

КГБ ПОУ «Красноярский аграрный
техникум»

ул.Толстого, 69,

г.Красноярск, 660028

ООО «ВКС»

ул.Академика Киренского, 2«и»-430,
г.Красноярск, 660074

vkskras@gmail.com

ООО «БестИнвест»

пр-кт Комсомольский, 18, пом.23,

г.Красноярск, 660125

BestInvest.kr@yandex.ru

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ №6-11-17

о нарушении антимонопольного законодательства

24.04.2017

г.Красноярск

Резолютивная часть решения оглашена на заседании Комиссии 24.04.2017.
Решение в полном объеме изготовлено 05.05.2017.

Комиссия Красноярского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: председатель Комиссии – <...>, заместитель руководителя управления; члены Комиссии – <...>, начальник контрольного отдела; <...>, ведущий специалист-эксперт отдела контроля органов власти, рассмотрев дело №6-11-17 о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения Краевым государственным бюджетным профессиональным общеобразовательным учреждением «Красноярский аграрный техникум» (ул.Толстого, 69, г.Красноярск, 660028) (далее - КГБ ПОУ «Красноярский аграрный техникум») и обществом с ограниченной ответственность «ВКС» (ул.Академика Киренского, 2«и»-430, г.Красноярск, 660074;

ИНН: 2463251446; ОГРН: 1132468064585) (далее – ООО «ВСК») пункта 3 части 4 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - ФЗ «О защите конкуренции»),

в присутствии: <...>, представителя ООО «ВКС» на основании доверенности б/н от 16.03.2017; <...>, представителя ООО «БестИнвест» на основании доверенности б/н от 16.03.2017,

в отсутствие КГБ ПОУ «Красноярский аграрный техникум», надлежащим образом извещенном о времени и месте рассмотрения настоящего дела,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Красноярского УФАС России поступило заявление ООО «БестИнвест» (исх.№179 от 21.11.2016; вх.№20343 от 23.11.2016) с просьбой провести проверку по факту выполнения строительных работ ООО «ВКС» западного крыла здания общежития КГБ ПОУ «Красноярский аграрный техникум» на предмет соответствия требованиям антимонопольного законодательства.

Сотрудниками Красноярского УФАС России 06.12.2016 совместно с сотрудниками УФСБ по Красноярскому краю проведена проверка в отношении КГБ ПОУ «Красноярский аграрный техникум».

По результатам анализа информации, приложенной к заявлению (исх.№179 от 21.11.2016; вх.№20343 от 23.11.2016) ООО «БестИнвест», полученной (исх. 87-3-1408/16 от 30.12.2016; вх. №20986 от 14.12.2016) от Агентства государственного заказа Красноярского края, а так же полученной в ходе вышеназванной проверки, проведенной в отношении КГБ ПОУ «Красноярский аграрный техникум», в действиях КГБ ПОУ «Красноярский аграрный техникум» и ООО «ВСК» были выявлены признаки нарушения пункта 3 части 4 статьи 11 ФЗ «О защите конкуренции», выразившиеся в достижении соглашения, которое привело к ограничению доступа хозяйствующим субъектам на рынок выполнения работ по капитальному ремонту западного крыла здания общежития по объекту КГБ ПОУ «Красноярский аграрный техникум» и предоставило необоснованные преимущества ООО «ВКС» при осуществлении обществом хозяйственной деятельности.

Приказом Красноярского УФАС России от 19.01.2017 №10 было возбуждено дело №6-11-17.

Определением от 02.02.2017 о назначении дела №6-11-17 о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению, к участию в рассмотрении дела в качестве ответчиков привлечены: КГБ ПОУ «Красноярский аграрный техникум» (ул.Толстого, 69, г.Красноярск, 660028) и ООО «ВКС» (ул.Академика Киренского, 2«и»-430, г.Красноярск, 660074), а рассмотрение дела назначено на 16.03.2017.

16.03.2017 исследовав материалы дела, изучив доводы сторон, Комиссия пришла к выводу о том, что материалов дела достаточно для квалификации нарушения антимонопольного законодательства, ввиду чего решила принять заключение об обстоятельствах дела.

Определением от 16.03.2017, в связи с необходимостью принятия заключения об

обстоятельствах дела, рассмотрение дела было отложено на 24.04.2017.

При рассмотрении дела №6-11-17 Комиссией установлены следующие, имеющие значение для рассмотрения дела, обстоятельства.

По информации Агентства государственного заказа Красноярского края (далее – Агентство) (исх. 87-3-1408/16 от 30.12.2016; вх. №20986 от 14.12.2016) 11.06.2016 в адрес Агентства поступила заявка на проведение электронного аукциона №ЭА5866/16 «Выполнение подрядных работ по капитальному ремонту западного крыла здания общежития по объекту: краевое государственное бюджетное профессиональное общеобразовательное учреждение «Красноярский аграрный техникум» от краевого государственного бюджетного профессионального общеобразовательного учреждения «Красноярский аграрный техникум» (далее – КГБ ПОУ «Красноярский аграрный техникум», Заказчик).

В результате анализа документов Агентством было выявлено несоответствие представленной заявки требованиям Федерального закона от 05.04.2013 №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – ФЗ «О контрактной системе») в части описания объекта закупки (требования к используемым при выполнении работ материалам).

29 июля 2016 года письмом №87-3-731/16 от 29.07.2016 заявка была возвращена Заказчику без размещения для устранения выявленных нарушений.

25 августа 2016 года в адрес Агентства поступила повторная заявка КГБ ПОУ «Красноярский аграрный техникум» на проведение электронного аукциона №ЭА 5590/16, однако Агентством повторно было выявлено несоответствие представленной заявки требованиям законодательства о закупках в части описания объекта закупки. Замечания Агентства по предыдущей закупке устранены заказчиком не были.

