотрения дела.

28.05.2020 года поступили дополнительные пояснения НКО «Фонд социального партнерства Магаданской области» (вх. № 01/2193) аналогичные ранее представленным в Управление. В дополнение Фонд указал, что по состоянию на 28.05.2020 года обязательства по возврату средств по договору № MAG01-08/18 от 30.08.2018 года выполнены ООО «Магнум» не в полном объеме. На счет Фонда поступило 5 000 000 рублей (платежное поручение № 3332 от 15.05.2020).

29.05.2020 года в Магаданское УФАС России поступили письменные пояснения Департамента физической культуры и спорта Магаданской области аналогичные ранее представленным в Управление от 18.03.2020.

01.06.2020 года в адрес Управления поступили письменные пояснения ООО «Магнум» (вх. № 01/2197). В соответствии с представленными пояснениями целью заключения ООО «Магнум» договора № MAG01-08/18 от 30.08.2018г. *являлся коммерческий интерес по выполнению проектно-изыскательских работ и разработке проектной документации стадии П.* Итоговый акт приемки работ по выполнению инженерных изысканий и разработке проектной документации, подписан не был, подписывались только промежуточные акты для последующей передачи ООО «Магнум» документации в орган, осуществляющий экспертизу проектной документации.

По договору № MAG01-08/18 ООО «Магнум» выполнило следующие работы:

- разработка концепт-проекта - подготовило ООО «Магнум»;
- инженерные изыскания - провел субподрядчик ООО «НПП Гидрогелог»;
- разработка проектной документации стадии П - разработал ООО «Магнум» с привлечением следующих субподрядчиков: ИП Григорьев И.В., ООО «Простор Л», ООО «СВПУЛ», ООО «Стройэлектро», ООО «Стройкомсервис», ИП Бондаренко Т.Н.

Также ООО «Магнум» пояснило, что в связи с тем, что стороны не подписали итоговый акт приемки работ по выполнению инженерных изысканий и разработке проектной документации, и в последствие 03.02.2020 г. подписали соглашение о расторжении договора № MAG01-08/18, подрядчик ООО «Магнум» оставил за собой

исключительные и авторские права на результат работ и разработанную документацию, при возврате полученного аванса в полном объеме в размере 20 000 000 рублей.

По вопросу расторжения договора № МАG01-08/18 от 30.08.2020 года Общество «Магнум» пояснило, что оценив последствия нарушения сроков выполнения работ по договору № МАG01-08/18, в части оплаты неустойки, возмещения убытков, репутационных негативных последствий для ООО «Магнум» и допустимостью расторгнуть договор по соглашению сторон, стороны подписали соглашение о расторжении договора от 03.02.2020 года, принимая во внимание, что для НКО и Общества полученный по договору № МАG01-08/18 результат выполненных работ перестал быть актуальным, исходя из чего сторонами достигнуто соглашение о возврате денежных средств в размере 20 000 000 руб. (аванс), а подрядчик оставил за собой исключительные и авторские права па разработанную документацию и результат работ.

По вопросу просрочки обязательств по государственному контракту Общество пояснило, что в связи с тем, что Министерством строительства, жилищно-коммунального хозяйства и энергетики Магаданской области несвоевременно было исполнено обязательство по выплате аванса в размере 17% от цены контракта, Застройщиком в настоящее время не исполнены этапы выполнения работ согласно плану -графику. Аванс в размере 17% - 586 498 470 рублей в полном объеме поступил на расчетный счет застройщика - 04 февраля 2020 года.

Государственным контрактом предусмотрена однократная выплата аванса в размере 17% от цены контракта, в нарушение взятых на себя обязательств заказчик произвел перечисления в следующем порядке:

- первый платеж в размере 200 000 000 рублей поступил 23.07.2019г.;
- второй платеж в размере 100 000 000 рублей поступил 13.12.2019г.;
- третий платеж в размере 286 498 470 рублей поступил 04.02.2020г.

В дополнение к ранее представленным пояснениям 04.06.2020 в

адрес Магаданского УФАС России от Министерства строительства, жилищно-коммунального хозяйства и энергетики Магаданской области поступили письменные пояснения (вх. № 01/2273), в которых Министерство пояснило, что договор от 13.03.2019 г. № 11/2019 на проведение негосударственной экспертизы технологического и ценового аудита обоснования инвестиций подписан только со стороны ООО «Экспертиза-С». Пояснить причины неподписания данного договора со стороны Министерства не представляется возможным. Также в настоящее время не представляется возможным представить в адрес Управления следующие документы:

- доказательства направления в организацию, проводившую ценовый аудит, документов, подготовленных в рамках исполнения договора № МАG01-08/18 от 30.08.2018 на выполнение проектно-изыскательских работ, для обоснования начальной максимальной цены контракта;
- документы, подтверждающие получение Министерством результатов работ по договору № МАG01-08/18 от 30.08.2018 для последующего их перенаправления в целях обоснования НМЦК.

Представитель Министерства поддержала позицию, изложенную в ранее направленных в Управление письменных пояснениях, дополнительно пояснила, что ранее представленные по договорам безвозмездного пользования ООО «Магнум» земельные участки прекратили свое существование и сняты с регистрационного учета 26.02.2020 года. В настоящее время образован новый земельный участок площадью 43 820 кв. м. путем объединения ранее существующих.

Представитель Департамента физической культуры и спорта Магаданской области также поддержала позицию, изложенную в ранее направленных письменных пояснениях, дополнительно пояснила, что в распоряжении Департамента отсутствуют документы, подтверждающие передачу результатов работ по договору от 30.08.2018 года в Министерство. Также представитель пояснила, что **фактически обязательства по договору от 30.08.2018 года исполнены ООО «Магнум»**, однако результаты работ остались у Общества «Магнум». Согласно актам сдачи-приемки № 1 от 26.11.2018, № 2 от 20.03.2019 результаты работ были приняты Департаментом, но впоследствии были возвращены ООО «Магнум».

Документами, подтверждающими возврат результатов Обществу, а также иными сведениями и документами Департамент не обладает.

Из пояснений, представленных ООО «Магнум» на заседании Комиссии, следует, что исходные данные по договору от 30.08.2018 года Обществу не передавались, Общество самостоятельно, своими силами получало исходные данные по договору. В связи с тем, что результат выполненных работ по договору от 30.08.2018 года перестал быть актуальным и отсутствует возможность в его реализации, сторонами подписано соглашение о расторжении данного договора и возврате денежных средств в размере 20 000 000 руб. (аванс). Исключительные и авторские права на разработанную документацию и результат работ Общество «Магнум» оставило за собой.

Определением № 149 от 04.06.2020 рассмотрение дела № 049/01/17-2/2020 о нарушении антимонопольного законодательства было отложено и назначено к рассмотрению на 30 июня 2020 года.

Указанным определением у лиц, участвующих в деле, а также лиц, располагающих сведениями об обстоятельствах дела, были запрошены пояснения и документы, имеющие значение для правильного и всестороннего рассмотрения дела.

22.06.2020 года в адрес Управления поступили письменные пояснения ООО «Магнум» (вх. № 01/2495), в соответствии с которыми в связи с подписанием соглашения о расторжении договора № MAG01-08/18 от 30.08.2020 года ООО «Магнум» оставил за собой исключительные и авторские права на результат работ и разработанную документацию. В связи со сложной экономической обстановкой в результате пандемии COVID – 19 и убытками, понесенными ООО «Магнум», Общество не выполнило в полном объеме обязательства по возврату аванса согласно условиям соглашения о расторжении договора № MAG01 -08/18 от 30.08.2018г.

Возврат согласно платежному поручению № 3332 от 15.05.2020г. произведен в размере 5 000 000 рублей.

По вопросу использования результата работ по договору от 30.08.2018 ООО «Магнум» пояснило, что *реализовать полученный результат работ со стороны ООО «Магнум» не планируется, так как результат работ не имеет коммерческого интереса в виду того, что изменились исходные данные (площадь земельного участка, общая*

концепция здания, внутренняя планировка помещений). Кроме того, в связи с требованиями законодательства РФ невозможно в рамках реализации государственного контракта № 0347200001019000035 № от 03.07.2019г. провести экспертизу в МОГАУ «Управление государственной экспертизы», экспертиза проводится в ФАУ «Главгосэкспертиза России» г. Москва.

Как пояснило ООО «Магнум» фактической приемки работ не было, подписанный акт был необходим лишь для комплекта документов, направляемых в целях получения положительного заключения экспертизы. Стороны не подписали итоговый акт приемки работ по выполнению инженерных изысканий и разработке проектной документации. Подписывались только промежуточные акты для последующей передачи ООО «Магнум» документации в орган, осуществляющий экспертизу проектной документации - МОГАУ «Управление государственной экспертизы».

25.06.2020 года в адрес Управления поступили письменные пояснения НКО «Фонд социального партнерства Магаданской области» (вх. № 01/2571), согласно которым обязательства по возврату средств подрядчиком (ООО «Магнум») по договору от 30.08.2020 года, по состоянию на 23.06.2020, выполнены не в полном объеме. На счет Фонда поступило 5 000 000 руб.

29.06.2020 в Магаданское УФАС России поступили письменные пояснения Министерства строительства, жилищно-коммунального хозяйства и энергетики Магаданской области (вх. № 01/2625). В соответствии с представленными пояснениями Министерству в 2019 году были предусмотрены лимиты бюджетных обязательств на выплату аванса по рассматриваемому государственному контракту в размере 600 000,0 тыс. руб.

В дальнейшем лимиты были уменьшены до 300 000,0 тыс. руб., в связи с чем, Застройщику были перечислены в 2019 году только часть предусмотренного контрактом аванса:

- платежное поручение от 23.07.2019 № 231410 на сумму 13 000 000,0 тыс. руб.;
- платежное поручение от 23.07.2019 № 231408 на сумму 37 000 000,0 тыс. руб.;
- платежное поручение от 23.07.2019 № 231409 на сумму 50 000 000,0 тыс. руб.;
- платежное поручение от 23.07.2019 № 231411 на сумму 50 000 000,0 тыс. руб.;

000,0 тыс. руб.;

- платежное поручение от 23.07.2019 № 231412 на сумму 50 000 000,0 тыс. руб.;
- платежное поручение от 13.12.2019 г. № 666489 на сумму 100 000,0 тыс. руб.

В 2020 году была выплачена оставшаяся часть аванса в сумме 286 498 470,0 руб. (платежное поручение от 04.02.2020 г. № 803415).

Всего в 2019-2020 гг. Застройщику были произведены авансовые платежи в общей сумме 586 498 470,00 рублей.

Государственный контракт не содержит положений, согласно которым начало работ по контракту или их отдельных этапов зависит от выплаты аванса в полном объеме. В соответствии с техническим заданием на выполнение проектно - изыскательских работ по объекту: Спортивно-оздоровительный комплекс «Президентский» в г. Магадане» (Приложение № 4 к договору от 30.08.2018 № MAG01-08/18) окончание работ по разработке проектной документации и проведению инженерных изысканий - апрель 2019 г. (п. 8 технического задания).

Закупка «Выполнение работ по строительству объекта «Универсальный спортивно-оздоровительный комплекс «Президентский» в городе Магадане» на сумму 3 449 991 000,0 руб. была внесена в план-график Министерства 30 апреля 2019 г.

По состоянию на 30 апреля 2019 г. срок выполнения обязательств со стороны ООО «Магнум» по договору от 30.08.2018 № MAG01-08/18 истек.

Представители Министерства сообщили, что доказательства направления в организацию, проводившую ценовый аудит, документов, подготовленных в рамках исполнения договора № MAG01-08/18 от 30.08.2018 на выполнение проектно-изыскательских работ, для обоснования начальной максимальной цены контракта, а также документов, подтверждающих получение Министерством результатов работ по договору № MAG01-08/18 от 30.08.2018 для последующего их перенаправления в целях обоснования НМЦК в настоящее время так и не найдены.

На вопрос Комиссии относительно причин не расторжения договора от 30.08.2018 года, учитывая, что уже был заключен государственный контракт от 03.07.2019, в который были включены работы аналогичные работам по договору от 30.08.2018 года, представитель Министерства пояснил, что данная ситуация обусловлена несогласованностью действий органов власти.

Кроме того, на вопрос Комиссии по поводу установления в

аукционной документации коротких сроков выполнения инженерных изысканий и работ по подготовке проектной документации, а также прохождения государственной экспертизы (3 месяца), принимая во внимание, что работы по договору от 30.08.2018 выполнялись фактически 11 месяцев, представитель Министерства пояснил, что теоритически возможно выполнить работы в указанный срок. Процедура закупки стартовала в марте, однако, в ФАС России поступила жалоба и сроки ее проведения и заключения контракта были сдвинуты.

На вопрос Комиссии, адресованный Департаменту, кто именно формировал техническое задание к договору от 30.08.2018 года, представитель ответить затруднился. Также представитель Департамента затруднился ответить на вопрос по поводу внесения изменений в техническое задание при разработке проектной документации (договор от 30.08.2018), в части замены бассейна с морской водой на бассейн с пресной водой (письмо НКО «Фонд социального партнерства» от 25.07.2019 №68), в то время когда уже был заключен государственный контракт. Представитель Департамента пояснила, что сведениями о заключении государственного контракта Департамент не располагал, в связи с чем, продолжалось исполнение договора от 30.08.2018 года.

Представитель ООО «Магнум» поддержала ранее представленные в Управление пояснения. Также сообщила, что в рамках реализации государственного контракта № 0347200001019000035 № от 03.07.2019г. провести экспертизу в МОГАУ «Управление государственной экспертизы» не представляется возможным в связи с изменением законодательства, экспертиза проводится в ФАУ «Главгосэкспертиза России» г. Москва.

На вопрос Комиссии относительно того, когда ООО «Магнум» стало известно, что результаты работ по договору от 30.08.2018 не смогут быть применены к государственному контракту, представитель пояснила, что окончательно стало понятно, когда внесли изменения в Градостроительный кодекс РФ, а также когда ООО «Магнум» подготовило Концепт-проект и ему стало известно, что участки будут другими, и здание, которое предполагалось к строительству, будет выглядеть иным образом, ориентировочно декабрь 2019 года.

От ООО «Экспертиза – С», запрошенная определением № 149 от 04.06.2020, информация в адрес Управления не поступила.

В связи с необходимостью истребования и анализа дополнительной информации Определением № 173 от 30.06.2020 рассмотрение дела № 049/01/17-2/2020 о нарушении антимонопольного законодательства было отложено и назначено к рассмотрению на 04 августа 2020 года.

Указанным определением у лиц, участвующих в деле, а также лиц, располагающих сведениями об обстоятельствах дела, были запрошены пояснения и документы, имеющие значение для правильного и всестороннего рассмотрения дела.

По запросу антимонопольного органа 02.07.2020 в Управление поступили пояснения МОГАУ «Управление государственной экспертизы» (вх. № 01/2682) с приложением копий документов, направленных ООО «Магнум» в МОГАУ «Управление государственной экспертизы», в составе заявления от 22.07.2019 г. о проведении государственной экспертизы проектной документации и результатов инженерных изысканий по объекту «Универсальный спортивно-оздоровительный комплекс «Президентский» в городе Магадане». Также Учреждение пояснило, что документация в рамках государственного контракта от 03.07.2019 года на выполнение работ по строительству объекта «Универсальный спортивно-оздоровительный комплекс «Президентский» в городе Магадане» в МОГАУ «Управление государственной экспертизы» не поступала.

23.07.2019 и 03.08.2020 года поступили пояснения ООО «Экспертиза – С» (вх. №№ 01/2062, 001/2129), в соответствии с которыми заключение технологического и ценового аудита обоснования инвестиций выдано по материалам проектной документации, выполненной на основании договора № MAG01-08/18 от 30.08.2018.

29.07.2020 в Магаданское УФАС России поступили пояснения ООО «Магнум» (вх. № 01/2083), в которых в табличной форме представлены сведения о различиях проектной документации по договору от 30.08.2018 и проектной документации в рамках государственного контракта от 03.07.2019. Также Общество представило комплект документов, направленный в ФАУ «Главгосэкспертиза России», для проведения государственной экспертизы проектной документации и результатов инженерных изысканий по рассматриваемому государственному контракту.

На заседании Комиссии представитель ООО «Магнум» пояснила, что целью проведения ООО «Экспертиза-С» негосударственной экспертизы проектной документации по договору № 094/2019 от 01.07.2019, заключенному между Обществом «Магнум» и ООО

«Экспертиза-С», являлось дополнение некоторых разделов документации для последующей подачи документов в МОГАУ «Управление государственной экспертизы».

29.07.2020 поступили пояснения Департамента физической культуры и спорта Магаданской области (вх. 01/2092), в соответствии с которыми инженерные изыскания и подготовка проектной документации выполнялись для строительства «Универсального спортивно - оздоровительного комплекса «Президентский». Передача результатов предполагалась Министерству строительства, жилищно-коммунального хозяйства и энергетики Магаданской области, вместе с тем результаты переданы не были. 03.02.2020 г. заключено Соглашение о расторжении договора №МАG01-08/18 на выполнение проектно-изыскательских работ, согласно которому исключительные права на разработанную документацию и результат Работ принадлежат Подрядчику, в связи с возвратом 100% аванса в размере полученной суммы без учета фактически выполненных работ по Договору.

При этом, затребованная информация представлена в неполном объеме.

На заседание Комиссии представители Департамента не явились. Направлено ходатайство от 04.08.2020 (вх. № 01/2150) о рассмотрении настоящего дела в отсутствие представителя Департамента.

