

РЕШЕНИЕ №100

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в присутствии представителей администрации городского поселения «Город Бикин», рассмотрев дело № 8-01/228, возбужденное в отношении администрации городского поселения «Город Бикин» Бикинского муниципального района Хабаровского края, индивидуального предпринимателя Гришина по признакам нарушения статьи 16 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю из Бикинской городской прокуратуры поступили материалы дела об административном правонарушении по части 1 статьи 7.29 КоАП РФ в отношении главы городского поселения «Город Бикин» <...> о нарушении законодательства в сфере размещения заказов при заключении в 3 квартале 2012 года договоров подряда на выполнение работ: по подготовке основания и укладке плитки тротуара, по установке бордюрного камня вдоль дорожного полотна по пер. Советскому в г. Бикине.

ИП Гришин являющийся вторым ответчиком по делу, определение о назначении указанного дела к рассмотрению не получил, письмо вернулось в связи с истечением срока хранения. По данным сайта Федеральной налоговой службы Российской Федерации ИП Гришин прекратил деятельность в связи с принятием им соответствующего решения в 2013 году.

В заседании Комиссии представитель администрации пояснила, что заключение указанных договоров без соблюдения публичных процедур связано с тем, что место проведения работ признано аварийно-опасным участком, акт о признании участка аварийным не оформлялся, требовалось провести ремонт и установить бордюры с целью обеспечения безопасности дорожного движения и пешеходов.

Комиссия Хабаровского УФАС России, выслушав представителя администрации, изучив материалы дела №8-01\228, установила следующее.

Из имеющихся в материалах дела документов следует, что администрацией городского поселения «Город Бикин» Бикинского муниципального района Хабаровского края с ИП Гришиным заключены договоры подряда на выполнение работ: от 02.07.2012 - по подготовке основания и укладки плитки тротуара по пер. Советскому на общую сумму 99 711,00 руб., срок договора – с 02.07.2012 по 06.07.2012; от 08.07.2012 - по установке бордюрного камня вдоль дорожного полотна по пер. Советскому на сумму 48 772, 00 руб., срок действия договора - с 08.07.2012 по 12.07.2012. Оплата денежных средств по вышеназванным договорам подряда произведена администрацией в 3 квартале 2012 на общую сумму 148 483,00 руб. (платежные поручения №880 (на сумму 99 711, 00 руб.) от 17.07.2012,

№881 (на сумму 48 7702,00 руб.) от 17.07.2012).

Согласно пункту 1 статьи 527 Гражданского кодекса Российской Федерации государственный или муниципальный контракт заключается на основе заказа на поставку товаров для государственных или муниципальных нужд, размещаемого в порядке, предусмотренном законодательством о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд.

Отношения, связанные с размещением заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд, регулируются Федеральным законом от 21.07.2011 №94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон о размещении заказов).

В силу статьи 5 Закона о размещении заказов под размещением заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для нужд заказчиков понимаются осуществляемые в порядке, предусмотренном указанным законом, действия заказчиков, уполномоченных органов по определению поставщиков (исполнителей, подрядчиков) в целях заключения с ними государственных или муниципальных контрактов, а также гражданско-правовых договоров бюджетных учреждений на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для нужд соответствующих заказчиков, а в случае, предусмотренном пунктом 14 части 2 статьи 55 названного закона, в целях заключения с ними также иных гражданско-правовых договоров в любой форме.

Согласно части 1 статьи 10 Закона о размещении заказов размещение заказа может осуществляться путем проведения торгов в форме конкурса, аукциона, в том числе аукциона в электронной форме; без проведения торгов (запрос котировок, у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика), на биржах).

Статьей 55 Закона о размещении заказов установлены случаи размещения заказа у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика).