09 сентября 2016 года письмом №87-3-907/16 от 09.09.2016 заявка повторно была возвращена Заказчику без размещения для устранения выявленных нарушений.

12 сентября 2016 года в адрес Агентства поступила заявка КГБ ПОУ «Красноярский аграрный техникум» №448 от 12.09.2016 на проведение электронного аукциона №ЭА 5866/16. Выявленные ранее Агентством замечания к описанию объекта закупки (характеристикам используемых при выполнении работ материалов) заказчиком устранены не были. По мнению Заказчика, описание объекта закупки в полной мере соответствовало требованиям ФЗ «О контрактной системе». В связи с неустранением выявленных нарушений, документация электронного аукциона не могла быть утверждена Агентством.

19 сентября 2016 года Приказом №81 от 12.09.2016 КГБ ПОУ «Красноярский аграрный техникум» была утверждена документация электронного аукциона №ЭА5866/16, вследствие чего, на официальном сайте <http://zakupki.gov.ru> Агентством было размещено извещение о проведении аукциона № 0119200000116004986 по объекту закупки №ЭА5866/16 «Выполнение подрядных работ по капитальному ремонту западного крыла здания общежития по объекту: КГБ ПОУ «Красноярский аграрный техникум».

В соответствии с вышеназванным извещением организатором закупки является КГБ ПОУ «Красноярский аграрный техникум». Дата начала подачи заявок: 13.09.2016 14:07; дата окончания подачи заявок: 15.11.2016 08:00; дата и время проведения аукциона: 18.11.2016; начальная (максимальная) цена контракта: 15 819 970 рублей; место доставки товара, выполнения работы или оказания услуги: Красноярский край, 660028, г. Красноярск, ул. Толстого, 60; сроки поставки товара или завершения работы либо график оказания услуг: с момента заключения контракта до 20.12.2016.

03.10.2016 в адрес Управления поступила жалоба ООО «БестИнвест» (исх.б/н от 03.10.2016; вх. №17349 от 03.10.2016) на действия/бездействия аукционной комиссии КГБ ПОУ «Красноярский аграрный техникум» при рассмотрении первых частей заявок на участие в электронном аукционе № ЭА5866/16 (далее – жалоба №1624).

05.10.2016 в адрес Управления поступила жалоба ООО «СибГрупп-Н» (исх.б/н от 05.10.2016; вх. №17569 от 05.10.2016) на действия (бездействия) КГБ ПОУ «Красноярский аграрный техникум», уполномоченного органа, уполномоченного учреждения, специализированной организации, выразившиеся, по мнению заявителя, в неправомерном отказе аукционной комиссией по электронному аукциону №ЭА 5866/16 ООО «СибГрупп-Н» к участию в указном аукционе (далее – жалоба №1645).

06.10.2016 в адрес Управления поступила жалоба ООО «Реставрация СТК» (исх. №2016/10-061 от 06.10.2016; вх. № 17619 от 06.10.2016, исх. №2016/10-012 от 10.10.2016; вх. № 17862 от 10.10.2016) на действия аукционной комиссии КГБ ПОУ «Красноярский аграрный техникум» при рассмотрении первых частей заявок на участие в электронном аукционе № ЭА 5866/16 (далее – жалоба №1659).

13 октября 2016 года Управлением вынесено решение №1624 от 10.10.2016 и выдано КГБ ПОУ «Красноярский аграрный техникум» предписание №1624 от 10.10.2016 об устранении нарушений законодательства Российской Федерации в сфере размещения заказов, прав законных интересов участников размещения заказа в адрес Заказчика по жалобе № 1624, а именно КГБ ПОУ «Красноярский аграрный техникум» необходимо:

1) внести изменения в документацию об электронном аукционе №ЭА 5866/16, поскольку в документацию не могут быть включены требования к товарам, работам, услугам при условии, что такие требования влекут за собой ограничения количества участников закупки. Документация должна содержать показатели, позволяющие определить соответствие закупаемых товаров, работ, услуг, установленными Заказчиками требований;

2) продлить срок подачи заявок на участие в электронном аукционе №ЭА 5866/16 не менее чем на 15 дней, с момента опубликования изменений в аукционную документацию.

На основании решений Управления №1659 от 10.10.2016 и №1645 от 10.10.2016 КГБ ПОУ «Красноярский аграрный техникум» выданы аналогичные указанному выше предписания.

КГБ ПОУ «Красноярский аграрный техникум» направлено письмо №581 от 28.10.2016 в адрес Агентства об отмене электронного аукциона из-за сроков выполнения

работ.

По данному факту в адрес Красноярского УФАС России поступило заявление ООО «БестИнвест» (исх. 179 от 21.11.2016; вх. № 20343 от 23.11.2016) с просьбой провести проверку по факту выполнения строительных работ западного крыла здания общежития по объекту: КГБ ПОУ «Красноярский аграрный техникум» обществом с ограниченной ответственностью «ВКС») и дать последнему заключению на предмет соответствия требований антимонопольному законодательству.

Таким образом, 28.10.2016 определение поставщика по электронному аукциону №ЭА 5866/16 «Выполнение подрядных работ по капитальному ремонту западного крыла здания общежития по объекту: КГБ ПОУ «Красноярский аграрный техникум» было отменено по инициативе Заказчика.

Кроме того, из информации, представленной УФСБ России по Красноярскому краю (исх.№5/4/15150 от 14.12.2016) Управлением установлено, что по указанному выше предмету закупки электронного аукциона №ЭА 5866/16 между КГБ ПОУ «Красноярский аграрный техникум» и ООО «ВКС» заключен контракт №149/16-Н от 09.11.2016 (далее – Контракт) на общую сумму 15 819 970 рублей на основании пункта 9 части 1 статьи 93 ФЗ «О контрактной системе».