03.08.2020 года в адрес Магаданского УФАС России поступили пояснения Министерства строительства, жилищно-коммунального хозяйства и энергетики Магаданской области (вх. № 01/2150). В соответствии с представленными пояснениями в настоящее время все сотрудники отдела контрактной службы Министерства, занимавшие свои должности в 2018 году, уволены, 1 сотрудница находится в отпуске по уходу за ребенком до 3-х лет, в связи с чем, не представляется возможным направить в адрес Управления запрашиваемые доказательства направления в организацию, проводившую ценовый аудит, документов, подготовленных в рамках исполнения договора № МАG01-08/18 от 30.08.2018, для обоснования начальной максимальной цены контракта.

К пояснениям Министерство приложило документы, направленные Министерством в адрес ООО «Экспертиза-С» в соответствии с договором на проведение негосударственной экспертизы ТЦА ОИ от 13.03.2019 г.

Документы, подтверждающие получение Министерством результатов работ по договору № МАG01-08/18 от 30.08.2018 для последующего их перенаправления в целях обоснования НМЦК, в виду отправки и получения указанных документов по электронной почте с электронных адресов сотрудников, прекративших трудовые отношения с Министерством, направить не представляется возможным. Официальные документы о передаче полученных результатов работ по указанному договору между Министерством и Департаментом не составлялись. Заключение

договора на проведение негосударственной экспертизы ТЦА ОИ от 13.03.2019 было необходимо для обоснования начальной (максимальной) цены государственного контракта при проведении закупочной процедуры «Выполнение работ по строительству объекта «Универсальный спортивно - оздоровительный комплекс «Президентский».

Дополнительно представитель Министерства пояснила, что документы, представленные в Магаданское УФАС России 03.08.2020, были направлены в ООО «Экспертиза – С». Указанные документы находились на сервере Министерства, на общем диске для всех сотрудников. Также представитель пояснила, что договор на проведение негосударственной экспертизы ТЦА ОИ от 13.03.2019 не подписан со стороны Министерства, актов выполнения работ не имеется, оплата не производилась. Результаты по договору от 30.08.2018 года были использованы при проведении ценового аудита для того чтобы обосновать НМЦК контракта.

Также Министерство пояснило, что строительство данного объекта включено в государственную программу Российской Федерации «Развитие физической культуры и спорта», утв. постановлением Правительства Российской Федерации от 15.04.2014 № 302, с финансированием за счет субсидий из федерального бюджета и софинансированием из областного бюджета, о чем между Министерством спорта Российской Федерации и Правительством Магаданской области заключено соответствующее Соглашение от 19.12.2019 г. № 777-09-2020-134.

Действовавшая в 2018 году и начале 2019 года редакция указанной Государственной программы (в редакции постановления Правительства РФ редакция от 09.06.2018 № 666) содержала Приложение № 7 «Правила предоставления субсидий из федерального бюджета бюджетам субъектов Российской Федерации в целях софинансирования капитальных вложений в объекты государственной собственности субъектов Российской Федерации (муниципальной собственности), не включенные в федеральные целевые программы, в рамках государственной программы Российской Федерации «Развитие физической культуры и спорта». В соответствии с указанными Правилами критериями отбора субъекта Российской Федерации для предоставления субсидий являлись, в том числе:

а) наличие акта и (или) поручения Президента Российской Федерации, акта и (или) поручения Правительства Российской Федерации о строительстве (реконструкции) объекта капитального строительства;

б) наличие утвержденной проектной документации.

Таким образом, как указало Министерство, для решения вопроса о предоставлении субсидий на строительство объекта и включения Магаданской области в государственную программу Российской Федерации «Развитие физической культуры и спорта» было необходимо заключение договора на разработку проектной документации. Документы для решения, данного вопроса, направлял Департамент физической культуры и спорта Магаданской области,

как пояснила на заседании представитель Министерства, так как именно Департамент входил в программу по развитию физкультуры и спорта, и Соглашение заключалось с участием Департамента физической культуры и спорта Магаданской области и Министерства спорта РФ.

От НКО «Фонд социального партнерства Магаданской области», запрошенная определением № 173 от 30.06.2020, информация в адрес Управления не поступила.

Определением № 207 от 04.08.2020 рассмотрение дела № 049/01/17-2/2020 о нарушении антимонопольного законодательства было отложено и назначено к рассмотрению на 08 сентября 2020 года.

Указанным определением у лиц, участвующих в деле, а также лиц, располагающих сведениями об обстоятельствах дела, были запрошены пояснения и документы, имеющие значение для правильного и всестороннего рассмотрения дела.

До начала рассмотрения дела от Министерства строительства, жилищно-коммунального хозяйства и энергетики Магаданской области поступило письмо от 08.09.2020 (вх. № 01/2605). Согласно приложенным документам, сотрудники Министерства, представляющие его интересы по настоящему делу, находятся в режиме изоляции и не могут обеспечить свою явку в заседание Комиссии.

В связи с надлежащим извещением Министерства о времени и месте рассмотрения дела, Комиссией принято решение о проведении заседания в отсутствие представителей Министерства.

08.09.2020 года поступило письмо Департамента физической культуры и спорта Магаданской области о проведении заседания в отсутствие его представителей.

27.08.2020 года в адрес Магаданского УФАС России поступили письменные пояснения ООО «Магнум» с приложением запрошенных Определением № 207 от 04.08.2020 документов и информации. Также ООО «Магнум» пояснило, что целью проведения негосударственной экспертизы проектной документации и результатов инженерных изысканий в соответствии с договором № 094/2019 от 01.07.2019, являлось проведение аудита проектной документации, подготовленной ООО «Магнум» для последующего направления документов на государственную экспертизу.

На заседании Комиссии представитель ООО «Магнум» поддержала пояснения, ранее представленные в Магаданское УФАС России.

02.09.2020 от НКО «Фонд социального партнерства Магаданской области» поступили пояснения, согласно которым основанием для внесения изменений в техническое задание при разработке

проектной документации (договор от 30.08.2018), в части замены бассейна с морской водой на бассейн с пресной водой, являлись положением ст. 421 ГК. Информацией о заключении государственного контракта Фонд не обладает.

Кроме того, Комиссией Магаданского УФАС России было установлено, что Приказом Магаданского УФАС России № 01-12/3 от 09.01.2020 в отношении Министерства строительства, жилищно-коммунального хозяйства и энергетики Магаданской области и ООО «Магнум» возбуждено дело о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения пункта 4 статьи 16, части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

В соответствии с п. 4 ст. 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «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 соответствии с ч. 1 ст. 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», при проведении торгов, запроса котировок цен на товары, запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе:

1) координация организаторами торгов, запроса котировок, запроса предложений или заказчиками деятельности их участников, а также заключение соглашений между организаторами торгов и (или) заказчиками с участниками этих торгов, если такие соглашения имеют своей целью либо приводят или могут привести к ограничению конкуренции и (или) созданию преимущественных условий для каких-либо участников, если иное не предусмотрено законодательством

Российской Федерации;

2) создание участнику торгов, запроса котировок, запроса предложений или нескольким участникам торгов, запроса котировок, запроса предложений преимущественных условий участия в торгах, запросе котировок, запросе предложений, в том числе путем доступа к информации, если иное не установлено федеральным законом;

3) нарушение порядка определения победителя или победителей торгов, запроса котировок, запроса предложений;

4) участие организаторов торгов, запроса котировок, запроса предложений или заказчиков и (или) работников организаторов или работников заказчиков в торгах, запросе котировок, запросе предложений.

Положения пункта 1 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции, устанавливающие запрет на заключение соглашений между организаторами торгов и (или) заказчиками с участниками таких торгов, являются специальной нормой по отношению к нормам, содержащим запреты на заключение антиконкурентных соглашений, указанным в статье 16 Закона о защите конкуренции.

Квалификация действий по заключению соглашений между организаторами торгов и (или) заказчиками с участниками таких торгов, если такие соглашения имеют своей целью либо приводят или могут привести к ограничению конкуренции и (или) созданию преимущественных условий для каких-либо участников, осуществляется по пункту 1 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Таким образом, Определением № 247 от 08.09.2020 дело № 049/01/17-2/2020 возбужденное в отношении Министерства строительства, жилищно-коммунального хозяйства и энергетики Магаданской области и ООО «Магнум» по признакам нарушения пункта 4 статьи 16, ч. 1 ст. 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» было переквалифицировано на дело, возбужденное в отношении Министерства строительства, жилищно-коммунального хозяйства и энергетики Магаданской области и ООО «Магнум» по признакам нарушения п. 1 ч. 1 ст. 17 Федерального закона от 26.07.2006 года «№ 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Указанным Определением у лиц, участвующих в рассмотрении дела,

была запрошена дополнительная информация имеющая отношение к рассматриваемому делу.

17 сентября 2020 года в Управление поступили пояснения АО «РСИЦ» (вх. № 01/2722) согласно которому, администратором домена второго уровня magnumsport.com является ООО «Магнум» (ИНН: 7708210008).

24.08.2020 поступили дополнительные документы ООО «Экспертиза-С», а именно: скан-копия договора № 094/2019 от 01.07.2019; предварительное заключение экспертизы; скан акта выполненных работ № 87 от 25.07.2019, скриншот отправки на почту ... в Министерство договора аудита.

22.09.2020 поступили пояснения Министерства (исх. № 5046/25-6) согласно которым Министерство не располагает сведениями о том, что документы на проведение технологического и ценового аудита обоснования инвестиций в ООО «Экспертизу-С» были направлены ООО «Магнум». Договор № 11/2019 от 13.03.2019 был исполнен в полном объеме, причины его не подписания со стороны Министерства и неоплаты пояснить не представляется возможным.

Департамент физической культуры и спорта Магаданской области в пояснениях от 21.09.2020 № 1140/14-02 пояснил, что результаты по договору от 30.08.2018 года в Министерство переданы не были.

В соответствии с пояснениями ООО «Магнум» от 18.09.2020 (вх. № 01/2743) между ООО «Магнум» и ООО «Экспертиза-С» заключен договор № 094/2019 на проведение негосударственной экспертизы проектной документации от «01» июля 2019 года по проверке документации в рамках заключенного договора № MAG01-08/18 от 30 августа 2018г. с Департаментом спорта. ООО «Экспертиза-С» выполнило работы согласно подписанного между сторонами акта № 87 в срок 25 июля 2019г. Сотрудники ООО «Магнум» приезжали в ООО «Экспертиза-С» после даты выполнения работ, никакие документы, в том числе заключение по технологическому и ценовому аудиту от ООО «Экспертизы-С» не получали.

ООО «Экспертиза-С» взяла за основу рабочую документацию не прошедшую положительное заключение, разработанную ООО «Магнум», как по объекту аналогу.

В материалы рассматриваемого дела УФСБ России по Магаданской области 18.09.2020 (исх. № 4/12664) были представлены объяснения бывшего сотрудника министерства строительства, жилищно-коммунального хозяйства Магаданской области.

По существу поставленных вопросов указанное лицо сообщило следующее.

В должностные обязанности указанного лица входил контроль за строительством объектов, в том числе в рамках реализации государственных программ и национальных проектов. Переговоры с ООО «Магнум» о строительстве ФОК «Президентский» начались за год до проведения аукциона на строительство указанного объекта. Представители ООО «Магнум» приглашались на совещания, на которых присутствовало руководство Министерства строительства ЖКХ и энергетики Магаданской области и Департамента физической культуры и спорта Магаданской области. Ориентировочно за год до проведения аукциона на строительство указанного объекта принято решение о строительстве ФОК «Президентский» ООО «Магнум». Строительство ФОК «Президентский» ООО «Магнум» обсуждалось на совместных совещаниях с участием представителей министерства строительства ЖКХ и энергетики Магаданской области и департамента физической культуры и спорта Магаданской области, в том числе в правительстве Магаданской области в течение года до проведения аукциона на строительство указанного объекта. Целью заключения договора от 30.08.2018 на выполнение проектно-изыскательских работ по ФОК «Президентский» являлось ускорение исполнения будущего контракта по строительству ФОК «Президентский», планируемого к заключению с министерством строительства ЖКХ и энергетики Магаданской области. Результаты этих работ планировалось использовать при исполнении государственного контракта заключенного с министерством строительства ЖКХ и энергетики Магаданской области. Кто передавал министерству строительства ЖКХ и энергетики Магаданской области какие-либо документы или материалы по договору от 30.08.2018 лицо ответить затруднилось, однако пояснило, что все материалы находятся в Министерстве.

Учитывая изложенное, на основании статьи 48.1 Закона о защите конкуренции, Комиссией Магаданского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства 25.09.2020 принято заключение об обстоятельствах дела № 049/01/17-2/2020.

Согласно указанному **Заключению действия Министерства строительства, жилищно-коммунального хозяйства и энергетики Магаданской области и ООО «Магнум»**, выразившиеся в заключении и реализации соглашения, которое имело своей целью и привело (или могло привести) к ограничению конкуренции при проведении аукциона на выполнение работ по строительству объекта «Универсальный спортивно-оздоровительный комплекс «Президентский» в городе Магадане» (реестровый номер извещения 0347200001019000035) и созданию хозяйствующему субъекту – ООО «Магнум» преимущественных условий участия в закупке путем включения в предмет закупки и государственного контракта части

фактически выполненной ООО «Магnum» работы (инженерные изыскания, подготовка проектной документации) в рамках договора № MAG01-08/18 от 30.08.2018, установлении коротких (менее трех месяцев) сроков выполнения работ по выполнению инженерных изысканий и разработке проектно-сметной документации в рамках строительства объекта «Универсальный спортивно-оздоровительный комплекс «Президентский» в г. Магадане», при фактическом исполнении указанных работ ООО «Магnum», а также допуске и последующем признании Министерством строительства, жилищно-коммунального хозяйства и энергетики Магаданской области Подрядчиком ООО «Магnum» в отсутствие у данного Общества на момент проведения закупки и заключения государственного контракта права осуществлять подготовку проектной документации по договорам подряда, заключаемым с использованием конкурентных способов заключения договоров, **квалифицированы по пункту 1 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.**

Согласно ч. 3 ст. 48.1 Закона о защите конкуренции в случае принятия заключения об обстоятельствах дела дело о нарушении антимонопольного законодательства подлежит отложению.

Определением от 25.09.2020 № 279 рассмотрение настоящего дела отложено и назначено к рассмотрению на 13.10.2020 года на 14 часов 30 минут.

13.10.2020 года в Управление поступили возражения ООО «Магnum» на заключение об обстоятельствах рассматриваемого дела.

Согласно указанным возражениям Общество не согласо с выводом Комиссии Магаданского УФАС России о том, что договор № MAG01-08/18 от 30.08.2018г., заключен с ООО «Магnum» исключительно в целях выполнения работ по инженерным изысканиям и подготовке проектной документации рассматриваемого объекта, так как уже заранее было известно, что указанное Общество будет определено Подрядчиком в рамках государственного контракта, а результат работ по договору от 30.08.2018г. будет использован в исполнении по его обязательствам.

В обоснование своей позиции Общество пояснило, что использовать и реализовать полученный результат работ со стороны ООО «Магnum» не представилось возможным, ввиду того, что существует значительная разница в рассматриваемых объектах, такие как: исходные данные (площадь земельного участка, Общая концепция здания, внутренняя планировка помещений).

Из-за разницы земельных участков и внутренней планировки, площади сооружения невозможно использовать выполненные работы по инженерным изысканиям и подготовке проектной документации по договору № МАГО1 -08/18 от 30.08.2018 в выполнении работ по государственному контракту № 0347200001019000035. Результат по договору от 30.08.2018 не был использован, что подтверждается представленными в материалы дела положительными заключениями по двум объектам.

ООО «Магнум» не предполагало, что Общество будет признано победителем, так как ни один участник закупки не может повлиять, ограничить или запретить другим участникам закупки право на подачу заявки для участия в аукционе согласно 44-ФЗ. По двум договорам - разные заказчики, которые курируют абсолютно разные блоки в регионе, и Общество не может отвечать за несогласованность органов власти.

Также ООО «Магнум» не согласно с выводом Комиссии о договоренности и согласованности действий между Министерством и ООО «Магнум», и как следствие заинтересованности обеих сторон в заключении контракта именно с ООО «Магнум» по следующим основаниям.

Сотрудники ООО «Магнум» приезжали в ООО «Экспертиза-С» с 04.04.2019 по 10.04.2019. В данный период не был определен победитель по закупке с Министерством, никакие документы, в том числе заключение по технологическому и ценовому аудиту от ООО «Экспертиза-С» Общество не получало. ООО «Экспертиза-С» взяла за основу рабочую документацию, не получившую положительного заключения, разработанную ООО «Магнум».

Также Общество указало, что согласно протоколу от 11.06.2019 № 0347200001019000035-1 рассмотрения единственной заявки на участие в электронном аукционе ООО «Магнум» - являлся единственным участником, подавшим заявку на участие в электронном аукционе, **права третьих лиц нарушены не были.**

15.10.2020 в адрес Магаданского УФАС России поступили возражения Министерства строительства, жилищно-коммунального хозяйства и энергетики Магаданской области (вх. № 01/3031). В соответствии с представленными пояснениями Министерство в полном объеме не согласно с вменным нарушением, в частности по следующим основаниям.

В пояснениях Министерство указало, что на момент заключения договора от 30.08.2020 вменяемой неконкурентной цели при заключении данного договора не имелось. Кроме того, наличие заключенного договора от 30.08.2018 не предопределяет выбор подрядчика и его участие в аукционе. По мнению Министерства, выполнение части работ, предусмотренных государственным контрактом, в рамках договора от 30.08.2018 не может свидетельствовать о чем-либо, кроме как об использовании органами исполнительной власти региона, независимо друг от друга, предусмотренных законом механизмов, направленных на достижение социально значимой цели.