В силу пункта 14 части 2 статьи 55 названного закона размещение заказа у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) осуществляется заказчиком в случае, если осуществляются поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для нужд заказчиков на сумму, не превышающую установленного Центральным банком Российской Федерации предельного размера расчетов наличными деньгами в Российской Федерации между юридическими лицами по одной сделке; при этом заказы на поставки одноименных товаров, выполнение одноименных работ, оказание одноименных услуг заказчик вправе размещать в течение квартала в соответствии с данным пунктом на сумму, не превышающую указанного предельного размера расчетов наличными деньгами. По итогам размещения таких заказов могут быть заключены контракты, а также иные гражданско-правовые договоры в соответствии с Гражданским кодексом Российской Федерации.

Согласно указанию Центрального банка Российской Федерации от 20.06.2007 №1843-У «О предельном размере расчетов наличными деньгами и расходованием наличных денег, поступивших в кассу юридического лица или кассу индивидуального предпринимателя» предельный размер расчетов наличными

деньгами между юридическими лицами составляет 100 тысяч рублей.

Частью 6.1. статьи 10 Закона о размещении заказов под одноименными товарами, одноименными работами, одноименными услугами понимаются товары, работы, услуги, относящиеся к одной группе товаров, работ, услуг в соответствии с номенклатурой товаров, работ, услуг для нужд заказчиков, утверждаемой федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим нормативное правовое регулирование в сфере размещения заказов.

В соответствии с приказом Минэкономразвития Российской Федерации от 07.06.2011 №273 «Об утверждении номенклатуры товаров, работ, услуг для нужд заказчиков» работы по вышеназванным договорам относятся к группе «Работы по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства, автомобильных дорог общего пользования временных построек, киосков, навесов и других подобных построек», код по Общероссийскому классификатору видов экономической деятельности, продукции и услуг – 4500000.

По смыслу части 3 статьи 42 Закона о размещении заказов размещение заказа на поставку одноименных товаров, выполнение одноименных работ, оказание одноименных услуг на сумму, не превышающую 500 тысяч рублей в течение квартала, заказчик, уполномоченный орган осуществляет путем запроса котировок.

Доказательств проведения запроса котировок для целей заключения названных выше договоров администрацией не представлено.

Следовательно, администрацией городского поселения «Город Бикин» Бикинского муниципального района Хабаровского края с ИП Гришиным заключены договоры подряда на выполнение работ, относящихся к одной группе работ, на сумму, превышающую установленный Центральным банком Российской Федерации предельный размер расчетов наличными деньгами в Российской Федерации между юридическими лицами по одной сделке (договоры заключены на общую сумму 148 483,00 руб.) без проведения публичных процедур (запроса котировок), что противоречит требованиям части 3 статьи 42 Закона о размещении заказов.

Довод ответчика о заключении договоров в связи с возникновением аварийно-опасной ситуации на дорожном участке потребовало срочного проведения ремонтных работ (чрезвычайные обстоятельства), Комиссией отклоняется в связи со следующим.

В соответствии с пунктом 6 части 2 статьи 55 Закона о размещении заказов разместить заказ у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) заказчик может в случае возникновения потребности в определенных товарах, работах, услугах вследствие непреодолимой силы, необходимости срочного медицинского вмешательства, когда применение иных способов размещения заказа, требующих затрат времени, нецелесообразно.

Такой признак как чрезвычайность характерен для непреодолимой силы.

Понятие непреодолимой силы определено пунктом 3 статьи 401 ГК РФ как чрезвычайные и непредотвратимые при данных условиях обстоятельства (например, стихийные (природные) явления - землетрясение, извержение вулкана,

наводнение, засуха, ураган), военные действия, эпидемии, крупномасштабные забастовки и другие обстоятельства, при наличии которых нормальный ход развития отношений невозможен из-за их чрезвычайности и непредотвратимости при данных условиях, иные исключительные по своему характеру обстоятельства, которые лицо при соблюдении должной степени заботливости и осмотрительности не могло предвидеть и преодолеть. Они характеризуются непредсказуемостью или неопределенностью во времени наступления и неоднозначностью последствий.