В соответствии с пунктом 1.1. контракта Подрядчик (ООО «ВКС») обязуется в установленный срок выполнить подрядные работы по капитальному ремонту западного крыла общежития по объекту: КГБ ПОУ «Красноярский аграрный техникум», расположенный по адресу: Красноярский край, г. Красноярск, ул. Толстого, д. 60, а Заказчик обязуется принять выполненные работы и оплатить их.

Согласно пункту 2.1. Контракта срок начала и окончания работ (этапов работ) устанавливаются графиком выполнения работ (Приложение № 3), являющимся неотъемлемой частью контракта. Срок выполнения работ: с момента его заключения до 20.12.2016.

Исходя из графика выполнения работ (приложение № 3 к контракту), утвержденного Заказчиком и Подрядчиком, следующие виды работ должны быть выполнены до 20.12.2016:

1. общестроительные работы АР;
2. общестроительные работы КР;
3. водоснабжение;
4. канализация;
5. отопление;
6. электроснабжение;
7. пусконаладочные работы.

В соответствии с пунктом 13.1 Контракта, последний вступает в силу со дня его подписания представителями Сторон и действует по 31.12.2016.

Цена контракта, согласно пункту 3.1. контракта, составляет 15 819 970, 00 рублей, в том числе НДС.

Согласно пункту 3.2. контракта оплата по контракту осуществляется в безналичной форме путем перечисления денежных средств на расчетный счет Подрядчика, указанный в контракте (р/сч. 40702810331000096689), после приемки этапа работ в

течении 30 рабочих дней со дня подписания сторонами актов выполненных работ (форма № КС-2). Справкой о стоимости выполненных работ и затрат (форма № КС-3) без замечаний Заказчика.

В соответствии с пунктом 6.1 контракта по завершению предусмотренных графиком выполнения работ этапов выполнения Подрядчик незамедлительно письменно извещает Заказчика о готовности результата выполненных работ по этапу к передаче. Заказчик в течение 5 рабочих дней организывает приемку выполненных работ и проводит экспертизу оказанных услуг (пункт 6.2. Контракта).

Передача объекта (результата выполненных работ) Подрядчиком и приемка Заказчиком оформляется Актом приемки выполненных работ №КС-2 (этапов выполненных работ), подписанным сторонами и представителями иных заинтересованных лиц, входящих в соответствующую комиссию, и утвержденным Заказчиком (пункт 6.3. контракта).

Датой сдачи объекта в эксплуатацию считается дата утверждения Заказчиком Акта приемочной комиссии (пункт 6.8. контракта).

Как указано в пункте 8.1 контракта размер обеспечения исполнения контракта составляет 10% от начальной (максимальной) цены контракта и составляет 1 581 997,00 рублей.

В случае, если предложенная в заявке участника закупки начальная (максимальная) цена контракта, указанная в извещении об осуществлении закупки, снижена Подрядчиком на 25% и более, Подрядчик предоставляет обеспечение исполнения контракта с учетом положений статьи 37 ФЗ «О контрактной системе».

В случае заключения контракта с участником закупки, который является государственным или муниципальным казенным учреждением обеспечение исполнения контракта не требуется.

Контракт №149/16-Н от 09.11.2016 заключен на основании пункта 9 части 1 статьи 93 ФЗ «О контрактной системе», согласно которому закупка у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) может осуществляться заказчиком в следующих случаях: закупки определенных товаров, работ, услуг вследствие аварии, иных чрезвычайных ситуаций природного или техногенного характера, непреодолимой силы, в случае возникновения необходимости в оказании медицинской помощи в экстренной форме либо в оказании медицинской помощи в неотложной форме (при условии, что такие товары, работы, услуги не включены в утвержденный Правительством Российской Федерации перечень товаров, работ, услуг, необходимых для оказания гуманитарной помощи либо ликвидации последствий чрезвычайных ситуаций природного или техногенного характера) и применение иных способов определения поставщика (подрядчика, исполнителя), требующих затрат времени, нецелесообразно. Заказчик вправе заключить в соответствии с настоящим пунктом контракт на поставку товара, выполнение работы или оказание услуги соответственно в количестве, объеме, которые необходимы для ликвидации последствий, возникших вследствие аварии, иных чрезвычайных ситуаций природного или техногенного характера, непреодолимой силы, либо для оказания медицинской помощи в экстренной форме или неотложной форме.

Основанием принятия решения о заключении контракта с единственным поставщиком послужило заключение от 2015 года (шифр:079-15-ОР) по обследованию технического состояния строительных конструкций помещения 1-го этажа части здания общежития КГБ ПОУ «Красноярский аграрный техникум», расположенного по адресу: г.Красноярск, ул. Толстого, 60, утвержденного СРО НП содействия развитию инженерно-изыскательной отрасли «Ассоциация инженерные изыскания в строительстве», СРО НП содействия в предупреждении вреда и повышении качества работ в области архитектурно-строительного проектирования «Совет проектировщиков», СРО НП «ПОЭ», ООО «Строймастер».

Из содержания заключения установлено, что аварийным признано техническое состояние перегородок, полов, заполнения оконных и дверных проемов. Технологическое состояние наружных и внутренних стен, лестниц и систем внутреннего инженерного обеспечения оценивается как ограниченно-работоспособное, техническое состояние фундаментов и конструкций перекрытия – работоспособное (пункт 15 Заключения).