Из позиции Министерства следует, что рассматриваемые обстоятельства не могли каким-либо образом повлиять на конкурентную среду, поскольку каких-либо преимуществ ООО «Магнум» для участия в электронном аукционе не предоставлялось, и наряду с ним в данном аукционе могли участвовать иные организации, которые могли быть признаны победителем.

Также из представленных пояснений следует, что допуск ООО «Магнум» к участию в торгах и признание его победителем явилось следствием того, что оснований для отказа в допуске по результатам рассмотрения первой части заявки, как и второй не имелось. Оценка уровня ответственности (членства в СРО) на момент рассмотрения заявки не позволила определить какие-либо основания для отказа в силу неоднозначности информации, содержащейся в свидетельстве, и отсутствия правоприменительных разъяснений для заказчиков. Вместе с тем, по мнению Министерства, данное нарушение (устраненное к настоящему времени) не может служить основанием для признания действий ограничивающими конкуренцию.

«Сокращенные» сроки для выполнения работ по инженерным изысканиям и проектированию, предусмотренные в контрактом, являются, по мнению Министерства, исключительно результатом неиспользования ООО «Магнум» своего права на принесение замечаний к положениям проекта контракта.

Также в своих пояснениях Министерство обратило внимание, что в качестве состава хозяйствующих субъектов в Анализе состояния конкуренции определен исключительно ООО «Магнум». Министерство полагает, что если иных хозяйствующих субъектов конкурентов не имелось, то в данном случае ограничение, устранение конкуренции между хозяйствующими субъектами не установлено. Кроме того, по мнению Министерства, на предмет исследования конкурентной среды и состава хозяйствующих должен быть произведен анализ 3 – х рынков: подряд на выполнение изыскательских работ; подряд на выполнение проектных работ; строительный подряд.

С целью получения дополнительной информации Магаданским УФАС России направлен запрос в адрес хозяйствующих субъектов, которые могли потенциально принять участие в рассматриваемом аукционе.

В ответ на запрос Магаданского УФАС России от 15.10.2020 № 01-

10/3303 о предоставлении информации о причинах неучастия в электронном аукционе на «Выполнение работ по строительству объекта «Универсальный спортивно-оздоровительный комплекс «Президентский» в городе Магадане» (реестровый номер извещения 0347200001019000035), получены ответы ООО «Преобразование», ООО «Стадиотек», ООО «ПРОСПОРТСЕРВИС», ООО «Медкон», которые приобщены к материалам дела.

Ряд организаций не принимал участие в аукционе ввиду различных причин: строительно-монтажные работы спортивных комплексов не являются сферой деятельности предприятий, отсутствие необходимого опыта исполнения контракта, несоответствие требованиям документации в части наличия необходимых выписок из реестра СРО, отсутствие трудовых и материальных ресурсов.

ООО «Преобразование» в качестве причины неучастия в торгах указывает на занятость имеющихся трудовых и материальных ресурсов на других объектах, экономической нецелесообразности.

ООО «Стадиотек» в числе причин неучастия в торгах указывает на несоответствие требованиям аукционной документации в части наличия Выписки из реестра СРО в области строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства, а также наличия аналогичного опыта.

ООО «ПРОСПОРТСЕРВИС» в качестве причины неучастия в торгах указывает, что Общество не является членом СРО в области строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства, а выполнение работ по строительству не является основным видом деятельности компании. Наличие за последние 3 года до даты подачи заявки на участие в закупке опыта исполнения (с учетом правопреемства) одного контракта (договора) на выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту, сносу объекта капитального строительства (за исключением линейного объекта) (при этом, стоимость такого одного исполненного контракта (договора) должна составлять не менее 20 процентов начальной (максимальной) цены контракта (цены лота), на право заключить который проводится закупка, если начальная (максимальная) цена контракта (цена лота) превышает 1 млрд, рублей), также не представляется возможным подтвердить.

ООО «Медкон» в числе причин неучастия в торгах указывает, что Общество не занимается строительством спортивно-оздоровительных комплексов. ООО «Медкон» специализируется на

поставке медицинского оборудования и строительстве медицинских учреждений.

По результатам анализа ответов на запросы Комиссией Магаданского УФАС России не выявлено хозяйствующих субъектов, которые потенциально могли принять участие в рассматриваемом электронном аукционе.

Таким образом, материалы дела не содержат достаточной совокупности доказательств, свидетельствующих о том, что *заключенное ответчиками соглашение имело своей целью, привело или могло привести к ограничению конкуренции и (или) созданию преимущественных условий для ООО «Магнум»* на рассматриваемых Комиссией торгах. Комиссией установлено, что потенциальные участники рассматриваемых торгов не принимали участия в соответствующих торгах по объективным причинам, не зависящим от действий ответчиков.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу об отсутствии запрещенного пунктом 1 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции антиконкурентного соглашения, заключенного между ООО «Магнум» и Министерством строительства Министерством строительства, жилищно-коммунального хозяйства и энергетики Магаданской области.

Вместе с тем, пунктом 2 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции запрещается создание участнику торгов, запроса котировок, запроса предложений или нескольким участникам торгов, запроса котировок, запроса предложений преимущественных условий участия в торгах, запросе котировок, запросе предложений, в том числе путем доступа к информации, если иное не установлено федеральным законом. Под созданием преимущественных условий, запрещенных указанной нормой, понимаются различные действия, главным результатом которых является неравенство участников торгов, т.е. **любые действия, которые ставят конкретного участника торгов в привилегированное положение.**

Учитывая изложенное, Комиссия пришла к выводу о том, что односторонние действия Министерства строительства, жилищно-коммунального хозяйства и энергетики Магаданской области в совокупности выразившиеся во включении в предмет закупки и государственного контракта части фактически выполненной ООО «Магнум» работы (инженерные изыскания, подготовка проектной

документации) в рамках договора № МАG01-08/18 от 30.08.2018, установлении коротких (менее трех месяцев) сроков выполнения работ по выполнению инженерных изысканий и разработке проектно-сметной документации в рамках строительства объекта «Универсальный спортивно-оздоровительный комплекс «Президентский» в г. Магадане», при фактическом исполнении указанных работ ООО «Магнум», а также допуске и последующем признании Министерством строительства, жилищно-коммунального хозяйства и энергетики Магаданской области Подрядчиком ООО «Магнум» в отсутствие у данного Общества на момент проведения закупки и заключения государственного контракта права осуществлять подготовку проектной документации по договорам подряда, заключаемым с использованием конкурентных способов заключения договоров, ставило конкретного участника – ООО «Магнум» в привилегированное положение, поскольку создавало для данного хозяйствующего субъекта преимущественные условия участия в торгах. Указанные действия Министерства, по мнению Комиссии Магаданского УФАС России, содержат признаки нарушения пункта 2 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Согласно части 6 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции Комиссия принимает решение об отложении рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства на стадии после выдачи заключения об обстоятельствах дела в случае, если представленные лицами, участвующими в деле, пояснения, доказательства и доводы свидетельствуют о наличии в действиях (бездействии) ответчика по делу признаков иного нарушения антимонопольного законодательства, чем нарушение, по признакам которого принято заключение об обстоятельствах дела.

На основании изложенного Определением № 294 от 20.10.2020 года дело № 049/01/17-2/2020, возбужденное в отношении Министерства строительства, жилищно-коммунального хозяйства и энергетики Магаданской области и ООО «Магнум» по признакам нарушения пункта 1 части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» на дело, возбужденное в отношении Министерства строительства, жилищно-коммунального хозяйства и энергетики Магаданской области по признакам нарушения пункта 2 части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 года «№ 135-ФЗ «О защите конкуренции», что выразилось в создании преимущественных условий участия в торгах ООО «Магнум».

Таким образом, в ходе рассмотрения дела № 049/01/17-2/2020 Комиссией не выявлено в действиях ООО «Магнум» фактов, свидетельствующих о наличии в действиях данного Общества признаков нарушения антимонопольного законодательства, выразившегося в заключении антиконкурентного соглашения, запрещенного п.1 ч. 1 ст. 17 Закона о защите конкуренции.

С учетом изложенного, Комиссия антимонопольного органа пришла к выводу о прекращении участия ООО «Магнум» в качестве ответчика по делу 049/01/17-2/2020 в связи с отсутствием в действиях Общества признаков нарушения антимонопольного законодательства.

Согласно ч. 3 ст. 42 Закона о защите конкуренции, если в ходе рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства комиссией не выявлено фактов, свидетельствующих о наличии в действиях одного из ответчиков по делу признаков нарушения антимонопольного законодательства, комиссия выносит определение о прекращении участия такого ответчика в рассмотрении дела.

Учитывая изложенное, Определением № 295 от 20.10.2020 года участие ООО «Магнум» (ИНН 7708210008, юридический адрес: ул. Мясищева, д. 1, помещение 608, г. Жуковский, Московская область, 140180) в качестве ответчика в рассматриваемом деле **прекращено**.

***По результатам проведенного анализа документов, имеющихся в материалах дела, Комиссией Магаданского УФАС России установлено следующее.***

**1) 03.07.2019 года** между Министерством строительства, жилищно-коммунального хозяйства и энергетики Магаданской области (Заказчик) и ООО «Магнум» (Застройщик) заключен государственный контракт № 0347200001019000035 на выполнение работ по строительству объекта «Универсальный спортивно-оздоровительный комплекс «Президентский» в г. Магадане».

Согласно п.1.1 Государственного контракта по данному Контракту Застройщик **обязуется по техническому заданию Государственного заказчика выполнить работы по проектированию, строительству и вводу в эксплуатацию объекта «Универсальный спортивно-**

**оздоровительный комплекс «Президентский» в г. Магадане» (далее - Объект), включая выполнение инженерных изысканий, проектной документации, получение положительного заключения государственной экспертизы проектной документации и результатов инженерных изысканий, положительного заключения государственной экспертизы о достоверности определения сметной стоимости строительства объекта, выполнение строительно-монтажных работ, поставку необходимых материалов, изделий, оборудования, выполнение иных действий Застройщика, необходимых для выполнения работ по Контракту, в том числе получение заключения органа государственного строительного надзора о соответствии построенного и (или) реконструированного объекта капитального строительства требованиям технических регламентов и проектной документации и разрешения на ввод объекта в эксплуатацию.**

**Согласно плану - графику (приложение № 2 к контракту) сроки выполнения инженерных изысканий с II по III квартал 2019 год.**

**Сроки разработки проектно-сметной документации с II по III квартал 2019 год.**

В соответствии с п. 3.1 Контракта общий срок выполнения работ по «20» декабря 2022 года, при этом:

- **по «31» августа 2019 года** – сдача Застройщиком результатов инженерных изысканий и проектной документации на проведение государственной экспертизы и проверку достоверности определения сметной стоимости строительства объекта;
- **по «31» октября 2019 года** – предоставление Застройщиком результатов инженерных изысканий, проектной документации, положительного заключения государственной экспертизы проектной документации и результатов инженерных изысканий, положительного заключения о достоверности определения сметной стоимости строительства объекта и полного объема разработанной рабочей документации, проект планировки и проект межевания территории с выпиской из кадастровой палаты;
- до «01» сентября 2022 года – окончание Застройщиком всего объема работ по строительству;
- до «20» декабря 2022 года – получение Застройщиком заключения органа государственного строительного надзора о соответствии

построенного и (или) реконструированного объекта капитального строительства требованиям технических регламентов и проектной документации, разрешения на ввод объекта в эксплуатацию и подписание акта завершения всех работ по Контракту;

- «20» декабря 2022 года – передача Государственному заказчику объекта введенного в эксплуатацию.

Фактически работы по выполнению инженерных изысканий, разработке проектной документации, получение положительного заключения государственной экспертизы проектной документации и результатов инженерных изысканий в рамках контракта, выполнялись Обществом «Магнум» **более года. Положительное заключение государственной экспертизы** проектной документации, включая сметную документацию, и результаты инженерных изысканий строительство «Универсальный спортивно-оздоровительный комплекс "Президентский" в г. Магадане» № 49-1-1-3-037905-2020 **выдано 13.08.2020 года.**

Согласно п. 4 раздела 10 «Техническое задание» к Аукционной документации для участия в электронном аукционе: «Выполнение работ по строительству объекта «Универсальный спортивно-оздоровительный комплекс «Президентский» в городе Магадане (далее Аукционная документация) «перечень необходимых к выполнению объемов работ и сроки выполнения работ по предмету отбора указаны в Плане-графике выполнения работ (Приложение №1 к Техническому заданию) и включают в себя, в том числе **выполнение проектно-изыскательских работ (п. 4.2 Технического задания):**

#### **Проектные работы:**

Требуется выполнить комплекс работ по разработке проектной документации - инженерных изысканий, проектной и рабочей документации.

Проектную и рабочую документацию оформить в соответствии с действующим в Российской Федерации законодательством.

Проектную документацию выполнить в соответствии с постановлением Правительства РФ от 16.02.2008г. № 87 «Положение о составе разделов проектной документации и требованиях к их содержанию».

При разработке проектной документации необходимые технические

условия на подключение и пересечение с действующими и/или планируемыми к строительству коммуникациями получить у Заказчика.

При разработке проектной документации определить необходимость и потребность в разработке специальных технических условиях (СТУ). На стадии выполнения проектной документации разработать и согласовать в установленном порядке все необходимые СТУ.

В составе ПОС надлежит разработать логистический план доставки персонала, машин, материалов и оборудования на площадку строительства.

Получить положительное заключение государственной и иной, необходимой экспертизы».

Приложением № 1 к Техническому заданию установлено задание на проектирование на выполнение проектно-изыскательских работ по объекту: Универсальный спортивно-оздоровительный комплекс «Президентский» в г. Магадане, в котором указан перечень основных данных и требований с раскрытием их содержания.

Согласно п. 7 указанного задания проектирование проводится в нескольких стадиях:

1. Разработка Концептуального проекта.

2. Разработка Проектной документации и проведение инженерных изысканий.

3. Разработка Рабочей документации.

Начало выполнения работ – июнь 2019, окончание – октябрь 2019 (п. 8 Задания).

Площадь участка – не менее 4,4 Га (уточняется после предоставления ГПЗУ).

Общая площадь здания/ий – не менее 15 000 м<sup>2</sup> уточнить проектом.

Габариты помещений, предельную высоту строений, высоты этажей определяются в соответствии с «СП 31-112-2007 часть 3 Крытые ледовые арены», «СП 31-112-2007 часть 1. Физкультурно-оздоровительные залы», СП-310.1325800.2017. "Бассейны для плавания. Правила проектирования", СП 31-113-2004 «Бассейны для

плавания», Градостроительным планом и другими нормативными документами (п. 10 Технического задания).

Согласно п. 41 Задания «Требования к проектно-сметной документации» проектная документация на строительство объекта должна быть выполнена в объеме, необходимом для предоставления на экспертное рассмотрение и **получение положительного заключения государственной экспертизы.**

**2) Материалами настоящего дела установлено, что 26.07.2019 ООО «Магнум» в МОГАУ «Управление государственной экспертизы» получило Положительное заключение государственной экспертизы на проектную документацию и результаты инженерных изысканий по объекту «Спортивно-оздоровительный комплекс «Президентский» № 49-1-1-3-0012-19.**

Как установлено Комиссией Магаданского УФАС России **22 июля 2019** (т.е. после заключения государственного контракта) ООО «Магнум» направило в МОГАУ «Управление экспертизы заявление (вх. № 20 ГЭ) о проведении государственной экспертизы проектной документации и результатов инженерных изысканий. Объектом экспертизы являлся **«Спортивно-оздоровительный комплекс «Президентский».**

В заявлении о проведении государственной экспертизы указано следующее:

1. Технический Заказчик - Департамент физической культуры и спорта;
2. Заявитель – ООО «Магнум»;
3. Исполнители работ:

- проектная документация – ООО «Магнум»;

- инженерные изыскания - ООО «НПП Гидрогеолог».

В составе комплекта документов ООО «Магнум», направленных в МОГАУ «Управление государственной экспертизы», представлен договор на выполнение проектно – изыскательских работ № MAG01-08/18 от 30.08.2018 г., заключенный между Департаментом физической культуры и спорта Магаданской области (Выгодополучатель), НКО «Фонд социального партнерства Магаданской области (Общество) и ООО «Магнум» (Подрядчик»).

Согласно п. 2 Договора Подрядчик обязуется выполнить работы в сроки, в качестве и в объеме, предусмотренные настоящим Договором, Выгодополучатель принимает результат работ, а Общество обязуется уплатить Подрядчику цену договора согласно условиям настоящего Договора.

Работы, выполняемые Подрядчиком по настоящему Договору, включают работы по разработке **концепт-проекта, инженерные изыскания, работы по разработке проектной документации (стадии П)**. Подробный перечень работ, выполняемых Подрядчиком, описан в разделе Договора «Работы» и соответствующих приложениях к Договору.

Работы выполняются силами и средствами Подрядчика и/или силами и средствами привлеченных Субподрядчиков в соответствии с Техническим заданием, являющимся Приложением №4 к Договору. Качество работ должно соответствовать требованиям исходных данных, СНиПов, ГОСТов, а также законодательства РФ.