В соответствии с пунктом 5 части 1 статьи 14 Федерального закона от 06.10.2003 №131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации» к вопросам местного значения поселения относится дорожная деятельность в отношении автомобильных дорог местного значения в границах населенных пунктов поселения и обеспечение безопасности дорожного движения на них, включая создание и обеспечение функционирования парковок (парковочных мест), осуществление муниципального контроля за сохранностью автомобильных дорог местного значения в границах населенных пунктов поселения, а также осуществление иных полномочий в области использования автомобильных дорог и осуществления дорожной деятельности в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Согласно пункту 6 статьи 3 Федерального закона от 08.11.2007 №257-ФЗ «Об автомобильных дорогах и о дорожной деятельности в Российской Федерации и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» (далее - Закон об автомобильных дорогах) под дорожной деятельностью понимается деятельность по проектированию, строительству, реконструкции, капитальному ремонту, ремонту и содержанию автомобильных дорог.

В соответствии с пунктом 12 статьи 3 Закона об автомобильных дорогах содержание автомобильной дороги - это комплекс работ по поддержанию надлежащего технического состояния автомобильной дороги, оценке ее технического состояния, а также по организации и обеспечению безопасности дорожного движения.

В целях обеспечения безопасности дорожного движения аварийно-опасным участком считается тот участок, на котором зафиксировано большое количество ДТП.

Приказом МВД РФ от 08.06.1999 №410 «О совершенствовании нормативно-правового регулирования деятельности службы дорожной инспекции и организации движения Государственной инспекции безопасности дорожного движения Министерства внутренних дел Российской Федерации» местом концентрации дорожно-транспортных происшествий признается ограниченный по длине участок дороги (улицы), характеризующийся устойчивым и неслучайным совершением дорожно-транспортных происшествий.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 29.06.1995 №647 утверждены Правила учета дорожно-транспортных происшествий, осуществляемые для изучения причин и условий их возникновения и принятия мер по устранению этих причин и условий.

Таким образом, для целей признания участка дороги местом концентрации ДТП

необходим определенный временной промежуток, во время которого ведется учет дорожно-транспортных происшествий, оформляющийся карточкой учета концентрации ДТП, регистрацией в журнале ДТП.

Исходя из приведенных нормативных правовых актов применительно к рассматриваемой ситуации Комиссия Хабаровского УФАС России приходит к выводу, что указанная деятельность является регулярной, планируемой, в связи с чем необходимость проведения ремонтных работ не может быть отнесена к обстоятельствам непреодолимой силы, поскольку не отвечает его основным критериям – чрезвычайности и непредотвратимости, равно как и не относится к непреодолимой силе отсутствие времени на проведение запроса котировок в связи со срочной потребностью в услугах по укладке тротуарной плитки и бордюрного камня, в связи с чем обстоятельство, исключающих обязанность проведения торгов либо запроса котировок Комиссией не установлено.

Таким образом, у администрации отсутствовали правовые основания для заключения договоров в соответствии с пунктом 6 части 2 статьи 55 Закона о размещении заказов. Иных законных оснований для заключения администрацией и индивидуальным предпринимателем Гришиным указанных договоров без проведения публичных процедур в ходе рассмотрения дела Комиссией не установлено.

Как следует из пункта 7 статьи 4 Закона о защите конкуренции, конкуренция – это 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.

Признаки ограничения конкуренции - сокращение числа хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, на товарном рынке, рост или снижение цены товара, не связанные с соответствующими изменениями иных общих условий обращения товара на товарном рынке, отказ хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, от самостоятельных действий на товарном рынке, определение общих условий обращения товара на товарном рынке соглашением между хозяйствующими субъектами или в соответствии с обязательными для исполнения ими указаниями иного лица либо в результате согласования хозяйствующими субъектами, не входящими в одну группу лиц, своих действий на товарном рынке, иные обстоятельства, создающие возможность для хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара на товарном рынке, а также установление органами государственной власти, органами местного самоуправления, организациями, участвующими в предоставлении государственных или муниципальных услуг, при участии в предоставлении таких услуг требований к товарам или к хозяйствующим субъектам, не предусмотренных законодательством Российской Федерации (пункт 17 статьи 4 Закона о защите конкуренции).

Согласно пункту 18 статьи 4 Закона о защите конкуренции под соглашением понимается договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме.