Согласно пояснениям (вх.№3695 от 14.03.2017; исх.№189 от 14.03.2017) КГБ ПОУ «Красноярский аграрный техникум», Учреждение отменило электронный аукцион №ЭА 5866/16 «Выполнение подрядных работ по капитальному ремонту западного крыла здания общежития по объекту: КГБПОУ «Красноярский аграрный техникум» в соответствии со статьей 36 ФЗ «О контрактной системе», т.к. согласно указанной норме заказчик вправе отменить определение поставщика (подрядчика, исполнителя) по одному и более лоту, за исключением проведения запроса предложений, не позднее чем за пять дней до даты окончания срока подачи заявок на участие в конкурсе или аукционе либо не позднее чем за два дня до даты окончания срока подачи заявок на участие в запросе котировок.

Контракт №149/16-Н от 09.11.2016 между КГБПОУ «Красноярский аграрный техникум» и ООО «ВКС» без проведения публичных процедур заключен в связи с тем, что в здании общежития 08.11.2016, согласно акту внепланового осмотра западного крыла здания, произошла авария системы канализации, водоснабжения, в результате чего возникла опасность внезапного обрушения строительных конструкций (кирпичных перегородок).

При указанных обстоятельствах, на основании пункта 9 части 1 статьи 93 ФЗ «О контрактной системе» закупка была осуществлена у единственного поставщика и заключен указанный контракт.

Согласно пояснениям (вх.№3892 от 16.03.2017; исх. б/н, б/д) ООО «ВКС», Заказчиком было принято решение о заключении вышеназванного контракта 09.11.2016 в связи с возникшей аварийной ситуацией, которая создавала существенную опасность для пребывания людей в здании.

Так, 08.11.2016 в 8 часов утра произошел прорыв трубы горячего водоснабжения в общежитии западного крыла здания Учреждения, что привело к затоплению помещений. Заказчиком был составлен акт об аварийной ситуации 08.11.2016. Тем самым, ввиду возникшей аварийной ситуации, Заказчик заключил контракт с ООО «ВКС», как с единственным поставщиком, без проведения повторного аукциона.

По мнению ООО «ВКС», ждать до 15.11.2016, т.е. до даты подачи заявок на участие в повторном аукционе, Заказчику не предоставлялось возможным. Заказчик

обратился к ООО «ВКС» поскольку ранее указанное Общество было признано победителем аукциона №ЭА 5866/16.

ООО «БестИнвест» пояснило, что фактически объем работ, подлежащих выполнению, относительно аукциона №ЭА 5866/16 не изменился, между ПОУ «Красноярский аграрный техникум» и ООО «ВКС» был заключен контракт не на локальное устранение протечки, а на весь объем работ, предусмотренных технической документацией отмененного аукциона в электронной форме №ЭА 5866/16.

Таким образом, по мнению ООО «БестИнвест», указанные обстоятельства свидетельствуют о достижении соглашения между вышеназванными лицами.

Согласно возражениям (вх.№6592 от 20.04.2017) на заключение об обстоятельствах дела №6-11-17 ООО «ВКС» не согласилось с вменяемым Комиссией нарушением норм антимонопольного законодательства ввиду следующего.

По мнению Общества, закупка у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) подразумевает, что заказчик предлагает заключить контракт конкретному юридическому или физическому лицу. Формальную процедуру выбора поставщика заказчик не проводит (части 1, 2 статьи 24 ФЗ «О контрактной системе»). Заказчик самостоятельно выбирает поставщика.

ООО «ВКС» не знало и не могло знать о том, что заключение контракта по основаниям статьи 93 ФЗ «О контрактной системе» влечет ограничение конкуренции. Целью заключения контракта была ликвидация последствий аварийной ситуации и предотвращении дополнительных расходов бюджетных денежных средств.

По мнению Общества, заключение контракта от 09.11.2016 №149/16-Н по основаниям пункта 9 части 1 статьи 93 ФЗ «О контрактной системе» не подпадает под признаки ограничения конкуренции.

Общество отметило, что на него распространяются иммунитеты установленные статьей 12 ФЗ «О защите конкуренции».

Также ООО «ВКС» указало на то, что КГБПОУ «Красноярский аграрный техникум» в соответствии с Уставом является унитарной некоммерческой организацией, не имеет извлечение прибыли в качестве основной цели своей деятельности и не распределяет полученную прибыль между участниками.

По мнению Общества, КГБПОУ «Красноярский аграрный техникум» не является хозяйствующим субъектом по смыслу ФЗ «О защите конкуренции»

Согласно возражениям (вх.№6761 от 24.04.2017) на заключение об обстоятельствах дела №6-11-17 КГБПОУ «Красноярский аграрный техникум» не согласилось с вменяемым правонарушением и пояснило, что Комиссией Учреждения был составлен акт внепланового осмотра западного крыла здания общежития КГБПОУ «Красноярский аграрный техникум» от 08.11.2016. На основании указанного акта были выявлены нарушения конструкции здания, ввиду чего руководством Учреждения было принято решение о заключении контракта от 09.11.2016 №149/16-Н.

Исследовав материалы дела, Комиссия по рассмотрению дела №6-11-17 пришла к следующим выводам.

В соответствии с частью 1 статьи 1 ФЗ «О контрактной системе» настоящий Федеральный закон регулирует отношения, направленные на обеспечение государственных и муниципальных нужд в целях повышения эффективности, результативности осуществления закупок товаров, работ, услуг, обеспечения гласности и прозрачности осуществления таких закупок, предотвращения коррупции и других злоупотреблений в сфере таких закупок, в части, касающейся, в том числе, заключения гражданско-правового договора, предметом которого являются поставка товара, выполнение работы, оказание услуги (в том числе приобретение недвижимого имущества или аренда имущества), от имени Российской Федерации, субъекта Российской Федерации или муниципального образования, а также бюджетным учреждением либо иным юридическим лицом в соответствии с частями 1, 4 и 5 статьи 15 настоящего Федерального закона (далее - контракт).