Пунктом 2.2. Договора определены следующие этапы работ:

### **Этап 1. Работы по разработке Концепт-проекта»:**

1. Разрабатываемый концепт-проект объекта должен соответствовать требованиям законодательства РФ, условиям Договора и Техническому заданию (Приложение № 4 к Договору).

2. Результатом работ по разработке концепт-проект объекта является разработанный Подрядчиком и согласованный Выгодополучателем концепт-проект объекта.

### **Этап 2 Инженерные изыскания:**

1. Подрядчик обязан выполнить весь комплекс инженерно-изыскательских работ, необходимых для проектирования, строительства и ввода объекта в эксплуатацию.

2. В случае если какие-либо документы или информация, предоставленные Обществом в составе исходных данных, включая технические условия, не достаточны для проведения Инженерных изысканий, выполнения проектных работ, либо не отвечают требованиям законодательства РФ и условиям настоящего Договора, Подрядчик обязан незамедлительно после того, как ему стало об этом известно, информировать Общество, приостановить работы до момента принятия Обществом решения об изменении сроков

выполнения работ или о дальнейшем исполнении Договора.

3. Подрядчик в срок, не превышающий 5 (пяти) рабочих дней после согласования Концепт-проекта объекта, на основании исходных данных, предоставленных Обществом, разрабатывает Техническое задание на изыскания и направляет его на согласование Выгодополучателю. Выгодополучатель в течение 5 (пяти) календарных дней с момента получения Задания на изыскания утверждает, представленные документы, и направляет Подрядчику для приобщения к настоящему Договору.

4. Результатом Инженерно-изыскательских работ по данному Договору являются отчеты о выполненных инженерных изысканиях, утвержденные Выгодополучателем, в отношении которых получено положительное заключение Экспертизы.

5. Отчет о выполненных Инженерных изысканиях должны соответствовать исходным данным, Техническому заданию на изыскания и законодательству РФ.

### **Этап 3 Проектная документация (стадия П) и экспертиза Проектной документации:**

1. Результатом работ является разработанная Подрядчиком и согласованная Выгодополучателем Проектная документация, в отношении которой получено положительное заключение экспертизы.

2. Подрядчик обязан разработать Проектную документацию в соответствии с Техническим заданием, исходными данными, переданными Обществом и собранными Подрядчиком в соответствии с требованиями, предусмотренными настоящим Договором, документами о выполненных инженерных изысканиях и законодательством РФ.

3. Выгодополучатель вправе вносить изменения в Техническое задание (Приложение №1) и/или исходные данные путем подписания Сторонами дополнительного соглашения к Договору. Стоимость и сроки внесения указанных изменений определяются по соглашению Сторон и оформляются соответствующим дополнительным соглашением.

В соответствии с техническим заданием на выполнение проектно – изыскательских работ по объекту: Спортивно – оздоровительный комплекс «Президентский» в г. Магадане (Приложение № 4 к

договору от 30.08.2018 № MAG01-08/18) **генеральным проектировщиком является ООО «Магнум».**

В указанном задании определены следующие стадии выполнения работ:

-Разработка Концептуального проекта;

-Разработка Проектной документации и проведение инженерных изысканий.

Начало выполнения работ – сентябрь 2018, окончание – апрель 2019 (п. 8 Задания).

*Положения и форма Технического задания на выполнение проектно – изыскательских работ по объекту: Спортивно – оздоровительный комплекс «Президентский» в г. Магадане (Приложение № 4 к договору от 30.08.2018 № MAG01-08/18) практически аналогичны Техническому заданию к государственному контракту № 0347200001019000035 от 03.07.2019 на выполнение работ по строительству объекта «Универсальный спортивно-оздоровительный комплекс «Президентский» в г. Магадане».*

*Комиссия делает вывод, что техническое задание по контракту подготовлено на основе Технического задания к договору от 31.08.2018. В данных заданиях имеются идентичные пунктуационные ошибки, одинаковые стилистика оформления и изложение текста, а также аналогичное содержание разделов.*

По договору на выполнение проектно – изыскательских работ № MAG01-08/18 от 30.08.2018 срок начала выполнения работ – 01.09.2018, окончание – 30.04.2019 (приложение № 2 к указанному Договору) т.е. 8 месяцев.

Общая цена работ по Договору составляет 35 000 000,00 (тридцать пять миллионов) рублей 00 копеек и состоит из следующего:

-этап №1. Стоимость работ по разработке Концепт-проекта Объекта - 10 000 000,00 (десять миллионов рублей).

-этап №2. Стоимость Инженерных изысканий - **7 400 000,00 (семь миллионов четыреста тысяч рублей).**

-этап №3. Стоимость работ по разработке Проектной документации и прохождению Экспертизы **15 000 000,00** (пятнадцать миллионов

рублей, 00 копеек).

-стоимость затрат по прохождению экспертизы в органе, осуществляющем экспертизу Проектной документации и результатов инженерных изысканий **-2 600 000,00 (два миллиона семьсот сорок пять тысяч четыреста тридцать восемь).**

Оплата производится Обществом в течение 5 (пяти) банковских дней, после подписания Сторонами итогового Акта приемки работ по выполнению Инженерных изысканий и разработке Проектной документации.

Согласно п. 5.1.1. Договора по готовности Концепт - проекта Объекта, Подрядчик предоставляет Выгодополучателю:

-Концепт-проект Объекта в составе и комплектности, предусмотренных в Техническом задании (Приложение №4 к Договору);

-Акт приемки выполненных работ по разработке Концепт-проекта в 2 (двух) экземплярах.

Указанный акт Выгодополучатель подписывает и направляет в течение пяти рабочих дней Подрядчику.

Согласно п. 5.3.1. Договора по готовности Проектной документации, Подрядчик представляет Выгодополучателю:

-Проектную документацию в составе и комплектности, предусмотренных в Техническом задании (Приложение №4 к Договору);

-Акт приемки выполненных работ по разработке Проектной документации в 2 – х (двух) экземплярах.

Указанный акт Выгодополучатель подписывает и направляет в течение пяти рабочих дней Подрядчику.

После подписания сторонами Акта приемки выполненных работ по разработке проектной документации Подрядчик приступает к выполнению своих обязательств по организации проведения экспертизы Проектной документации и результатов инженерных изысканий, заключает и исполняет от своего имени и за счет Общества договор с органами, осуществляющими экспертизу Проектной документации и результатов инженерных изысканий, и получает положительное экспертное заключение (п. 5.3.3. Договора).

После получения положительного заключения Экспертизы Подрядчик обязан в течение 5 (пяти) рабочих дней направить Выгодополучателю окончательную редакцию результатов Инженерных изысканий и Проектную документацию, а также 2 (два) экземпляра Итогового акта приемки работ по выполнению Инженерных изысканий и разработке Проектной документации.

Выгодополучатель в течение 5 (пяти) рабочих дней обязан рассмотреть Итоговый акт приемки работ по выполнению Инженерных изысканий и разработке Проектной Документации и при отсутствии замечаний подписать его со своей стороны и направить один экземпляр Подрядчику.

Право собственности на результаты Инженерных изысканий и на Проектную Документацию, а также все исключительные права на результаты Инженерных изысканий Проектную документацию переходят к Выгодополучателю после подписания Итогового акта и осуществления Обществом оплаты выполненных работ в полном объеме.

Подрядчиком сданы следующие работы по договору от 30.08.2018 № MAG01-08/18:

- согласно акту сдачи-приемки № 1 от 26.11.2018 сданы работы по разработке Концепт-проекта;

- согласно акту сдачи – приемки № 2 от 20.03.2019 сданы работы по разработке инженерных изысканий.

Также в материалах дела имеется Акт № 3 сдачи-приемки проектно-сметной документации и результатов инженерных изысканий. Согласно указанному Акту работы выполнены полностью. Однако, указанный Акт не подписан со стороны подрядчика – ООО «Магнум».

Как следует из пояснений НКО «Фонд социального партнерства Магаданской области» от 16.03.2020 года (вх. № 01/1044) и подтверждается материалами настоящего дела, в рамках договора от 30.08.2018 были произведены только авансовые платежи на сумму 20 000 000 рублей (платежные поручения № 100 от 05.09.2018 на сумму 5 000 000 рублей, № 144 от 01.12.2018 на сумму 5 000 000 рублей, № 19 от 28.03.2019 на сумму 10 000 000 рублей). В материалы дела представлены счета на оплату ООО «Магнум» № 284 от 04.09.2018 на сумму 5 000 000 рублей, № 359 от 29.11.2018 на сумму 5 000 000 рублей, № 40 от 19.03.2019 на сумму 10 000 000 рублей.

03.02.2020 года сторонами подписано соглашение о расторжении договора от 30.08.2018 года, условиями которого предусмотрен возврат подрядчиком выплаченных ему авансовых платежей. Согласно п. 2 указанного соглашения исключительные и авторские права на разработанную документацию и результат работ принадлежат Подрядчику в связи с возвратом 100% аванса в размере полученной суммы без учета фактически выполненных работ по договору.

Позиция и доводы Министерства строительства, жилищно-коммунального хозяйства и энергетики Магаданской области по вопросу обоснования и цели заключения договора от 30.08.2020 года сводятся к следующему.

Договор № MAG01-08/18 от 30.08.2018 на выполнение проектно-изыскательских работ был заключен, **в том числе**, в целях последующего направления его результатов в ООО «Экспертиза-С» для проведения технологического и ценового аудита обоснования инвестиций для обоснования начальной максимальной цены контракта.

При этом, антимонопольный орган неоднократно запрашивал у Министерства документы и доказательства, подтверждающие факт направления в ООО «Экспертиза-С» документов, необходимых для проведения аудита, а также документы, подтверждающие получение Министерством результатов работ по договору № MAG01-08/18 от 30.08.2018 для последующего их перенаправления в целях обоснования НМЦК, однако, указанные документы Министерством не представлены. В обоснование Министерство указывает, что данные документы не представляется возможным найти и направить в антимонопольный орган по причине того, что все сотрудники отдела контрактной службы Министерства, занимавшие свои должности в 2018 году, уволены, 1 сотрудница находится в отпуске по уходу за ребенком до 3-х лет.

Вместе с тем, Министерство представило документы, которые были направлены в организацию, проводившую аудит. Однако доказательств их направления, а также получения так и не представлено.

Также одним из доводов Министерства, обосновывающих заключение договора от 30.08.2020 года, является то обстоятельство, что строительство данного объекта включено в государственную программу Российской Федерации «Развитие физической культуры и спорта», утв. постановлением Правительства Российской Федерации от 15.04.2014 № 302, с финансированием за счет субсидий из федерального бюджета и софинансированием из областного бюджета, о чем

между Министерством спорта Российской Федерации и Правительством Магаданской области заключено соответствующее Соглашение от 19.12.2019 г. № 777-09-2020-134.

Действовавшая в 2018 году и начале 2019 года редакция указанной Государственной программы (в редакции постановления Правительства РФ редакция от 09.06.2018 № 666) содержала Приложение № 7 «Правила предоставления субсидий из федерального бюджета бюджетам субъектов Российской Федерации в целях софинансирования капитальных вложений в объекты государственной собственности субъектов Российской Федерации (муниципальной собственности), не включенные в федеральные целевые программы, в рамках государственной программы Российской Федерации «Развитие физической культуры и спорта».

В соответствии с указанными Правилами критериями отбора субъекта Российской Федерации для предоставления субсидий являлись, в том числе:

а) наличие акта и (или) поручения Президента Российской Федерации, акта и (или) поручения Правительства Российской Федерации о строительстве (реконструкции) объекта капитального строительства;

б) наличие утвержденной проектной документации.

Таким образом, из позиции Министерства следует, что для решения вопроса о предоставлении субсидий на строительство объекта и включения Магаданской области в государственную программу Российской Федерации «Развитие физической культуры и спорта» было необходимо заключение договора на разработку проектной документации.

Комиссия Магаданского УФАС России не оспаривает тот факт, что одной из целей заключения со стороны Департамента физической культуры и спорта Магаданской области являлись вышеизложенные обстоятельства. При этом Комиссия рассматривает в совокупности цели и обоснование заключение данного договора. Для рассмотрения данного дела существенное значение имеет возможное использование ООО «Магнум» результатов по данному договору и включение в предмет закупки работ, которые выполнялись ранее Обществом в рамках договора № MAG01-08/18 от 30.08.2018.

Доводы ООО «Магнум» относительно обстоятельств и целей заключения договора № MAG01-08/18 от 30.08.2018 сводятся к следующему.

Целью заключения ООО «Магнум» договора № MAG01-08/18 от 30.08.2018г. являлся коммерческий интерес по выполнению проектно-изыскательских работ и разработке проектной документации.

Акты сдачи - приемки работ по договору подписывались для последующей передачи ООО «Магнум» документации в орган, осуществляющий экспертизу проектной документации.

В связи с тем, что результат выполненных работ по договору от 30.08.2018 года **перестал быть актуальным и отсутствует возможность в его реализации**, сторонами подписано соглашение о расторжении данного договора и возврате денежных средств в размере 20 000 000 руб. (аванс). Исключительные и авторские права на разработанную документацию и результат работ Общество «Магнум» оставило за собой. Возврат согласно платежному поручению № 3332 от 15.05.2020г. произведен в размере 5 000 000 рублей.

По вопросу использования результата работ по договору от 30.08.2018 ООО «Магнум» пояснило, что *реализовать полученный результат работ со стороны ООО «Магнум» не планируется, так как результат работ не имеет коммерческого интереса в виду того, что изменились исходные данные (площадь земельного участка, общая концепция здания, внутренняя планировка помещений).*

На вопрос Комиссии относительно того, когда ООО «Магнум» стало известно, что результаты работ по договору от 30.08.2018 не смогут быть применены к государственному контракту, представитель пояснила, что окончательно стало понятно, когда внесли изменения в Градостроительный кодекс РФ, а также когда ООО «Магнум» подготовило Концепт-проект и ему стало известно, что участки будут другими, и здание, которое предполагалось к строительству, будет выглядеть иным образом, ориентировочно декабрь 2019 года.

Департамент физической культуры и спорта Магаданской области по вопросу заключения с ООО «Магнум» договора от 30.08.2018 года пояснил следующее. **Результаты работ предполагалось передать Министерству строительства, жилищно-коммунального хозяйства и**

**энергетики Магаданской области, «что и было выполнено».** В связи с подписанием соглашения о расторжении договора от 30.08.2018 **исключительные права на разработанную документацию и результаты работ принадлежат подрядчику (ООО «Магнум»)** в связи с возвратом аванса в размере полученной суммы без учета фактически выполненных работ по договору.

Документы, подтверждающие передачу результатов работ по договору от 30.08.2018 года в Министерство не представлены. Также Департамент пояснил, что **фактически обязательства по договору от 30.08.2018 года исполнены ООО «Магнум»**, однако результаты работ остались у Общества «Магнум». Согласно актам сдачи-приемки № 1 от 26.11.2018, № 2 от 20.03.2019 результаты работ были приняты Департаментом, но впоследствии были возвращены ООО «Магнум». Документами, подтверждающими возврат результатов Обществу, а также иными сведениями и документами Департамент не обладает.

Однако, позже Департаментом были представлены пояснения, которые противоречат ранее представленным. В соответствии с новыми пояснениями, передача результатов предполагалась Министерству строительства, жилищно-коммунального хозяйства и энергетики Магаданской области, вместе с тем результаты переданы не были.

Также одной из целей заключения договора, как пояснил Департамент, является необходимость разработки проектной документации для решения вопроса о предоставлении субсидий на строительство объекта и включения Магаданской области в государственную программу Российской Федерации «Развитие физической культуры и спорта».

Учитывая изложенное, Магаданское УФАС России приходит к выводу о противоречии представленных сторонами пояснений относительно всех обстоятельств и целей заключения договора от 30.08.2018 года.

Учитывая в совокупности вышеизложенное, договор от 30.08.2018 года заключен с ООО «Магнум», в том числе в целях выполнения работ по инженерным изысканиям и подготовке проектной документации рассматриваемого объекта. ООО «Магнум» являлось потенциальным участником планируемой закупки в рамках 44 – ФЗ, и результат работ по договору от 30.08.2018 может быть использован в исполнении обязательств по контракту.

Необходимо отметить, что согласно Плану закупок Министерства № 201903472000010001 позиция Плана «Выполнение работ по строительству объекта "Универсальный спортивно-оздоровительный

комплекс "Президентский" в городе Магадане» была внесена в указанный План и отменена 15.03.2019 (идентификационный код закупки: 192490906252349090100100070004120414).

22.04.2019 в указанный План закупок внесена позиция «Выполнение работ по строительству объекта «Универсальный спортивно-оздоровительный комплекс «Президентский» в городе Магадане» (идентификационный код закупки: 192490906252349090100100070004120414 192490906252349090100100120004120414). Объем финансирования составляет 3 588 647 880,00 руб.

Согласно Плану – графику Министерства закупка «Выполнение работ по строительству объекта «Универсальный спортивно-оздоровительный комплекс «Президентский» в городе Магадане» с ценой контракта 3 449 991 000,00 руб. внесена в План-график **30.04.2020.**

Аукционная документация для участия в электронном аукционе: «Выполнение работ по строительству объекта «Универсальный спортивно-оздоровительный комплекс «Президентский» в городе Магадане утверждена **25.05.2019.**

Таким образом, в период исполнения договора от 30.08.2018 Министерство знало, что рассматриваемая закупка уже запланирована, более того, 25.05.2019 года утверждена аукционная документация, техническое задание которой аналогично техническому заданию по договору от 30.08.2018. Учитывая представленные пояснения и документы Министерство знало, что аналогичные работы по проектированию и инженерным изысканиям выполняются ООО «Магнум» в рамках договора от 30.08.2018. Тем не менее, рассматриваемые работы были включены в предмет контракта.