Пунктом 4 статьи 16 Закона о защите конкуренции запрещаются соглашения

между федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями, а также государственными внебюджетными фондами, Центральным банком Российской Федерации или между ними и хозяйствующими субъектами либо осуществление этими органами и организациями согласованных действий, если такие соглашения или такое осуществление согласованных действий приводят или могут привести к ограничению доступа на товарный рынок, выхода из товарного рынка или устранению с него хозяйствующих субъектов.

Таким образом, квалифицирующими признаками применительно к статье 16 Закона о защите конкуренции выступают реальные либо возможные негативные последствия для определенной конкурентной среды и выявление причинно-следственной связи между определенным соглашением и такими последствиями.

Президиум Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации в своем постановлении от 05.04.2011 №14686/10 указал, что в тех случаях, когда требуется проведение конкурса (публичных процедур), подразумевающее состязательность хозяйствующих субъектов, его непроведение, за исключением случаев, допускаемых законом, не может не влиять на конкуренцию, поскольку лишь при публичном объявлении конкурса в установленном порядке могут быть выявлены потенциальные желающие получить товары, работы, услуги, доступ к соответствующему товарному рынку либо права ведения деятельности на нем.

Спорные договоры заключены без проведения публичных процедур и в отсутствие оснований, исключающих обязанность их проведения, что, в свою очередь, исключило возможность иных хозяйствующих субъектов при прочих равных условиях (запрос котировок) претендовать на заключение такого договора и выполнить работы по подготовке основания и укладке тротуарной плитки и по установке бордюрного камня вдоль дорожного полотна по пер. Советскому в г. Бикине, создало ИП Гришину преимущественные условия осуществления хозяйственной деятельности, привело к ограничению конкуренции.

На основании изложенного Комиссия приходит к выводу, что соглашения в форме договоров подряда от 02.07.2012 б\н подряда на выполнение работ по подготовке основания и укладки плитки тротуара и договора от 08.07.2012 б\н подряда на выполнение работ по установке бордюрного камня вдоль дорожного полотна по пер. Советскому в г. Бикине, заключенные между администрацией городского поселения «Город Бикин» Бикинского муниципального района Хабаровского края и индивидуальным предпринимателем Гришиным нарушают запрет, установленный пунктом 4 статьи 16 Закона о защите конкуренции, ограничивают конкуренцию на рынке ремонтных работ.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, статьями 49, 50 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать соглашения в форме договоров подряда от 02.07.2012, от 08.07.2012 на выполнение работ по подготовке основания и укладке плитки тротуара, по установке бордюрного камня вдоль дорожного полотна по пер. Советскому, заключенных администрацией городского поселения «Город Бикин» Бикинского муниципального района Хабаровского края и индивидуальным предпринимателем Гришиным нарушающими пункт 4 статьи 16 Закона о защите конкуренции.

2. Выдать администрации городского поселения «Город Бикин» Бикинского муниципального района Хабаровского края предписание о прекращении соглашений, нарушающих антимонопольное законодательство и совершении действий, направленных на обеспечение конкуренции.

ПРЕДПИСАНИЕ № 52

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» на основании своего решения от «04» октября 2013 №100 по делу № 8-01/228 о нарушении администрацией городского поселения «Город Бикин» Бикинского муниципального района Хабаровского края и индивидуальным предпринимателем Гришиным пункта 4 статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Администрации городского поселения «Город Бикин» Бикинского муниципального района Хабаровского края со дня вынесения настоящего предписания прекратить заключение с хозяйствующими субъектами соглашений, нарушающих статью 16 Закона о защите конкуренции, в форме муниципальных контрактов (договоров) на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг без проведения в соответствии с Федеральным законом от 21.07.2005 №94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» процедуры торгов, запроса котировок цен и в отсутствие оснований, исключающих обязанность их проведения.

2. В срок до «21» октября 2013 года сообщить в Хабаровское УФАС России об исполнении настоящего предписания (с приложением подтверждающих документов).

Предписание может быть обжаловано в арбитражный суд Хабаровского края в течение трех месяцев со дня его выдачи.