Согласно пункту 3 статьи 3 ФЗ «О контрактной системе» закупка товара, работы, услуги представляет собой совокупность действий, осуществляемых в установленном настоящим Федеральным законом порядке заказчиком и направленных на обеспечение государственных или муниципальных нужд. Закупка начинается с определения поставщика (подрядчика, исполнителя) и завершается исполнением обязательств сторонами контракта. В случае, если в соответствии с настоящим Федеральным законом не предусмотрено размещение извещения об осуществлении закупки или направление приглашения принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), закупка начинается с заключения контракта и завершается исполнением обязательств сторонами контракта. Пунктом 5 указанной статьи предусмотрено, что государственный заказчик - государственный орган (в том числе орган государственной власти), Государственная корпорация по атомной энергии «Росатом», Государственная корпорация по космической деятельности «Роскосмос», орган управления государственным внебюджетным фондом либо государственное казенное учреждение, действующие от имени Российской Федерации или субъекта Российской Федерации, уполномоченные принимать бюджетные обязательства в соответствии с бюджетным законодательством Российской Федерации от имени Российской Федерации или субъекта Российской Федерации и осуществляющие закупки.

Государственным контрактом, муниципальным контрактом признается договор, заключенный от имени Российской Федерации, субъекта Российской Федерации (государственный контракт), муниципального образования (муниципальный контракт) государственным или муниципальным заказчиком для обеспечения соответственно государственных нужд, муниципальных нужд (пункт 8 статьи 3 ФЗ «О контрактной системе»).

Согласно части 1 статьи 24 ФЗ «О контрактной системе» заказчики при осуществлении закупок используют конкурентные способы определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) или осуществляют закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя).

Пунктом 5 статьи 4 ФЗ «О защите конкуренции» определено, что хозяйствующим

субъектом является коммерческая организация, некоммерческая организация, осуществляющая деятельность, приносящую ей доход, индивидуальный предприниматель, иное физическое лицо, не зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя, но осуществляющее профессиональную деятельность, приносящую доход, в соответствии с федеральными законами на основании государственной регистрации и (или) лицензии, а также в силу членства в саморегулируемой организации.

Согласно Уставу КГБПОУ «Красноярский аграрный техникум», утвержденному приказом Министерства образования Красноярского края от 06.04.2016 №124-11-03, Учреждение является унитарной некоммерческой организацией, не имеет извлечение прибыли в качестве основной цели своей деятельности и не распределяет полученную прибыль между участниками.

В соответствии с пунктом 2.5 Устава Учреждение вправе осуществлять 51 (пятьдесят один) вид деятельности, приносящий доход, выполнять работы и услуги, не являющиеся основными видами деятельности Учреждения, лишь постольку, поскольку это служит достижению целей, ради которых оно создано.

К таким видам деятельности, в том числе, отнесены: образование дополнительное, торговля оптовая зерном, семенами, аренда и управление собственным нежилым недвижимым имуществом, прокат товаров для отдыха и спортивного инвентаря, производство хлебобулочных и мучных изделий.

Таким образом, КГБПОУ «Красноярский аграрный техникум» согласно дефиниции, закрепленной в пункте 5 статьи 4 ФЗ «О защите конкуренции», является хозяйствующим субъектом.

В пункте 8.1 Контракта размер обеспечения исполнения контракта составляет 10% от начальной (максимальной) цены контракта и составляет 1 581 997,00 рублей. В случае, если предложенная в заявке участника закупки начальная (максимальная) цена контракта, указанная в извещении об осуществлении закупки, снижена Подрядчиком на 25% и более, Подрядчик предоставляет обеспечение исполнения контракта с учетом положений статьи 37 ФЗ «О контрактной системе». В случае заключения контракта с участником закупки, который является государственным или муниципальным казенным учреждением обеспечение исполнения контракта не требуется.

Указанный пункт Контракта противоречит основанию его заключения, так как настоящий Контракт заключен на основании пункта 9 части 1 статьи 93 ФЗ «О контрактной системе». В статье 93 ФЗ «О контрактной системе» установлены случаи осуществления заказчиком закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя).

Согласно статье 1 Федерального закона от 21.12.1994 №68-ФЗ «О защите населения и территорий от чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера» ликвидация чрезвычайных ситуаций - это аварийно-спасательные и другие неотложные работы, проводимые при возникновении чрезвычайных ситуаций и направленные на спасение жизни и сохранение здоровья людей, снижение размеров ущерба окружающей среде и материальных потерь, а также на локализацию зон чрезвычайных ситуаций, прекращение действия характерных для них опасных факторов.

К квалифицирующим признакам понятия непреодолимой силы, содержащимся в статье 401 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ), относится чрезвычайность обстоятельств, делающих невозможным исполнение обязательства, и невозможность их предотвращения. Одновременно в ГК РФ содержится примерный перечень обстоятельств, не имеющих непреодолимой силы. Вместе с тем сведений о возникновении именно чрезвычайной ситуации, которая, в свою очередь, потребовала экстренного выполнения подрядных работ по капитальному ремонту западного крыла здания общежития по объекту: краевое государственное бюджетное профессиональное общеобразовательное учреждение «Красноярский аграрный техникум», и иных документов, на основании которых заключен контракт, не обнаружено.

Авария исходя из пункта 2 части 2 статьи 2 Федерального закона от 30.12.2009 N384-ФЗ «Технический регламент о безопасности зданий и сооружений» представляет собой опасное техногенное происшествие, создающее на объекте, определенной территории или акватории угрозу жизни и здоровью людей и приводящее к разрушению или повреждению зданий, сооружений, оборудования и транспортных средств, нарушению производственного или транспортного процесса, нанесению ущерба окружающей среде.