Указание в закупочной документации на тот факт, что по данному объекту имеются инженерные изыскания, в стадии разработки проектная документация, а также планируется получение положительного заключения экспертизы по объекту, не имеется. Таким образом, потенциальным участникам закупки не представлена возможность ознакомления с данной информацией, также отсутствует информация, что готовые результаты можно было получить у ООО «Магнум», которое обладает исключительным правом на результат работ, для их дальнейшего использования при выполнении обязательств по контракту.

Указанное создало Обществу «Магнум» определенные преимущества перед иными потенциальными участниками, так как аналогичные, схожие работы уже были проведены Обществом ранее.

Также, как следует из материалов дела, на период утверждения документации и проведения закупки еще не было известно, что площадь и положение земельного участка будут изменены и проект придется переделывать и дорабатывать с учетом новых данных.

Также Комиссия не принимает доводы сторон относительно неисполнения обязательств по договору от 30.08.2018 и его досрочного расторжения, потому как выдача **26.07.2019** МОГАУ «Управление государственной экспертизы» положительного заключения государственной экспертизы на проектную документацию и результаты инженерных изысканий по объекту «Спортивно-оздоровительный комплекс «Президентский» № 49-1-1-3-0012-19, свидетельствует о его исполнении ООО «Магнум» в полном объеме.

При этом Комиссия отмечает, что указанный договор был в стадии исполнения уже при заключенном 03.07.2019 года государственным контракте. Причиной не расторжения договора от 30.08.2018 года, учитывая, что уже был заключен государственный контракт от 03.07.2019, в который были включены работы аналогичные работам по договору от 30.08.2018 года, Министерство обосновало несогласованностью действий органов власти.

Намерение ООО «Магнум» выступать подрядчиком по государственному контракту, а также использование проекта, подготовленного в рамках договора, при исполнении обязательств по контракту подтверждается следующей информацией, размещенной в сети Интернет, а именно:

[-http://sportengineering.ru/article/proekty-dvuh-novyh-sportivnyh-kompleksov-byli-prezentovany-v-magadane-rukovodstvom-kompanii-magnum-](http://sportengineering.ru/article/proekty-dvuh-novyh-sportivnyh-kompleksov-byli-prezentovany-v-magadane-rukovodstvom-kompanii-magnum) новость от 13.03.2019 года *«Проекты двух новых спортивных комплексов были презентованы в Магадане руководством компании «Магнум» в соответствии с которой «В Магадане состоялась презентация проектов ФОК «Президентский» и Спортивный комплекс в п. Снежный на базе «Северного Артека», строительство которых начнется уже в текущем году. Конкурс вот-вот будет объявлен, еще предстоят публичные слушания. На проектные работы деньги были взяты из внебюджетного фонда Особой экономической зоны*

*Магаданской области, чтобы не терять время».*

Из указанного следует, что еще в марте 2019 года ООО «Магнум» презентовал проект объекта ФОК «Президентский», однако ссылок в документации о закупке на него не имеется.

**3) 26.07.2020 года, в то время когда уже между Министерством и ООО «Магнум» был заключен государственный контракт № 0347200001019000035 на выполнение работ по строительству объекта «Универсальный спортивно-оздоровительный комплекс «Президентский» в г. Магадане», предметом которого являются, в том числе работы по выполнению инженерных изысканий, проектной документации, получение положительного заключения государственной экспертизы проектной документации и результатов инженерных изысканий, МОГАУ «Управление государственной экспертизы» по заявлению ООО «Магнум» от **22 июля 2019** (вх. № 20 Г Э ) выдано **Положительное заключение государственной экспертизы на проектную документацию и результаты инженерных изысканий по объекту «Спортивно-оздоровительный комплекс «Президентский» № 49-1-1-3-0012-19 (далее – Заключение экспертизы)**.**

Основанием для проведения экспертизы, согласно заключению экспертизы является: заявление ООО «Магнум» от 22.07.2019 № 562368857 и договор от 24.07.2019 № 016-ГЭ/19 на проведение государственной экспертизы, заключенный между ООО «Магнум» и МОГАУ «Управление государственной экспертизы».

Согласно п. 4.2. Договора от 24.07.2019 срок проведения экспертизы составляет два рабочих дня.

Согласно п. 5.1. Договора от 24.07.2019 стоимость услуг по договору составляет 2 751 725, 20 руб.

Согласно платежному поручению № 5816 от 26.08.2019 оплата по договору от 24.07.2019 произведена ООО «Магнум» в полном объеме.

В комплект документов, направленных на экспертизу входили в том числе:

- договор № MAG01-08/18 от 30.08.2018, который согласно пояснениям сторон не исполнен в полном объеме и досрочно расторгнут сторонами по соглашению;

- Акт сдачи-приемки работ по № МАГ01-08/18 от 30.08.2018, который не подписан со стороны Подрядчика ООО «Магнум»;

- технические условия для присоединения к сетям по индивидуальному проекту № ТП 419-610 от 24.06.2019, выданные АО «Магаданэлектросеть»;

-технические условия ПАО «Ростелеком» № 0803/05/2485-18 от 25.12.2018;

-письмо САТЭК мэрии г. Магадана от 04.07.2019 № 2744 об организации отвода дождевых талых вод;

-письмо отдела по охране объектов культурного наследия правительства Магаданской области № 2343-9/001 от 19.06.2019;

-письмо НКО «Фонд социального партнерства Магаданской области» № 67 от 25.07.2019;

-письмо НКО «Фонд социального партнерства Магаданской области» № 43 от 04.06.2019.

Указанные документы датированы числом, когда закупка была в стадии исполнения, либо Подрядчик был определен, свидетельствуют об активных действиях, направленных на исполнение договора, и получения по нему результата в виде положительного заключения.

Согласно п. 3.3. Заключения **«Сведения о технико-экономических показателях объекта капитального строительства»** Основными технико-экономические показатели объекта капитального строительства являются:

Наименование	Ед. изм.	В границах благоустройства
Площадь участка в границах землеотвода	м2	46881,00
Общая площадь застройки	м2	13568,9
Общая площадь	м2	18565,92
Общий	м3	167027,93

строительный объем		
Этажность	эт	2

Финансирование строительства по объекту: «Спортивно-оздоровительный комплекс «Президентский» г. Магадан» планируется осуществлять за счет средств федерального бюджета (п. 3.5. Заключения).

Согласно п. 3.11. Заключения сведения о документации по планировке территории, о наличии разрешений на отклонение от предельных параметров разрешенного строительства, реконструкции объектов капитального строительства включают:

Градостроительный план земельного участка № RU49301000-1186, дата выдачи – **18.07.2019 г. Площадь земельного участка – 18787 м2.**

Градостроительный план земельного участка № RU49301000-1187 дата выдачи – **18.07.2019 г. Площадь земельного участка – 8128 м2.**

Градостроительный план земельного участка № RU49301000-1188, дата выдачи – **18.07.2019 г. Площадь земельного участка – 12664 м2.**

Градостроительный план земельного участка № RU49301000-1189, дата выдачи – **18.07.2019 г. Площадь земельного участка – 4212 м2.**

Согласно указанным градостроительным планам данные планы выданы по заявлениям ООО «Магнум».

В соответствии с Постановлением главы муниципального образования «Город Магадан» № 2092 от 17 июля 2019 предоставлено Разрешение на условно разрешенный вид использования "спорт" земельных участков с кадастровыми номерами: 49:09:030414:1395 площадью 12664 кв. м, 49:09:030414:1393 площадью 4212 кв. м, 49:09:030414:1391 площадью 8128 кв. м, 49:09:030414:1392 площадью 18787 кв. м, расположенных в городе Магадан в районе Колымского шоссе (п. 4.7. Заключения).

Размещение здания выполнено в соответствии с Градостроительными планами **№RU49301000-1186, №RU49301000-1187, №RU49301000-1188, №RU49301000-1189**, в месте допустимого размещения объекта капитального строительства, с соблюдением

допустимых предельных параметров строительства. Назначение проектируемого объекта соответствует разрешенному виду использования земельного участка.

Таким образом, из изложенного усматривается, что несмотря на то, что уже имелся заключенный государственный контракт, где подрядчиком является ООО «Магнум», и в предмет которого входят работы по изысканиям, разработке проектной документации и получению положительного заключения, Общество продолжало исполнять договор от 30.08.2018 и получило положительное заключение на результат работ, который в части является предметом контракта, и в соответствии с его условиями, должен быть получен к концу третьего квартала 2019. Министерство знало, что аналогичные контракту работы выполняются Обществом «Магнум» в рамках договора от 2018 года в период действия контракта, при этом указало, что результат по договору необходим в целях проведения технологического и ценового аудита проекта объекта для обоснования цены контракта, однако данный довод Комиссия отклоняет по следующим основаниям.

Как уже указывалось выше Согласно Плану – графику Министерства закупка «Выполнение работ по строительству объекта «Универсальный спортивно-оздоровительный комплекс «Президентский» в городе Магадане» с ценой контракта **3 449 991 000,00 руб.** внесена в План-график **30.04.2020.**

Согласно разделу 8 аукционной документации «Обоснование начальной (максимальной) цены контракта на выполнение работ по строительству объекта «Универсальный спортивно-оздоровительный комплекс «Президентский» в г. Магадане»\_Н(М)ЦК определена по средством проведения технологического и ценового аудита обоснования Инвестиций.

Н(М)ЦК установлена в сумме 3 449 991 тыс. руб. с учетом НДС 20% в прогнозных ценах планируемого к строительству объекта в период с 1 июня 2019 года по 1 февраля 2022 года, на основании заключения технологического и ценового аудита обоснования инвестиций, проведенного Обществом с ограниченной ответственностью «Экспертиза-С».

Заключение технологического и ценового аудита обоснования инвестиций Универсальный спортивно-оздоровительный комплекс «Президентский» в г. Магадане подготовлено ООО «Экспертиза-С» **29.04.2020.**

Таким образом, на момент внесения в План – график рассматриваемой закупки с ценой контракта 3 449 991 000,00 руб., заключение технологического и ценового аудита обоснования инвестиций отсутствовало в распоряжении Министерства.

Основанием для проведения ТЦА ОИ является проект договора №11/2019 от 13.03.2019 на проведение негосударственной экспертизы между Министерством строительства, жилищно-коммунального хозяйства и энергетики Магаданской области и ООО «Экспертиза-С».

Однако, указанный договор по настоящее время не подписан со стороны Министерства.

Согласно п. 1.1 указанного договора Исполнитель (ООО «Экспертиза –С») по заявлению Заказчик (Министерство) обязуется выполнить негосударственную экспертизу проектной документации технологического и ценового аудита обоснования инвестиций по объекту «Универсальный спортивно-оздоровительный комплекс «Президентский» в г. Магадане», а Заказчик принимает и оплачивает результат экспертизы.

Результатом негосударственной экспертизы является Заключение Исполнителя (п. 1.4 Договора).

В соответствии с п. 1.7 Договора проведение негосударственной экспертизы начинается после представления Заказчиком документов и материалов, подлежащих экспертизе в полном объеме.

Цена договора №11/2019 от 13.03.2019 составляет 10 000 руб.

Комиссией Магаданского УФАС России установлено, что несмотря на то, что результат работ - заключение технологического и ценового аудита для обоснования инвестиций от 29.04.2020 было направлено в Министерство, т. е. по факту договор исполнен в полном объеме, оплата по нему не произведена по настоящее время. Пояснить причины неподписания данного договора со стороны Министерства представители Министерства не смогли. Актов выполнения работ также не имеется.

Также Министерство со своей стороны не представило доказательств направления в организацию, проводившую ценовый аудит, документов, подготовленных в рамках исполнения договора № МАГ01-08/18 от 30.08.2018 на выполнение проектно-изыскательских работ, для обоснования начальной максимальной цены контракта.

ООО «Экспертиза – С» представило пояснения (вх. №№ 01/2062, 001/2129) от 23.07.2019 и 03.08.2020, в соответствии с которыми заключение технологического и ценового аудита обоснования инвестиций по объекту «Универсальный спортивно-оздоровительный комплекс «Президентский» в г. Магадане» выполнено на основании материалов проектной документации, подготовленной в рамках договора № МАГ01-08/18 от 30.08.2020, **поступившей в адрес ООО «ЭКСПЕРТИЗА-С» 26.04.2019 с электронной почты ООО «Магнум».**

Таким образом, документы Министерства на проведение технологического и ценового аудита, на основании которого, согласно аукционной документации, определена НМЦ контракта, направлялись потенциальным подрядчиком, с которым в последующем заключен государственный контракт. Изложенное свидетельствует о сотрудничестве Министерства с ООО «Магнум» и возможной заинтересованности в заключении контракта с данным Обществом.

**4)** По вопросу выделения земельных участков под строительство объекта «Универсальный спортивно-оздоровительный комплекс Президентский» в городе Магадане» Комиссией Магаданского УФАС России установлено следующее.

Согласно материалам дела и представленной Департаментом САТЭК мэрии города Магадана информации от 30.06.2020 (вх. № 01/2656) **15.04.2019** в Департамент поступило заявление (вх. № 1-3058) Министерства строительства, жилищно-коммунального хозяйства и энергетики Магаданской области об утверждении схемы расположения земельного участка с целью его использования для строительства универсального спортивно-оздоровительного комплекса «Президентский». На основании данного заявления мэрией города Магадана принято постановление от 24.04.2019 № 1145 «Об утверждении схемы расположения земельного участка на кадастровом плане территории в городе Магадане в районе Колымского шоссе». По результатам проведенных кадастровых работ **образован земельный участок с кадастровым номером 49:09:030414:1392 площадью 18 787 кв. м. (дата присвоения кадастрового номера 17.05.2019).**

**15.04.2019** в Департамент поступило заявление (вх. № 1-3060) Министерства об утверждении схемы расположения земельного участка путем объединения земельных участков с кадастровыми номерами 49:09:030414:745, 49:09:030414:1156 и 49:09:030414:1158 с целью его использования для строительства универсального спортивно - оздоровительного комплекса «Президентский». На основании данного заявления мэрией города Магадана принято постановление от 24.04.2019 № 1146 «Об утверждении схемы

расположения земельного участка на кадастровом плане территории в городе Магадане в районе Колымского шоссе». По результатам проведенных кадастровых работ **образован земельный участок с кадастровым номером 49:09:030414:1395 площадью 12 664 кв. м. (дата присвоения кадастрового номера 16.07.2019).**

**18.04.2019** в Департамент поступило заявление (вх. № 1-3228) Министерства об утверждении схемы расположения земельного участка путем раздела земельного участка с кадастровым номером 49:09:030414:818 с целью его использования для строительства универсального спортивно - оздоровительного комплекса «Президентский». На основании данного заявления мэрией города Магадана принято постановление от 24.04.2019 № 1143 «Об утверждении схемы расположения земельного участка на кадастровом плане территории в городе Магадане в районе Колымского шоссе». По результатам проведенных кадастровых работ **образован земельный участок с кадастровым номером 49:09:030414:1393 площадью 4 212 кв. м. (дата присвоения кадастрового номера 31.05.2019).**

**18.04.2019** в Департамент поступило заявление (вх. № 1-3230) Министерства об утверждении схемы расположения земельного участка путем объединения земельных участков с кадастровыми номерами 49:09:030414:819 и 49:09:030414:820 с целью его использования для строительства универсального спортивно-оздоровительного комплекса «Президентский». На основании данного заявления мэрией города Магадана принято постановление от 24.04.2019 № 1144 «Об утверждении схемы расположения земельного участка на кадастровом плане территории в городе Магадане в районе Колымского шоссе». По результатам проведенных кадастровых работ **образован земельный участок с кадастровым номером 49:09:030414:1391 площадью 8 128 кв. м. (дата присвоения кадастрового номера 12.05.2019).**

При этом, согласно п. 3.11. положительного заключения МОГАУ «Управления государственной экспертизы», которое подготовлено на основании результатов по договору от 30.08.2018 в составе сведений о документации по планировке территории, о наличии разрешений на отклонение от предельных параметров разрешенного строительства, реконструкции объектов капитального строительства указаны:

Градостроительный план земельного участка № RU49301000-1186,

дата выдачи – **18.07.2019 г. Площадь земельного участка – 18787 м2.**

Градостроительный план земельного участка № RU49301000-1187,  
дата выдачи – **18.07.2019 г. Площадь земельного участка – 8128 м2.**

Градостроительный план земельного участка № RU49301000-1188,  
дата выдачи – **18.07.2019 г. Площадь земельного участка – 12664 м2.**

Градостроительный план земельного участка № RU49301000-1189,  
дата выдачи – **18.07.2019 г. Площадь земельного участка – 4212 м2.**

Согласно указанным градостроительным планам данные планы подготовлены по заявлениям ООО «Магнум».

В соответствии с Градостроительным планом земельного участка № **RU49301000-1186** кадастровым номером земельного участка площадью **18 787 кв. м. является 49:09:030414:1392.**

В соответствии с Градостроительным планом земельного участка № **RU49301000-1187** кадастровым номером земельного участка площадью **8 128 кв. м. является 49:09:030414:1391.**

В соответствии с Градостроительным планом земельного участка № **RU49301000-1188** кадастровым номером земельного участка площадью **12664 м2. является 49:09:030414:1395.**

В соответствии с Градостроительным планом земельного участка № **RU49301000-1189** кадастровым номером земельного участка площадью **4212 м2. является 49:09:030414:1393.**

Указанные градостроительные планы были использованы Обществом «Магнум» для получения положительного заключения МОГАУ «Управления государственной экспертизы», которая проводилась в рамках договора от 30.08.2018. Кроме того, данные планы были получены ООО «Магнум» уже при заключенном контракте по итогам закупки, что свидетельствует о том, что ООО «Магнум» параллельно с контрактом исполняло договор и проходило по нему экспертизу.

Комиссией установлено, что указанные земельные участки с кадастровыми номерами **49:09:030414:1391, 49:09:030414:1392, 49:09:030414:1393, 49:09:030414:1395** были образованы по заявлениям Министерства строительства, жилищно-коммунального хозяйства и энергетики Магаданской области в целях строительства универсального спортивно – оздоровительного комплекса «Президентский», а использованы ООО «Магнум» для проведения

**работ по договору от 30.08.2018.**

После присвоения данным участкам кадастровых номеров **18.07.2019 (в день выдачи градостроительных планов, которые использовались при исполнении договора)** в Департамент поступили заявления ООО «Магнум» (вх. №№ 1-6703, 1-6704, 1-6705, 1-6706) о предоставлении земельных участков с кадастровыми номерами **49:09:030414:1391, 49:09:030414:1392,**

**49:09:030414:1393 и 49:09:030414:1395** в безвозмездное пользование по пп. 5 п. 2 ст. 39.10 Земельного кодекса РФ. Цель использования земельных участков - строительство универсального спортивно-оздоровительного комплекса «Президентский». По результатам рассмотрения данных заявлений между департаментом и ООО «Магнум» 07.08.2019 заключены договоры безвозмездного пользования земельными участками №№ 24, 25, 26, 27 на срок до 20.12.2022. Согласно указанным договорам основанием заключения является государственный контракт № 0347200001019000035 на выполнение работ по строительству объекта «Универсальный спортивно-оздоровительный комплекс «Президентский» в г. Магадане», заключенный **03.07.2019 года** между Министерством строительства, жилищно-коммунального хозяйства и энергетики Магаданской области (Заказчик) и ООО «Магнум» (Застройщик). То есть земельные участки были переданы ООО «Магнум» для осуществления работ в рамках контракта. Однако, ООО «Магнум», согласно документам, использовал данные о названных земельных участках при прохождении экспертизы и исполнении договора от 2018 года.

30.01.2020 в Департамент поступило заявление ООО «Магнум» (вх. № 1-686) о предварительном согласовании предоставления земельного участка в безвозмездное пользование с целью его использования - для строительства универсального спортивно-оздоровительного комплекса «Президентский». Постановлением мэрии города Магадана от 07.02.2020 № 254 «О предварительном согласовании предоставления земельного участка в городе Магадане в районе Колымского шоссе» утверждена схема расположения земельного участка на кадастровом плане территории площадью 43820 кв. м, образованного путем объединения земельных участков с кадастровыми номерами **49:09:030414:1391, 49:09:030414:1392, 49:09:030414:1393 и 49:09:030414:1395.** Проведенными кадастровыми работами образован земельный участок с кадастровым номером **49:09:030414:1399** площадью 43 820 кв. м.

Данный земельный участок Департаментом 02.03.2020 предоставлен ООО «Магнум» в безвозмездное пользование (договор № 3), по основанию, предусмотренному пп. 5 п. 2 ст. 39.10 Земельного кодекса РФ, с целью использования для строительства объекта «Универсальный спортивно - оздоровительный комплекс «Президентский» в городе Магадане».

В соответствии с разделом 2 Проектной документации «Схема планирования организации земельного участка», подготовленной в рамках договора от 30.08.2018, размещение комплекса регламентировано утвержденными градостроительными планами земельного участка №RU49301000-1186, №RU49301000-1187, №RU49301000-1188, №RU49301000-1189.

Из пояснений, представленных Министерством следует, что ранее земельные участки, на которых планировалось строительство объекта, были закреплены за Министерством, в связи с чем в проект государственного контракта были включены условия о передаче Заказчиком Застройщику строительной площадки. Однако была установлена невозможность данной передачи по условиям договора безвозмездного пользования земельным участком, в связи с чем Министерство расторгло соответствующие договоры и земельные участки были оформлены на ООО «Магнум». Подтверждающие документы в Министерстве не найдены.

Учитывая изложенные обстоятельства, рассматриваемый комплекс проектировался в рамках договора от 30.08.2018 на земельных участках, выделенных под стройку объекта в рамках государственного контракта, и образованных по заявлениям Министерства.

Из пояснений лиц, участвующих в рассмотрении данного дела, следует, что Технические задания по государственному контракту № 0347200001019000035 от 03.07.2019г. и по Договору № MAG01-08./18 от 30.08.2018г. различны ввиду следующего:

-разное наименование объекта;

-стадийность проектирования;

-основные технико-экономические показатели объекта - площадь участка, общая площадь здания;

-состав исходных данных предоставляемых заказчиком.

Площадь земельного участка по государственному контракту составляет 4,4 Га, а общая площадь здания 15 000 м<sup>2</sup>, расположение и концепция здания относительно расположения на земельном участке кардинально отличается.

Комиссия Магаданского УФАС России полагает, что несущественное различие наименований объекта не может являться доводом и доказательством, подтверждающим различие объемов работ и проектов.

Как установлено Магаданским УФАС России согласно п. 7 Технического задания к контракту от 03.07.2019 установлена следующая стадийность проектирования:

**«Две стадии:**

- 1.Разработка Концептуального проекта;
- 2.Разработка Проектной документации и проведение инженерных изысканий
- 3.Разработка Рабочей документации».

Согласно п. 7 технического задания к договору от 30.08.2018 установлена следующая стадийность проектирования:

**«Две стадии:**

- 1.Разработка Концептуального проекта;
- 2.Разработка Проектной документации и проведение инженерных изысканий».

Комиссией Управления установлено, что предметом договора, и предметом государственного контракта является выполнение инженерных изысканий и проектирования одного объекта и получения положительного заключения государственной экспертизы.

На момент объявления закупки согласно заключению технологического и ценового аудита площадь участка составляет - 46681 м<sup>2</sup>.

В соответствии с разделом 2 Проектной документации «Схема планирования организации земельного участка», подготовленной в рамках договора от 30.08.2018, а именно п. г. «Технико-экономические показатели земельного участка» площадь участка составляет - 46681 м<sup>2</sup>.

Кроме того, как уже ранее описывалось, проектирование по договору и по контракту, согласно документам, происходит на одних земельных участках, до момента их объединения.

Согласно пояснениям лица, которое ранее являлось ответчиком по рассматриваемому делу, - ООО «Магнум», *реализовать полученный результат работ со стороны ООО «Магнум» не планируется, так как результат работ не имеет коммерческого интереса в виду того, что изменились исходные данные (площадь земельного участка, общая концепция здания, внутренняя планировка помещений).*

На вопрос Комиссии относительно того, когда ООО «Магнум» стало известно, что результаты работ по договору от 30.08.2018 не смогут быть применены к государственному контракту, представитель пояснила, что окончательно стало понятно, когда внесли изменения в Градостроительный кодекс РФ, а также когда ООО «Магнум» подготовило Концепт-проект и ему стало известно, что участки будут другими, и здание, которое предполагалось к строительству, будет выглядеть иным образом, ориентировочно декабрь 2019 года.

Как установлено Комиссией Магаданского УФАС России 24.08.2018 (№ 906/014-02) года Департамент физической культуры и спорта Магаданской области обратился к главе муниципального образования «Город Магадан» с просьбой дать поручение о формировании земельного участка площадью 30 000 м<sup>2</sup> в районе дома № 4 по Колымскому шоссе в городе Магадане под строительство многофункционального крытого физкультурно – спортивного комплекса.

В соответствии с ответом мэрии г. Магадана от 31.08.2018 на указанный запрос, в рассматриваемом районе расположены земельные участки с кадастровыми номерами 49:09:030414:819, 49:09:030414:820, 49:09:030414:818, образованные для строительства зданий административно – делового назначения, права на которые отсутствуют. Также на рассматриваемой территории располагается земельный участок с кадастровым номером 49:09:030414:757, предоставленный физическому лицу в аренду для строительства здания административно-делового назначения.

В данном письме мэрия города Магадана указала, что Департаменту физической культуры и спорта Магаданской области необходимо обратиться в комиссию по землепользованию и застройке с целью рассмотрения вопроса о включении в

градостроительные зоны административно-делового, общественного и коммерческого назначения ОДЗ 201 вида использования «спорт». После внесения изменений в градостроительную документацию следует обратиться с соответствующим заявлением в Департамент САТЭК мэрии города Магадана.

18.09.2018 года Департамент физической культуры и спорта Магаданской области обратился в комиссию по землепользованию и застройке с целью внесения изменений в градостроительную документацию.

Согласно заключению Департамента САТЭК мэрии города Магадан от 05.10.2018, поступившее от Департамента физической культуры и спорта Магаданской области предложение о внесении изменений в Правила землепользования и застройки не противоречат нормам действующего законодательства и рекомендуются для рассмотрения Комиссией по землепользованию и застройке.

13.11.2018 года Департамент физической культуры и спорта Магаданской области обратился с заявлением в Департамент САТЭК мэрии города Магадана об утверждении схемы расположения земельного участка на кадастровом плане территории. Цель использования земельного участка: строительство универсального спортивно-оздоровительного комплекса «Президентский» в городе Магадане».

В соответствии с письмом Департамента САТЭК мэрии города Магадана от 19.11.2018 на испрашиваемой для целей строительства территории имеются ранее образованные земельные участки, сведения о правах на которые в ЕГРН отсутствуют, за исключением земельного участка с кадастровым номером 49:09:030414:757, предоставленного на праве аренды иному лицу.

Таким образом, для формирования земельного участка под строительство физкультурно-оздоровительного комплекса в районе Колымского шоссе в городе Магадане необходимо:

- внесение изменений в Генеральный план муниципального образования «Город Магадан»;
- внесение изменений в Правила землепользования и застройки муниципального образования «Город Магадан»;
- внесение изменений в проект планировки и межевания улично-дорожной сети;
- проведение мероприятия по расторжению договора аренды на

земельный участок с кадастровым номером **49:09:030414:757**.

Учитывая изложенное, на заявления Департамента физической культуры и спорта Магаданской области последовал отказ в предоставлении муниципальной услуги.

В соответствии с информацией с официального сайта Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о проведении торгов [torgi.gov.ru](http://torgi.gov.ru) Комитетом по управлению муниципальным имуществом города Магадана проведен открытый аукцион (извещение №031115/0094564/01 от 29.10.2015). Предметом торгов являлся земельный участок кадастровый номер **49:09:030414:757** площадью 3822 кв. м. По итогам торгов договор заключен с Т.

Указанный земельный участок являлся предметом спора по судебному делу № 2-1055/2019

Магаданским УФАС России установлено, что Магаданским городским судом 23 апреля 2019 года вынесено решение по делу № 2-1055/2019 по исковому заявлению Комитета по управлению муниципальным имуществом города Магадана к Т о расторжении договора аренды, освобождении и возврате земельного участка.

Решением Магаданского городского суда заявителю отказано в удовлетворении заявленных требований.

Апелляционная жалоба на указанное судебное решение оставлена без удовлетворения (дата рассмотрения жалобы 09.07.2019).

Проектируемый ООО «Магнум» объект, согласно концепт – проекту по договору от 30.08.2018, располагался, в том числе на земельном участке с кадастровым номером 49:09:030414:757. На данном земельном участке, согласно концепт – проекту, частично располагалась парковка.

В связи с тем, что решением суда указанный земельный участок оставлен за физическим лицом, договор аренды не расторгнут, была изменена площадь участка для застройки комплекса.

Таким образом, на момент объявления закупки, подачи заявок, и заключения самого контракта результат по договору от 2018 года был актуальным, так как Общество «Магнум» и Министерство не обладали достоверной информацией о том, что указанный

земельный участок будет необходимо исключить из общей площади застройки.

Как пояснило Общество «Магнум» окончательно стало понятным, что результат по договору от 2018 года не сможет быть применим ориентировочно в декабре 2019 года.

Ранее представленные по договорам безвозмездного пользования ООО «Магнум» земельные участки прекратили свое существование и сняты с регистрационного учета 26.02.2020 года. В настоящее время образован новый земельный участок площадью 43 820 кв. м. путем объединения ранее существующих, на котором и располагается рассматриваемый объект в соответствии с государственным контрактом.

Кроме того, Комиссией установлено, что 01.07.2019 между ООО «Магнум» и ООО «Экспертиза-С» заключен договор № 094/2019 на проведение негосударственной экспертизы проектной документации, подготовленной в рамках договора от 30.08.2018. Предметом договора являлось выполнение негосударственной экспертизы результатов инженерных изысканий и проектной документации по объекту «Спортивно-оздоровительный комплекс «Президентский» г. Магадан» на предмет соответствия заданию на проектирование, техническим регламентам и результатам инженерных изысканий. Цена договора 1 500 000 руб., оплачена в полном объеме. 26.07.2019 года ООО «Экспертиза – С» выдано положительное заключение.

Из пояснений ООО «Магнум» следует, что целью проведения негосударственной экспертизы проектной документации по договору от 01.07.2019 являлось дополнение некоторых разделов документации для последующей подачи документов в МОГАУ «Управление государственной экспертизы».

Факт заключения договора от 01.07.2019 года на прохождение негосударственной экспертизы, подготовленной в рамках договора от 30.08.2018, прохождение экспертизы в МОГАУ «Управление государственной экспертизы», подтверждает актуальность и намерение реализации результата работ по договору от 30.08.2018 года применительно к государственному контракту. Таким образом, на момент заключения контракта работы по выполнению инженерных изысканий, подготовке проектной документации, проектной документации и результатов инженерных изысканий были фактически выполнены, ООО «Магнум» готовилось к получению заключения

государственной экспертизы.

Таким образом, Комиссия полагает, что Министерством в предмет еще не заключенного государственного контракта была включена фактически выполненная ООО «Манум» часть работ. На момент проведения закупки и заключения контракта сторонам (Министерству и ООО «Магнум») не было достоверно известно, что по независящим от них обстоятельства площади застройки будут изменены, и проект придется переделывать в связи со сложившейся ситуацией.

Комиссия предполагает, что в рамках исполнения контракта Общество «Магнум» переделало и доработало уже существующий проект комплекса, что создало Обществу определенные преимущества при участии в закупке перед иными потенциальными участниками торгов, которые вообще не располагали информацией и сведениями в отношении данного объекта.

4. По вопросу установления коротких сроков выполнения рассматриваемых работ Комиссией Магаданского УФАС России установлено следующее.

В соответствии с планом-графиком (раздел 11 Аукционной документации), а также в соответствии с планом – графиком, являющимся Приложением № 2 к проекту контракта срок выполнения инженерных изысканий II квартал 2019-III квартал 2019 гг. Цена работ - 6 000 000 руб.

Срок разработки проектно-сметной документации II квартал 2019 - III квартал 2019 гг. Цена работ - 79 000 060 руб.

Государственный контракт № 0347200001019000035 на выполнение работ по строительству объекта «Универсальный спортивно-оздоровительный комплекс «Президентский» в г. Магадане» заключен Министерством строительства, жилищно-коммунального хозяйства и энергетики Магаданской области и ООО «Магнум» 03.07.2019.

Согласно п. 4.1 «Выполнение проектно-изыскательских работ» Раздела 10 «ТЕХНИЧЕСКОЕ ЗАДАНИЕ на выполнение работ по проектированию, строительству и вводу в эксплуатацию объекта «Универсальный спортивно-оздоровительный комплекс «Президентский» в г. Магадане» перечень необходимых к выполнению объемов работ и сроки выполнения работ по предмету отбора указаны в Плане-графике выполнения работ (Приложение №1 к

Техническому заданию).

Учитывая сроки выполнения инженерных изысканий и разработки проектно-сметной документации, прохождения государственной экспертизы, установленные в документации и проекте контракта, и датой его подписания фактический срок выполнения указанных работ составил менее 3 месяцев, что является нереально сжатым сроком для выполнения значительного объема работ.

Необходимо обратить внимание, что по договору на выполнение проектно – изыскательских работ № МАG01-08/18 от 30.08.2018 срок начала выполнения работ – 01.09.2018, окончание – 30.04.2019 (приложение № 2 к указанному Договору) т.е. 8 месяцев. При этом фактически работы по договору выполнялись 11 месяцев (положительное заключение государственной экспертизы на проектную документацию и результаты инженерных изысканий по указанному объекту от 26.07.2019).

Из пояснений Министерства следует, что установление коротких сроков для выполнения работ для проведения инженерных изысканий и подготовки проектно – сметной документации является технической ошибкой. Процедура закупки «Выполнение работ по строительству объекта «Универсальный спортивно-оздоровительный комплекс «Президентский» в городе Магадане» была начата в марте 2019 года с момента принятия постановления Правительства Магаданской области от 13 марта 2019 г. № 158 - пп «О заключении долгосрочного государственного контракта на выполнение работ по строительству объекта «Универсальный спортивно-оздоровительный комплекс «Президентский» в г. Магадане» и внесения данной закупки в план закупок.

В ходе проведения аукциона, в том числе, по результатам рассмотрения поступившей жалобы, сроки проведения аукциона и заключения контракта сдвинулись на июнь 2019 года. При этом в аукционную документацию не были внесены изменения в сроки разработки проектной документации.

Магаданским УФАС России установлено, что первая редакция извещения о проведении закупки размещена на официальном сайта [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) **02.05.2020**.