Основанием принятия решения о заключении контракта с единственным поставщиком послужило заключение от 2015 года (шифр:079-15-ОР) по обследованию технического состояния строительных конструкций помещения 1-го этажа части здания общежития КГБ ПОУ «Красноярский аграрный техникум», расположенного по адресу: г. Красноярск, ул. Толстого, 60, утвержденного СРО НП содействия развитию инженерно-изыскательной отрасли «Ассоциация инженерные изыскания в строительстве», СРО НП содействия в предупреждении вреда и повышении качества работ в области архитектурно-строительного проектирования «Совет проектировщиков», СРО НП «ПОЭ», ООО «Строймастер». Из содержания заключения установлено, что аварийным признано техническое состояние перегородок, полов, заполнения оконных и дверных проемов. Технологическое состояние наружных и внутренних стен, лестниц и систем внутреннего инженерного обеспечения оценивается как ограниченно-работоспособное, техническое состояние фундаментов и конструкций перекрытия – работоспособное (пункт 15 заключения).

При этом технологическое состояние указанных объектов не относится к обстоятельствам непреодолимой силы, поскольку такое состояние возникло не одномоментно, стихийного характера не носило и являлось вполне прогнозируемым в заблаговременный период времени. Доказательств, подтверждающих характер острой необходимости выполнения поименованных работ, обусловленной возможным причинением вреда жизни и здоровью населения, не имеется.

Исходя из изложенного, ни один из указанных статьей 93 ФЗ «О контрактной системе» случаев не является основанием для заключения КГБ ПОУ «Красноярский аграрный техникум» контракта на выполнение подрядных работ по капитальному ремонту западного крыла здания общежития по объекту: КГБ ПОУ «Красноярский аграрный техникум» с единственным подрядчиком - ООО «ВКС», что свидетельствует о неправомерности заключения такого контракта.

Таким образом, контракт на выполнение работ по капитальному ремонту

центральной водопроводной сети заключен между КГБ ПОУ «Красноярский аграрный техникум» и ООО «ВКС» без наличия сведений, подтверждающих чрезвычайность ситуации, в связи с чем, основания для заключения контракта по пункту 9 части 1 статьи 93 ФЗ «О контрактной системе» у Заказчика не имелось.

Помимо указанного следует отметить, что подрядные работы включают в себя капитальный ремонт, для реализации которого необходима проектная, рабочая и сметная документация. При проведении капитальных работ могут проводиться предпроектные работы, инженерно-изыскательские работы, разработка технико-экономических обоснований и другие работы, следовательно выполнение подрядных работ по капитальному ремонту может включать в себя проектные и (или) изыскательские работы.

Статьей 110.2. ФЗ «О контрактной системе» предусмотрены особенности заключения и исполнения контракта, предметом которого является выполнение проектных и (или) изыскательских работ, и контрактов, предметом которых являются строительство, реконструкция объектов капитального строительства

Контракт, предметом которого является выполнение проектных и (или) изыскательских работ, должен содержать условие, согласно которому с даты приемки результатов выполнения проектных и (или) изыскательских работ исключительные права на результаты выполненных проектных и (или) изыскательских работ принадлежат Российской Федерации, субъекту Российской Федерации, муниципальному образованию, от имени которых выступает государственный или муниципальный заказчик (часть 1 статьи 110.2 «О контрактной системе»).

Результатом выполненной работы по контракту, предметом которого в соответствии с ГК РФ является выполнение проектных и (или) изыскательских работ, являются проектная документация и (или) документ, содержащий результаты инженерных изысканий. В случае, если в соответствии с Градостроительным кодексом Российской Федерации (далее – ГрК РФ) проведение экспертизы проектной документации и (или) результатов инженерных изысканий является обязательным, проектная документация и (или) документ, содержащий результаты инженерных изысканий, признаются результатом выполненных проектных и (или) изыскательских работ по такому контракту при наличии положительного заключения экспертизы проектной документации и (или) результатов инженерных изысканий (часть 3 статьи 110.2 ФЗ «О контрактной системе»).

Результатом выполненной работы по контракту, предметом которого являются строительство, реконструкция объекта капитального строительства, является построенный и (или) реконструированный объект капитального строительства, в отношении которого получено заключение органа государственного строительного надзора о соответствии построенного и (или) реконструированного объекта капитального строительства требованиям технических регламентов и проектной документации, в том числе требованиям энергетической эффективности и требованиям оснащенности объекта капитального строительства приборами учета используемых энергетических ресурсов, и заключение федерального государственного экологического надзора в случаях, предусмотренных частью 7 статьи 54 ГрК РФ (часть 4 статьи 110.2 «О контрактной системе»).

Вместе с тем, сведений о выполнении работ, указанных в статье 110.2 ФЗ «О

контрактной системе» Заказчиком в аукционной документации не указано.

Указанная правовая позиция изложена в постановлении Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 28.05.2013 № 18045/12 по делу № А40-37822/12-55-344.

В соответствии с пунктами 1 и 2 статьи 10 ГК РФ не допускаются осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, действия в обход закона с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом). В случае несоблюдения требований, предусмотренных пунктом 1 настоящей статьи, суд, арбитражный суд или третейский суд с учетом характера и последствий допущенного злоупотребления отказывает лицу в защите принадлежащего ему права полностью или частично, а также применяет иные меры, предусмотренные законом.

Вышеизложенное в целом позволяет сделать вывод о заключении сторонами контракта на выполнение подрядных работ с нарушением порядка, предусмотренного ФЗ «О контрактной системе», что свидетельствует о злоупотреблении правом.

В соответствии со статьёй 3 ФЗ «О защите конкуренции» настоящий Федеральный закон распространяется на отношения, которые связаны с защитой конкуренции, в том числе с предупреждением и пресечением монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции.

Согласно пункту 7 статьи 4 ФЗ «О защите конкуренции» под конкуренцией понимается соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке.