Таким образом, ориентировочный срок заключения контракта - начало июня.

Учитывая изложенное, фактический срок выполнения указанных работ составил бы 5 месяцев, что не намного более срока исполнения рассматриваемых работ в рамках заключенного государственного контракта, учитывая объем работ.

При этом, фактически работы в рамках государственного контракта по выполнению инженерных изысканий, проектной документации, получение положительного заключения государственной экспертизы проектной документации и результатов инженерных изысканий выполнялись Обществом «Магнум» **более года. Положительное заключение государственной экспертизы** проектной документации, включая сметную документацию, и результаты инженерных изысканий строительство

«Универсальный спортивно-оздоровительный комплекс "Президентский" в г. Магадане» № 49-1-1-3-037905-2020 **выдано 13.08.2020 года.**

Принимая во внимание обстоятельства рассматриваемого дела, установление в документации требования к выполнению работ по рассматриваемому контракту в короткие сроки могло привести к сокращению участников электронных торгов и отсутствию потенциальных участников закупки, кроме ООО «Магнум». Также, установление таких сроков создало преимущественные условия для ООО «Магнум», так как аналогичные, схожие работы уже были проведены Обществом ранее, в рамках договора № MAG01-08/18 от 30.08.2018 г. и в результате 26.07.2019 было получено положительное заключение государственной экспертизы на проектную документацию и результаты инженерных изысканий по объекту: Спортивно – оздоровительный комплекс «Президентский» в г. Магадане.

**б)** По вопросу допуска и последующего признания победителем торгов юридического лица – ООО «Магнум», которое не соответствовало требованиям аукционной документации в части отсутствия у данного лица, как члена СРО, права осуществлять подготовку проектной документации, Комиссией установлено следующее.

Согласно разделу 5 Аукционной документации «**Требования к содержанию и составу 1 и 2 частей заявки на участие в электронном аукционе**» вторая часть заявки на участие в электронном аукционе

должна содержать следующие документы и сведения, в том числе:

«Соответствие требованиям, установленным в соответствии с законодательством РФ к лицам, осуществляющим поставку товаров, выполнение работ и оказание услуг, являющихся объектом закупки: На основании ФЗ от 03.07.2016 №372-ФЗ «О внесении изменений в градостроительный Кодекс РФ и отдельные законодательные акты РФ» участник должен быть:

-членом СРО в области строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства;

-СРО, в которой состоит участник, должна иметь компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств;

-совокупный размер обязательств участника по договорам (контрактам), которые заключены с использованием конкурентных способов, не должен превышать уровень ответственности участника по компенсационному фонду обеспечения договорных обязательств.

Членство в СРО не распространяется на унитарные предприятия, государственные и муниципальные учреждения, юрлица с госучастием в случаях, которые перечислены в ч. 2.2 ст. 52 ГрК РФ.

Участник должен предоставить документы, подтверждающие его соответствие требованиям аукциона:

-копию действующей выписки из реестра членов СРО по форме, утвержденной Приказом Федеральной службы по экологическому, технологическому и атомному надзору от 04 марта 2019 N 86.

В соответствии с п.2,5 ч.2 ст.55.17 Градостроительного кодекса РФ, в реестре членов саморегулируемой организации наряду с информацией, предусмотренной Федеральным законом от 1 декабря 2007 года № 315-ФЗ «О саморегулируемых организациях», в отношении каждого ее члена должны содержаться, в том числе:

\* - сведения о наличии у члена саморегулируемой организации права соответственно выполнять инженерные изыскания, осуществлять подготовку проектной документации, строительство, реконструкцию, капитальный ремонт, снос объектов капитального строительства по договору подряда на выполнение инженерных изысканий, подготовку

проектной документации, по договору строительного подряда, по договору подряда на осуществление сноса, заключаемым с использованием конкурентных способов заключения договоров;

\* - сведения об уровне ответственности члена саморегулируемой организации по обязательствам по договорам подряда на выполнение инженерных изысканий, подготовку проектной документации, по договорам строительного подряда, по договорам подряда на осуществление сноса, заключаемым с использованием конкурентных способов заключения договоров, в соответствии с которым указанным членом внесен взнос в компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств

Сведения действующей выписки из реестра членов СРО по форме, утвержденной Приказом Федеральной службы по экологическому, технологическому и атомному надзору от 04 марта 2019 N 86 должны соответствовать показателям Плана-графика на выполнение работ по проектированию, строительству и вводу в эксплуатацию объекта (Раздел 11. Аукционной документации).

\*- предоставление во второй части заявки указанной выписки не распространяется:

- на участников, которые предложат цену контракта 3 млн руб. и менее. Такие участники не обязаны быть членами СРО в силу ч. 2.1 ст. 52 ГрК РФ;

- на унитарные предприятия, государственные и муниципальные учреждения, юрлица с госучастием в случаях, которые перечислены в ч. 2.2 ст. 52 ГрК РФ».

Во второй части заявки ООО «Магнум», согласно информации, представленной АО «Единая электронная торговая площадка», представлено три выписки из реестра членов саморегулируемой организации».

- выписка из реестра СРО СОЮЗ проектировщиков и архитекторов в малом и среднем бизнесе (СОЮЗ ПАМСБ) от 13.05.2019 № 704;

- выписка из реестра СРО АС «Межрегионстройальянс» от 28.05.2019 № 0003545;

- выписка из реестра СРО АС «СтройИзыскания» от 03.06.2019 № 16.

Согласно условиям государственного контракта (приложение к контракту № 2 от «03» июля 2019 г. № 0347200001019000035 «План-график») стоимость работ по выполнению инженерных изысканий – 6 000 000 руб. стоимость работ по разработке проектно-сметной документации - 79 060 000 руб.

Согласно разделу 3.3. выписки из реестра СРО АС «СтройИзыскания» «Сведения об уровне ответственности члена саморегулируемой организации по обязательствам **по договору подряда на выполнение инженерных изысканий**, подготовку проектной документации, по договору строительного подряда, по договору подряда на осуществление сноса, заключенным с использованием конкурентных способов заключения договоров, и предельному размеру обязательств по таким договорам, в соответствии с которым указанным членом внесен взнос в компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств» **Обществу «Магnum» присвоен первый уровень ответственности – до 25 000 000 руб.**

Как член СОЮЗа проектировщиков и архитекторов в малом и среднем бизнесе и АС «Межрегионстройальянс» ООО «Магnum» не имеет права заключать договоры по осуществлению организации работ по подготовке проектной документации для объектов капитального строительства с использованием конкурентных способов заключения договоров.

В соответствии с пояснениями Министерства по указанному вопросу от 26.02.2020 (исх. № 976/25-6) при рассмотрении заявки ООО «Магnum» и находящейся в ее составе Выписки из реестра членов саморегулируемой организации от 13.05.2019 г. № 704 членами аукционной комиссии было принято решение о том, что ООО «Магnum» соответствует предъявляемым требованиям, т.к. в пункте 3.2. Выписки от 13.05.2019 г. № 704 был отмечен третий уровень ответственности «не превышает триста миллионов рублей». Сведениями о том, что третий уровень ответственности должен был также указан и в пункте 3.3. Выписки, специалисты Министерства не располагали. Также сообщили, что на законодательном уровне не закреплены однозначные конкретные требования о том, что соответствие участника закупки установленным требованиям оценивается по уровню ответственности в Выписке СРО, указанному как в разделе 3.2., так и в разделе 3.3. Указанное, как пояснило Министерств, вызвано ошибочным трактованием данной выписки. В настоящее время ООО «Магnum» имеет Выписку из реестра членов саморегулируемой организации «СОЮЗ проектировщиков и

архитекторов в малом и среднем бизнесе от 18.10.2019 г. № 879 с третьим уровнем ответственности «не превышает триста миллионов рублей».

Согласно пояснениям ООО «Магнум» по указанному вопросу в соответствии с Планом – графиком к государственному контракту цена работ на выполнение инженерных изысканий и работ по подготовке проектно-сметной документации составляет более 79 млн. рублей. ООО «Магнум» не планировало выполнять своими силами указанные работы, данные работы выполняются силами привлеченного Генерального подрядчика с соответствующим и действующим СРО «ПРОМГРАЖДАНПРОЕКТ» - АО «Центральный научно-исследовательский и проектно-экспериментальный институт промышленных зданий и сооружений» (АО «ЦНИИПромзданий»).

Согласно разделу 5 государственного контракта, Застройщик обязан привлекать субподрядные организации в объеме, составляющем 20% от цены контракта из числа субъектов малого предпринимательства и социально ориентированных НКО (п. 5.1.2.).

В октябре 2019 года ООО «Магнум» внесло изменения в сведения об уровне ответственности по подготовке проектной документации по договору строительного подряда до 300 000 000 рублей.

Комиссия Магаданского УФАС России не соглашается с указанными доводами в силу следующего.

В рамках рассмотрения дела Магаданским УФАС России в адрес СОЮЗ проектировщиков и архитекторов в малом и среднем бизнесе, АС «Межрегионстройальянс», АС «СтройИзыскания» были сделаны запросы о предоставлении информации относительно наличия у ООО «Магнум» права, согласно своему уровню ответственности, выполнять инженерные изыскания и подготовку проектной документации.

Из пояснений, представленных АС «СтройИзыскания» от 26.06.2020 (исх. № 208-07/И), следует, что ООО «Магнум» имеет право выполнять инженерные изыскания по договорам, заключенным с использованием конкурентных способов заключения договоров, стоимость которых по одному договору подряда не превышает 25 000 000 (двадцать пять миллионов) рублей. Обществу «Магнум» выдавалась Выписка из реестра членов саморегулируемой организации № 16 от 03.06.2019. ООО «Магнум» имело право на момент подачи, рассмотрения заявки на участие в аукционе и

заключения государственного контракта (с 07.06.2019 - 03.07.2019) выполнять инженерные изыскания по договору подряда заключенным с использованием конкурентных способов заключения договоров, учитывая, что цена работ на выполнение инженерных изысканий - 6 000 000 руб.

Из пояснений, представленных СОЮЗ проектировщиков и архитекторов в малом и среднем бизнесе от 29.06.2020 исх. № 85, следует, что в соответствии с требованиями ч. 3 ст. 55.8 Градостроительного кодекса Российской Федерации член саморегулируемой организации имеет право осуществлять подготовку проектной документации по договору подряда, заключаемым с использованием конкурентных способов заключения договоров, при условии, если совокупный размер обязательств по указанным договорам не превышает предельный размер обязательств, исходя из которого, таким членом саморегулируемой организации был внесен взнос в компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств.

По состоянию на 03.07.2019 года взнос в компенсационный фонд договорных обязательств ООО «Магnum» (ИНН 7708210008, ОГРН 1027708019130) внесен не был. **Таким образом, на указанную дату право у ООО «Магnum» осуществлять подготовку проектной документации по договорам подряда, заключаемым с использованием конкурентных способов заключения договоров, отсутствовало.** 17.10.2019 года от ООО «Магnum» поступил взнос в компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств в размере 2 500 000 рублей, что соответствует третьему уровню ответственности (предельный размер обязательств по договорам подряда на подготовку проектной документации, заключаемым с использованием конкурентных способов заключения договоров, не превышает триста миллионов рублей). Таким образом, с 17.10.2019 года ООО «Магnum» имеет право осуществлять подготовку проектной документации по договору подряда, заключаемым с использованием конкурентных способов заключения договоров, предельный размер обязательств по которым не превышает триста миллионов рублей.

Из пояснений, представленных АС «Межрегионстройальянс» от 30.06.2020 исх. № 0933, следует, что ООО «Магnum» 28.05.2019 присвоен 4 уровень ответственности (до 10 000 000 000 руб.) члена саморегулируемой организации по обязательствам **по договору строительного подряда, по договору подряда на осуществление сноса**, заключенным с использованием конкурентных способов

заключения договоров, который действителен по настоящее время.

Сведениями по уровням ответственности ООО «Магnum» по обязательствам по договору подряда на выполнение инженерных изысканий и договору на подготовку проектной документации АС «Межрегионстройальянс» не располагает.

Согласно положениям статьи 69 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» Аукционная комиссия рассматривает вторые части заявок на участие в электронном аукционе, информацию и электронные документы, направленные заказчику оператором электронной площадки в соответствии с частью 19 статьи 68 настоящего Федерального закона, в части соответствия их требованиям, установленным документацией о таком аукционе (часть 1).

Аукционной комиссией на основании результатов рассмотрения вторых частей заявок на участие в электронном аукционе принимается решение о соответствии или о несоответствии заявки на участие в таком аукционе требованиям, установленным документацией о таком аукционе, в порядке и по основаниям, которые предусмотрены названной статьей (часть 2).

Заявка на участие в электронном аукционе признается не соответствующей требованиям, установленным документацией о таком аукционе, в случае:

1) непредставления документов и информации, которые предусмотрены пунктами 1, 3 -5, 7 и 8 части 2 статьи 62, частями 3 и 5 статьи 66 названного Закона, несоответствия указанных документов и информации требованиям, установленным документацией о таком аукционе, наличия в указанных документах недостоверной информации об участнике такого аукциона на дату и время окончания срока подачи заявок на участие в таком аукционе;

2) несоответствия участника такого аукциона требованиям, установленным в соответствии с частью 1, частями 1.1, 2 и 2.1 (при наличии таких требований) статьи 31 названного Закона (часть 6). Принятие решения о несоответствии заявки на участие в электронном аукционе требованиям, установленным документацией о таком аукционе, по основаниям, не предусмотренным частью 6 названной статьи, не допускается (часть 7 статьи 69 Закона о контрактной системе).

В силу пункта 1 части 1 статьи 31 Закона о контрактной системе участник закупки должен соответствовать требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки. В соответствии с частью 2 статьи 47, частью 4 статьи 48, частью 2 статьи 52 Градостроительного кодекса Российской Федерации (далее –ГрК РФ) выполнение инженерных изысканий, работ по подготовке проектной документации, а также выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства(далее –строительных работ) по договору с застройщиком, техническим заказчиком, лицом, ответственным за эксплуатацию здания, сооружения или региональным оператором должны выполняться только индивидуальными предпринимателями или юридическими лицами, которые являются членами СРО, осуществляющих соответствующие виды деятельности (далее –СРО в области строительства), если иное не установлено нормами ГрК РФ.

Исходя из положений частей 1 и 2 статьи 55.16 ГрК РФ саморегулируемая организация в целях обеспечения имущественной ответственности членом саморегулируемой организации по обязательствам, возникшим вследствие причинения вреда личности или имуществу гражданина, имуществу юридического лица вследствие разрушения, повреждения здания, сооружения либо части здания или сооружения, формирует компенсационный фонд возмещения вреда. Саморегулируемая организация в пределах средств компенсационного фонда возмещения вреда несет солидарную ответственность по обязательствам своих членом, возникшим вследствие причинения вреда, в случаях, предусмотренных статьей 60настоящего Кодекса. Саморегулируемая организация в случаях, установленных настоящим Кодексом, в целях обеспечения имущественной ответственности членом саморегулируемой организации по обязательствам, возникшим вследствие неисполнения или ненадлежащего исполнения ими обязательств по договорам подряда на выполнение инженерных изысканий, подготовку проектной документации, договорам строительного подряда или договорам подряда на осуществление сноса, заключенным с использованием конкурентных способов заключения договоров, дополнительно формирует компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств в случаях, предусмотренных частями 2 и 4

статьи 55.4 настоящего Кодекса. Саморегулируемая организация в пределах средств компенсационного фонда обеспечения договорных обязательств несет субсидиарную ответственность по обязательствам своих членов в случаях, предусмотренных статьей 60.1 настоящего Кодекса.

Частями 12 и 13 статьи 55.16 ГрК РФ установлены минимальные размеры взносов в указанные компенсационные фонды на одного члена саморегулируемой организации в области строительства, реконструкции, капитального ремонта, сноса объектов капитального строительства в зависимости от уровня ответственности члена саморегулируемой организации.

Согласно части 3 статьи 55.8 ГрК РФ член саморегулируемой организации имеет право выполнять инженерные изыскания, осуществлять подготовку проектной документации, строительство, реконструкцию, капитальный ремонт, снос объектов капитального строительства по договору подряда на выполнение инженерных изысканий, подготовку проектной документации, по договору строительного подряда, по договору подряда на осуществление сноса, заключаемым с использованием конкурентных способов заключения договоров, при соблюдении в совокупности следующих условий:

1) наличие у саморегулируемой организации, членом которой является такое лицо, компенсационного фонда обеспечения договорных обязательств, сформированного в соответствии со статьями 55.4 и 55.16 настоящего Кодекса;

2) если совокупный размер обязательств по указанным в абзаце первом настоящей части договорам не превышает предельный размер обязательств, исходя из которого таким лицом был внесен взнос в компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств в соответствии с частью 11 или 13 статьи 55.16 настоящего Кодекса. Количество договоров подряда на выполнение инженерных изысканий, подготовку проектной документации, договоров строительного подряда, договоров подряда на осуществление сноса, которые могут быть заключены членом саморегулируемой организации с использованием конкурентных способов заключения договоров, не ограничивается.

Таким образом, из системного толкования статей 55.8, 55.16 ГрК РФ следует, что компенсационный фонд возмещения вреда формируется СРО в обязательном порядке, размер взноса в указанный фонд

зависит от стоимости одного договора строительного подряда, вне зависимости от способа его заключения, а компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств является дополнительным фондом, размер взноса которого зависит от суммарной стоимости договоров, заключенных членом СРО с использованием конкурентных процедур и является необходимым условием для принятия участия в закупках.