Под соглашением согласно пункту 18 статьи 4 ФЗ «О защите конкуренции» понимается договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме.

Сама возможность заключения соглашения между хозяйствующими субъектами, если такое соглашение приводит или может привести к ограничению конкуренции, рассматривается законодателем как общественно опасное деяние, имеющее квалифицирующее значение для констатации факта нарушения антимонопольного законодательства. Наличие или угроза наступления негативных последствий в результате заключения такого соглашения презюмируется и не требует отдельного доказывания.

Заключение КГБ ПОУ «Красноярский аграрный техникум» с ООО «ВКС» вышеназванного Контракта по сути открывает возможность для недобросовестных исполнителей работ и государственных (муниципальных) заказчиков приобретать незаконные имущественные выгоды в обход ФЗ «О контрактной системе». Между тем никто не вправе извлекать преимущества из своего незаконного поведения.

Пунктом 3 части 4 статьи 11 ФЗ «О защите конкуренции» запрещаются иные соглашения между хозяйствующими субъектами (за исключением «вертикальных»

соглашений, которые признаются допустимыми в соответствии со статьей 12 ФЗ «О защите конкуренции»), если установлено, что такие соглашения приводят или могут привести к ограничению конкуренции. К таким соглашениям могут быть отнесены, в частности, соглашения о создании другим хозяйствующим субъектам препятствий доступу на товарный рынок или выходу из товарного рынка.

Согласно пункту 19 статьи 4 ФЗ «О защите конкуренции» под «вертикальными» соглашениями понимаются соглашения между хозяйствующими субъектами, один из которых приобретает товар, а другой предоставляет (продает) товар.

Частью 2 статьи 11 ФЗ «О защите конкуренции» запрещаются «вертикальные» соглашения между хозяйствующими субъектами (за исключением «вертикальных» соглашений, которые признаются допустимыми в соответствии со статьей 12 ФЗ «О защите конкуренции»), если:

1) такие соглашения приводят или могут привести к установлению цены перепродажи товара, за исключением случая, если продавец устанавливает для покупателя максимальную цену перепродажи товара;

2) такими соглашениями предусмотрено обязательство покупателя не продавать товар хозяйствующего субъекта, который является конкурентом продавца. Данный запрет не распространяется на соглашения об организации покупателем продажи товаров под товарным знаком либо иным средством индивидуализации продавца или производителя.

Согласно части 2 статьи 12 ФЗ «О защите конкуренции» допускаются «вертикальные» соглашения между хозяйствующими субъектами (за исключением «вертикальных» соглашений между финансовыми организациями), доля каждого из которых на товарном рынке товара, являющегося предметом «вертикального» соглашения, не превышает двадцать процентов.

Согласно «Разъяснениям №2 Президиума ФАС России «Вертикальные» соглашения, в том числе дилерские соглашения», утвержденным протоколом Президиума ФАС России от 17.02.2016 №3, «вертикальные» соглашения обеспечивают перемещение товара в цепочке от производителя к конечному потребителю.

«Вертикальные» соглашения представляют собой соглашения между хозяйствующими субъектами, находящимися на различных уровнях технологического цикла, содержащие условия, в соответствии с которыми такие хозяйствующие субъекты будут осуществлять приобретение, продажу или перепродажу определенных товаров или услуг.

«Вертикальные» соглашения реализуются через гражданско-правовые договоры, предмет которых предусматривает переход товара от одного лица к другому (договор купли-продажи, договор поставки, дилерские договоры, дистрибьюторские договоры и другие соглашения). Гражданско-правовые договоры или соглашения, которые не предусматривают передачу товара от одного лица другому, не могут рассматриваться в качестве «вертикальных» соглашений.

Таким образом, исходя из системного толкования норм ФЗ «О защите

конкуренции» и фактических обстоятельств дела (перемещение товара осуществлено без «обеспечения» (посредничества), отсутствие производственного/технологического цикла, контракт №149/16-Н от 09.11.2016 не предусматривает «передачу» товара и др.), указанное выше соглашение не является «вертикальным», а относится к группе «иных» соглашений (часть 4 статьи 11 ФЗ «О защите конкуренции»).

Вместе с тем, в соответствии с частью 3 статьи 12 ФЗ «О защите конкуренции» допускаются соглашения, предусмотренные частью 4 статьи 11 ФЗ «О защите конкуренции», между хозяйствующими субъектами, доминирующее положение которых не может быть признано в соответствии с частями 2.1 и 2.2 статьи 5 ФЗ «О защите конкуренции», если суммарная выручка таких хозяйствующих субъектов от реализации товаров за последний календарный год не превышает четыреста миллионов рублей.

В силу части 2.1 статьи 5 ФЗ «О защите конкуренции» не может быть признано доминирующим положение хозяйствующего субъекта - юридического лица, учредителем (участником) которого являются одно физическое лицо (в том числе зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя) или несколько физических лиц, если выручка от реализации товаров за последний календарный год такого хозяйствующего субъекта не превышает четыреста миллионов рублей, за исключением: 1) хозяйствующего субъекта, входящего в группу лиц с другим хозяйствующим субъектом или другими хозяйствующими субъектами по основаниям, предусмотренным частью 1 статьи 9 ФЗ «О защите конкуренции». Данное исключение не применяется к хозяйствующим субъектам, входящим в группу лиц по основанию, предусмотренному пунктом 7 части 1 статьи 9 ФЗ «О защите конкуренции»; к хозяйствующим субъектам, входящим в группу лиц, участниками которых являются только лица, входящие в группу лиц по основанию, предусмотренному пунктом 7 части 1 статьи 9 ФЗ «О защите конкуренции»; к хозяйствующему субъекту, участником которого является индивидуальный предприниматель; 2) финансовой организации; 3) субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии; 4) хозяйствующего субъекта, имеющего в качестве учредителей или участников хозяйствующих субъектов - юридических лиц; 5) хозяйственного общества, в уставном капитале которого имеется доля участия Российской Федерации, субъекта Российской Федерации, муниципального образования.

Не может быть признано доминирующим положение хозяйствующего субъекта - индивидуального предпринимателя, не входящего в группу лиц с другим хозяйствующим субъектом или другими хозяйствующими субъектами по основаниям, предусмотренным частью 1 статьи 9 ФЗ «О защите конкуренции», если выручка от реализации товаров такого хозяйствующего субъекта - индивидуального предпринимателя за последний календарный год не превышает четыреста миллионов рублей, а также хозяйствующего субъекта - индивидуального предпринимателя, входящего в группу лиц с другим хозяйствующим субъектом по основанию, предусмотренному пунктом 7 части 1 статьи 9 ФЗ «О защите конкуренции», либо входящего в группу лиц с хозяйствующим субъектом или хозяйствующими субъектами, единственным участником которого или каждого из которых являются одно или несколько лиц, входящих в группу с хозяйствующим субъектом или хозяйствующими субъектами по основанию, предусмотренному пунктом 7 части 1 статьи 9 ФЗ «О защите

конкуренции», при условии, что суммарная выручка от реализации товаров таких хозяйствующих субъектов за последний календарный год не превышает четыреста миллионов рублей (часть 2.2 статьи 5 ФЗ «О защите конкуренции»).

Учитывая, что учредителем КГБ ПОУ «Красноярский аграрный техникум» является юридическое лицо – Министерство образования, иммунитет, установленный частью 3 статьи 12 ФЗ «О защите конкуренции», на заключение Контракта №149/16-Н от 09.11.2016 не распространяется.

Таким образом, в случае, если не выполняется первое условие допустимости соглашения, согласно которому положение каждого из хозяйствующих субъектов не может быть признано доминирующим по части 2.1 статьи 5 ФЗ «О защите конкуренции», второе условие, предусматривающее суммарную выручку таких хозяйствующих субъектов от реализации товаров за последний календарный год, не рассматривается.

Не проведение КГБ ПОУ «Красноярский аграрный техникум» надлежащим образом публичных процедур – электронного аукциона №ЭА5866/16 на право заключения контрактов на выполнение подрядных работ по капитальному ремонту западного крыла здания общежития по объекту: КГБ ПОУ «Красноярский аграрный техникум», а заключение с ООО «ВКС» контракта №149/16-Н от 09.11.2016, в нарушение требований ФЗ «О контрактной системе», свидетельствует о предоставлении необоснованных преимуществ ООО «ВКС» при осуществлении хозяйственной деятельности и ограничении доступа на соответствующий товарный рынок.

Управлением был проведен анализ состояния конкуренции на рынке общестроительных работ. Предметом заключенного Контракта №149/16-Н от 09.11.2016 является выполнение подрядных работ по капитальному ремонту западного крыла здания общежития по объекту: КГБ ПОУ «Красноярский аграрный техникум», расположенному по адресу: ул.Толстого, 60, г.Красноярск.

В состав хозяйствующих субъектов, которые могли быть потенциальными участниками аукциона на право заключения указанного контракта, входят все хозяйствующие субъекты, постоянно осуществляющие предпринимательскую деятельность в сфере выполнения общестроительных работ, осуществляющих свою деятельность в границах Красноярского края.

Таким образом, потенциально имеется неограниченное число участников аукциона, а рынок оказания общестроительных работ является конкурентным.

Основываясь на фактических обстоятельствах и правовом обосновании, Комиссия пришла к выводу, что установленные при рассмотрении дела обстоятельства свидетельствуют о достижении между КГБ ПОУ «Красноярский аграрный техникум» и ООО «ВКС» соглашения, направленного на ограничение доступа на рынок выполнения общестроительных работ. Достигнутое соглашение, реализованное посредством заключения между КГБ ПОУ «Красноярский аграрный техникум» и ООО «ВКС» контракта №149/16-Н от 09.11.2016, создало дискриминационные условия для деятельности различных хозяйствующих субъектов, желающих и имеющих возможность осуществлять деятельность на вышеназванном рынке.

Кроме того, действия по заключению хозяйствующим субъектом недопустимого в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации

соглашения, а равно участие в нем, образуют состав административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП).

На основании вышеизложенного, Комиссия по рассмотрению дела №6-11-17 о нарушении антимонопольного законодательства, руководствуясь статьями 11, 23, 39, 41, 49, 50 ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать общество с ограниченной ответственностью «ВКС» и Краевое государственное бюджетное профессиональное образовательное учреждение «Красноярский аграрный техникум» нарушившими пункт 3 части 4 статьи 11 ФЗ «О защите конкуренции» в части достижения вышеназванными лицами соглашения, которое привело к ограничению доступа хозяйствующим субъектам на рынок выполнения работ по капитальному ремонту западного крыла здания общежития КГБПОУ «Красноярский аграрный техникум» и предоставило необоснованные преимущества ООО «ВКС» при осуществлении обществом хозяйственной деятельности.

2. В связи с исполнением Контракта №149/16-Н от 09.11.2016 обязательного для исполнения предписания не выдавать.

3. Передать в необходимом объеме копии материалов дела №6-11-17 уполномоченному должностному лицу для рассмотрения вопроса о возбуждении в отношении ООО «ВКС», КГБПОУ «Красноярский аграрный техникум» и виновных должностных лиц ООО «ВКС», «Красноярский аграрный техникум» дел об административных правонарушениях по статье 14.32 КоАП.

Примечание. Настоящее решение может быть обжаловано в порядке статьи 52 ФЗ «О защите конкуренции».

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комисс

<...>

<...>