**Таким образом, на указанную дату право у ООО «Магнум» осуществлять подготовку проектной документации по договорам подряда, заключаемым с использованием конкурентных способов заключения договоров, отсутствовало.**

Учитывая изложенное, заявка ООО «Магнум» на участие в рассматриваемой закупке не соответствовала требованиям, установленным ч. 1 ст. 31 Закона о контрактной системе.

Таким образом, участником аукциона, условия которого содержали короткие сроки разработки проектной документации, признано лицо (ООО «Магнум»), не отвечающее требованиям законодательства и документации о закупке, что создало данному Обществу преимущественные условия участия в закупке и последующего заключения с ним государственного контракта.

На основании изложенного Комиссия делает вывод, что на момент размещения закупки, формирования технического задания к контракту, заключения самого государственного контракта не было достоверно известно, что проект объекта будет выглядеть иным образом, нежели чем по концепт – проекту в рамках договора 2018 года. Наличие у ООО «Магнум» готового проекта по договору от 2018 года, установление коротких сроков выполнения данных работ, допуск Общества к участию в закупке создали неравные условия для потенциальных участников закупки, Заказчиком для ООО «Магнум» были созданы преимущественные условия участия в конкурентных процедурах, так как Подрядчик по факту, на момент проведения закупки, в соответствии с теми исходными данными, которые имелись на данный период, уже исполнял часть обязательств в соответствии с предметом еще не заключенного государственного контракта, что могло привести/привело к ограничению конкуренции, в частности - к необоснованному ограничению круга потенциальных участников закупки, и в целом напрямую повлияло (или могло повлиять) на итоги закупки.

Комиссия признает, что в связи с изменением первоначального месторасположения земельного отвода под застройку, концепция здания была видоизменена, также видоизменена внутренняя планировка помещений, однако, в общем, архитектурно – планировочные и конструктивные решения по проекту объекта в рамках контракта схожи с первоначальным проектом по договору от 30.08.2018 года. Связано это с тем, что по причине возникновения непредвиденных обстоятельств Обществу пришлось в определенной части переделать проект Комплекса, так как он находился на земельном участке, принадлежащем физическому лицу, в связи с чем, было необходимо переместить помещения комплекса на иную, не занимаемую иными лицами, территорию.

**7)** В рамках рассмотрения дела, на основании части 5.1 статьи 45 Закона о защите конкуренции, Магаданским УФАС России проведен *анализ состояния конкуренции* в объеме, необходимом для принятия решения о наличии или об отсутствии нарушения антимонопольного законодательства, по результатам которого 22 октября 2020 года подготовлен краткий отчет (обзор) по итогам анализа состояния конкуренции при проведении электронного аукциона на право выполнения работ по строительству объекта «Универсальный спортивно-оздоровительный комплекс «Президентский» в г. Магадане», в части работ по выполнению инженерных изысканий и разработке проектно-сметной документации (реестровый номер извещения 0347200001019000035) (далее – Обзор).

Обзор проведен в соответствии с:

- «Порядком проведения анализа и оценки состояния конкурентной среды на товарном рынке», утвержденным Приказом ФАС России от 28.04.2010 № 220 (далее - Порядок);
- Федеральным законом 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);
- иными нормативными правовыми актами, в том числе регулирующими деятельность хозяйствующих субъектов в области оказания изучаемых услуг.

В соответствии с пунктом 10.10 Порядка по делам, возбужденным по признакам нарушения части 1 статьи 17 Закона о защите

конкуренции анализ состояния конкуренции включает:

- определение временного интервала исследования товарного рынка;
- определение предмета торгов;
- определение состава хозяйствующих субъектов.

Согласно разделу 2 Обзора учитывая то, что исследование состояния конкурентной среды проводится в отношении части работ по государственному контракту, временной интервал определен на основании сроков начала проведения закупки и заключения государственного контракта на выполнение работ по строительству объекта «Универсальный спортивно-оздоровительный комплекс «Президентский» в г. Магадане».

22.04.2019 в План закупок внесена позиция «Выполнение работ по строительству объекта «Универсальный спортивно-оздоровительный комплекс «Президентский» в городе Магадане» (идентификационный код закупки: 192490906252349090100100070004120414 192490906252349090100100120004120414). Объем финансирования составляет 3 588 647 880,00 руб.

Согласно Плану – графику Министерства закупка «Выполнение работ по строительству объекта «Универсальный спортивно-оздоровительный комплекс «Президентский» в городе Магадане» с ценой контракта 3 449 991 000,00 руб. внесена в План-график **30.04.2020.**

Аукционная документация для участия в электронном аукционе: «Выполнение работ по строительству объекта «Универсальный спортивно-оздоровительный комплекс «Президентский» в городе Магадане утверждена **25.05.2019.**

03.07.2019 Министерством строительства, жилищно-коммунального хозяйства и энергетики Магаданской области с ООО «Магнум» заключен государственный контракт № 0347200001019000035.

С учетом выявленных в рамках дела № 049/01/17-2/2020 от 09.01.2020 нарушений, где фактически выполненная часть работ по строительству объекта «Универсальный спортивно-оздоровительный комплекс «Президентский» в г. Магадане», в части работ по выполнению инженерных изысканий и разработке проектно-сметной документации ООО «Магнум» в рамках договора № MAG01-08/18 от 30.08.2018 в период сентябрь 2018 – апрель 2019, включена в предмет

закупки и государственного контракта, **временной интервал исследования товарного рынка определен с 22.04.2019 (внесение рассматриваемой закупки в план закупок) по 03.07.2019 (заключение государственного контракта).**

В соответствии с разделом 3 Обзора предметом торгов определены работы по строительству объекта «Универсальный спортивно-оздоровительный комплекс «Президентский» в г. Магадане», в части выполнения инженерных изысканий и разработки проектно-сметной документации.

В рамках данного исследования изучались работы по строительству объекта «Универсальный спортивно-оздоровительный комплекс «Президентский» в г. Магадане» в части выполнения инженерных изысканий и разработки проектно-сметной документации.

Согласно пункту 10.10 Порядка по делам, возбужденным по признакам нарушения пункта 2 части 1, части 5 (если координация приводит или может привести к повышению, снижению или поддержанию цен на торгах) статьи 11, статей 17, 17.1, 18 Закона о защите конкуренции, анализ состояния конкуренции включает:

а) определение временного интервала исследования;

б) определение предмета торгов (по делам, возбужденным по признакам нарушения пункта 2 части 1, части 5 (если координация приводит или может привести к повышению, снижению или поддержанию цен на торгах) статьи 11, статьи 17 Закона о защите конкуренции); предмета договоров, заключаемых в отношении государственного и (или) муниципального имущества (по делам, возбужденным по признакам нарушения статьи 17.1 Закона о защите конкуренции); предмета договоров на оказание соответствующих финансовых услуг (по делам, возбужденным по признакам нарушения статьи 18 Закона о защите конкуренции);

в) определение состава хозяйствующих субъектов, участвующих в торгах (с момента подачи заявки на участие в торгах) либо отказавшихся от участия в торгах в результате соглашения, но соответствующих требованиям к участникам торгов, которые предусмотрены документацией о торгах, - в случаях, возбуждения дел по признакам нарушения пункта 2 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции.

Согласно разделу 4 Обзора при заключении контракта

№ 0347200001019000035 со стороны заказчика выступает – Министерство строительства, жилищно-коммунального хозяйства и энергетики Магаданской области (685000, Магаданская область, г. Магадан, ул. Набережная реки Магаданки, д. 15, ИНН 4909062523, КПП 490901001, ОГРН 1024900958708).

Согласно Протоколу рассмотрения единственной заявки на участие в электронном аукционе от 11.06.2019 № 0347200001019000035-1 на участие в аукционе подана 1 заявка – ООО «Магнум».

Таким образом, определен хозяйствующий субъект, участвовавший в торгах: **Общество с ограниченной ответственностью «Магнум» (ИНН 7708210008; ул. Мясищева, д. 1, пом. 608, г. Жуковский, Московская область, 140180).**

03.07.2019 года между Министерством строительства, жилищно-коммунального хозяйства и энергетики Магаданской области (Заказчик) и ООО «Магнум» (Застройщик) заключен государственный контракт № 0347200001019000035 на выполнение работ по строительству объекта «Универсальный спортивно-оздоровительный комплекс «Президентский» в г. Магадане».

Предметом рассматриваемого контракта, в том числе являлось выполнение инженерных изысканий и разработка проектно-сметной документации. Сроки исполнения указанных работ, согласно плану – графику (приложение № 2 к контракту): II квартал – III квартал 2019 г.

Учитывая сроки выполнения инженерных изысканий и разработки проектно-сметной документации, установленные контрактом, и датой его подписания фактический срок выполнения указанных работ составил менее 3 месяцев.

При этом согласно представленным материалам 26.07.2019 ООО «Магнум» в МОГАУ «Управление государственной экспертизы» получило положительное заключение государственной экспертизы на проектную документацию и результаты инженерных изысканий по объекту: Спортивно – оздоровительный комплекс «Президентский» в г. Магадане.

В составе комплекта документов ООО «Магнум», поданных в МОГАУ «Управление государственной экспертизы» представлен договор на выполнение проектно – изыскательских работ № MAG01-08/18 от 30.08.2018 г. заключенный между Департаментом физической

культуры и спорта Магаданской области (Выгодополучатель), НКО «Фонд социального партнерства Магаданской области (Общество) и ООО «Магнум» (Подрядчик)).

В соответствии с техническим заданием на выполнение проектно – изыскательских работ по объекту: Спортивно – оздоровительный комплекс «Президентский» в г. Магадане (Приложение № 4 к договору от 30.08.2018 № MAG01-08/18) генеральным проектировщиком является ООО «Магнум».

В указанном задании определены следующие стадии выполнения работ:

- 1) Разработка Концептуального проекта;
- 2) Разработка Проектной документации и проведение инженерных изысканий.

Начало выполнения работ – сентябрь 2018 года, окончание – апрель 2019 года (пункт 8 Задания).

Положения и форма Технического задания на выполнение проектно – изыскательских работ по объекту: Спортивно – оздоровительный комплекс «Президентский» в г. Магадане (Приложение № 4 к договору от 30.08.2018 № MAG01-08/18) аналогичны Техническому заданию к государственному контракту № 0347200001019000035 от 03.07.2019 на выполнение работ по строительству объекта «Универсальный спортивно-оздоровительный комплекс «Президентский» в г. Магадане», заключенному по итогам электронного аукциона от 14.06.2019.

Следовательно, указанные работы выполнены Застройщиком с 01.09.2018 по 30.04.2019 (до проведения электронного аукциона), что подтверждается документами, содержащимися в материалах дела.

В результате, установление сроков выполнения работ по инженерным изысканиям и разработке проектно-сметной документации по контракту – II квартал – III квартал 2019 гг., с учетом даты проведения электронного аукциона – 14.06.2019, и даты подписания контракта – 03.07.2019, сократившие фактические сроки выполнения указанных работ до трех месяцев (с 03.07.2019 по 30.09.2019), могло создать (или создало) преимущественные условия для ООО «Магнум», так как аналогичные, схожие работы уже были проведены Обществом ранее,

в рамках договора № МАG01-08/18 от 30.08.2018 г. и в результате 26.07.2019 было получено положительное заключение государственной экспертизы на проектную документацию и результаты инженерных изысканий по объекту: Спортивно – оздоровительный комплекс «Президентский» в г. Магадане.

Данные действия Министерства строительства, жилищно-коммунального хозяйства и энергетики Магаданской области привели (или могли привести) к устранению (ограничению) конкуренции путем создания преимущественных условий ООО «Магнум», в связи с невозможностью завершить работы по выполнению инженерных изысканий и разработке проектно-сметной документации в установленный аукционной документацией срок иными потенциальными участниками закупки.

Дополнительно, по информации, представленной письмами СОЮЗ проектировщиков и архитекторов в малом и среднем бизнесе (СОЮЗ ПАМСБ) от 29.06.2020 исх. № 85 и АС «Межрегионстройальянс» от 30.06.2020 исх. № 0933, установлено, что ООО «Магнум» 28.05.2019 присвоен 4 уровень ответственности (до 10 000 000 000 руб.) члена саморегулируемой организации по обязательствам по договору строительного подряда, по договору подряда на осуществление сноса, заключенным с использованием конкурентных способов заключения договоров, который действителен по настоящее время. Как член СОЮЗа ПАМСБ и АС «Межрегионстройальянс» ООО «Магнум» не имеет права заключать договоры по осуществлению организации работ по подготовке проектной документации для объектов капитального строительства с использованием конкурентных способов заключения договоров.

Из пояснений, представленных АС «СтройИзыскания» от 26.06.2020 (исх. № 208-07/И), следует, что ООО «Магнум» имеет право выполнять инженерные изыскания по договорам, заключенным с использованием конкурентных способов заключения договоров, стоимость которых по одному договору подряда не превышает 25 000 000 (двадцать пять миллионов) рублей. ООО «Магнум» выдавалась Выписка из реестра членов саморегулируемой организации № 16 от 03.06.2019, согласно которой ООО «Магнум» имело право на момент подачи, рассмотрения заявки на участие в аукционе и заключения государственного контракта (с 07.06.2019 - 03.07.2019) выполнять инженерные изыскания по договору подряда заключенным с использованием конкурентных способов заключения договоров, учитывая, что цена работ на выполнение инженерных изысканий - 6

000 000 руб.

В соответствии с требованиями части 3 статьи 55.8 Градостроительного кодекса Российской Федерации (далее – ГрК РФ) член саморегулируемой организации имеет право осуществлять подготовку проектной документации по договору подряда, заключаемым с использованием конкурентных способов заключения договоров, при условии, если совокупный размер обязательств по указанным договорам не превышает предельный размер обязательств, исходя из которого, таким членом саморегулируемой организации был внесен взнос в компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств.

По состоянию на 03.07.2019 года взнос в компенсационный фонд договорных обязательств ООО «Магнум» (ИНН 7708210008, ОГРН 1027708019130) внесен не был.

Следовательно, на указанную дату у ООО «Магнум» право осуществлять подготовку проектной документации по договорам подряда, заключаемым с использованием конкурентных способов заключения договоров, отсутствовало.

Учитывая изложенное, заявка Общества на участие в рассматриваемой закупке не соответствовала требованиям, установленным частью 1 статьи 31 Закона о контрактной системе.

Таким образом, действия Министерства строительства, жилищно-коммунального хозяйства и энергетики Магаданской области, выразившиеся во включении в предмет закупки и контракта, части фактически выполненных ООО «Магнум» работ (инженерные изыскания, подготовка проектной документации) в рамках договора заключенного 30.08.2018, установлении фактических сроков выполнения работ по выполнению инженерных изысканий и разработке проектно-сметной документации в рамках строительства объекта «Универсальный спортивно-оздоровительный комплекс «Президентский» в г. Магадане» менее трех месяцев, при фактическом исполнении указанных работ ООО «Магнум» без проведения конкурентных процедур, установленных законодательством, а также допуске и последующем признании Министерством строительства, жилищно-коммунального хозяйства и энергетики Магаданской области Подрядчиком ООО «Магнум», которое не соответствовало требованиям аукционной документации в части отсутствия у данного лица, как члена СРО, права выполнять подготовку проектной документации, привели (или могли привести) к

созданию ООО «Магнум» преимущественных условий участия в закупке, и содержат признаки нарушения пункта 2 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

8. Таким образом, включение в предмет закупки и контракта части фактически выполненных в рамках договора заключенного 30.08.2018 Обществом «Магнум» работ, а именно работ по выполнению инженерных изысканий и разработке проектной документации рассматриваемого объекта, установление в документации коротких сроков (менее трех месяцев) выполнения данного объема работ, что привело (или могло) привести к сокращению участников аукциона, неправомерный допуск и последующее признание Министерством строительства, жилищно-коммунального хозяйства и энергетики Магаданской области Подрядчиком ООО «Магнум», в отсутствие права осуществлять подготовку проектной документации по договорам подряда, заключаемым с использованием конкурентных способов заключения договоров указывает на создание преимущественных условий участия в закупки для ООО «Магнум» и признание в последующем данного Общества подрядчиком по контракту, содержит в себе признаки нарушения п.2 ч. 1 ст. 17 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с п.1 статьи 8 Закона о контрактной системе 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).

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, операторами электронных площадок, операторами специализированных электронных площадок любых действий, которые противоречат требованиям настоящего Федерального закона, в том числе приводят к ограничению конкуренции, в частности к необоснованному ограничению числа участников закупок (п.2 ст. 8 Закона о контрактной системе).

В соответствии с п. 2 ч. 1 ст. 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», при проведении торгов, запроса котировок цен на товары, запроса предложений **запрещаются**

**действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции**, в том числе создание участнику торгов, запроса котировок, запроса предложений или нескольким участникам торгов, запроса котировок, запроса предложений преимущественных условий участия в торгах, запросе котировок, запросе предложений, в том числе путем доступа к информации, если иное не установлено федеральным законом

Факт создания Министерством ООО «Магнум» преимущественных условий участия в торгах подтверждается имеющимися в материалах дела доказательствами, в частности документами и письменными пояснениями лиц, участвующих в деле.

Учитывая совокупность имеющихся в материалах дела доказательств, Комиссия по рассмотрению дела № 049/01/17-2/2020 о нарушении антимонопольного законодательства приходит к выводу о необходимости квалифицировать действия Министерства по пункту 2 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.