

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О НАЗНАЧЕНИИ ДЕЛА № 16-А/18 О НАРУШЕНИИ АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА К РАССМОТРЕНИЮ

28.12.2018 г.

г. Горно-
Алтайск

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по
Республике Алтай по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного
законодательства

УСТАНОВИЛ:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай поступило ООО «ЭЛМО» (вх. № 3461 от 03.10.2018 г.) в отношении КУ РА «Управление капитального строительства Республики Алтай» по отказу произвести оплату выполненных строительно-монтажных работ по объекту: «Строительство центральной районной больницы на 30 коек с поликлиникой на 100 посещений в смену в с. Турочак».

Из заявления следует, что КУ РА «УКС РА» обратилось к ООО «ЭЛМО» с предложением выполнить строительно-монтажные работы по объекту: «Строительство центральной районной больницы на 30 коек с поликлиникой на 100 посещений в смену в с. Турочак». Определена ведомость объемов работ № 1, составлена локальная смета № 1 на сумму 853 816,00 рублей. КУ РА «УКС РА» в лице директора <...>. гарантировало ООО «ЭЛМО» оплату за выполнение работы. ООО «ЭЛМО» выполнило в полном объеме строительно-монтажные работы в соответствии с локальной сметой № 1. Работы приняты КУ РА «УКС РА» согласно акта выполненных работ № 1 от 21.03.2017 г.

В соответствии с частью 2 статьи 59 Закона № 44-ФЗ заказчик обязан проводить электронный аукцион в случае, если осуществляются закупки товаров, работ, услуг, включенных в перечень, установленный Правительством Российской Федерации, либо в дополнительный перечень, установленный высшим исполнительным органом государственной власти субъекта Российской Федерации при осуществлении закупок товаров, работ, услуг для обеспечения нужд субъекта Российской Федерации, за исключением случаев закупок товаров, работ, услуг путем проведения запроса котировок, запроса предложений, осуществления закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) с учетом требований настоящего Федерального закона.

Согласно распоряжению Правительства РФ от 21.03.2016 № 471-р «О перечне товаров, работ, услуг, в случае осуществления закупок, которых заказчик обязан проводить аукцион в электронной форме (электронный аукцион)» «Сооружения и строительные работы в области гражданского строительства» и «Работы строительные специализированные» отнесены к перечню товаров, работ, услуг закупка которых проводится путем проведения аукциона в электронной форме (электронный аукцион).

В соответствии с положениями устава КУ РА «УКС РА» предметом деятельности

учреждения является организация строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства государственной собственности Республики Алтай, государственным заказчиком по которым является Министерство регионального развития Республики Алтай.

Также исходя из организационно-правовой формы КУ РА «УКС РА» является получателем бюджетных средств, осуществляет свою деятельность за счет средств регионального и муниципального бюджетов.

Следовательно, может осуществлять закупки только в соответствии с требованиями Закона 44-ФЗ, т.е. посредством заключения государственного контракта.

В данном случае процедура определения подрядчика в соответствии с Законом 44-ФЗ не осуществлялась, фактически строительные работы были произведены по устному соглашению.

В соответствии со статьей 16 Закона о защите конкуренции запрещаются соглашения между федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями, а также государственными внебюджетными фондами, Центральным банком Российской Федерации или между ними и хозяйствующими субъектами либо осуществление этими органами и организациями согласованных действий, если такие соглашения или такое осуществление согласованных действий приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

Установленный указанной нормой законодательства о защите конкуренции запрет преследует цель предотвращения негативного влияния органов власти на конкурентную среду с помощью административных, властных методов воздействия, в том числе путем соглашения с хозяйствующим субъектом.

Для квалификации действий хозяйствующего субъекта и органа местного самоуправления как не соответствующих статье 16 Закона о защите конкуренции необходимо установить наличие противоречащего закону соглашения между указанными лицами или их согласованных действий и наступление (возможность наступления) в результате этих действий (соглашения) последствий, связанных с недопущением, ограничением, устранением конкуренции.

Соглашение - договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме (пункт 18 статьи 4 Закона о защите конкуренции).

Признаками ограничения конкуренции являются 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).

Факт наличия антиконкурентного соглашения не ставится в зависимость от его заключения в виде договора по правилам, установленным гражданским законодательством, включая требования к форме и содержанию сделок, и может быть доказан, в том числе, с использованием совокупности иных доказательств, в частности фактического поведения хозяйствующих субъектов.

Из имеющихся материалов следует, что Договор подряда на строительство объекта от 25.05.2004 г. (далее – Договор подряда от 25.05.2004 г.) и дополнительного соглашения № 1 от 16.05.2014 г. заключен между Управлением капитального строительства Минпромстройжилкомхоза РА и ЗАО «Горно-Алтайское ПМК».

Соглашением о перемене стороны (заказчика) и приеме-передаче прав и обязанностей по Договору подряда от 25.05.2004 г. к новому заказчику от 19.05.2014 г. Министерство регионального развития Республики Алтай приняло на себя права и обязанности заказчика по Договору подряда от 25.05.2004 г.

Часть функций заказчика по Договору подряда на строительство объекта от 25.05.2004 г. Министерство регионального развития Республики Алтай передало в Государственное унитарное казенное предприятие «Управление капитального строительства Республики Алтай».

виду постановления Правительства Республики Алтай от 29.10.2015 г. № 355 Государственное унитарное казенное предприятие «Управление капитального строительства Республики Алтай» реорганизовано путем преобразования в казенное учреждение.

В соответствии с Разрешением № «02»-«309»-«110»-«2015» на ввод в эксплуатацию объекта: «Центральная районная больница на 30 коек с поликлиникой на 100 посещений в смену в с. Турочак Турочакского района Республики Алтай», вышеназванный объект построен и введен в эксплуатацию 09.09.2015 г.

25.12.2018 г. КУ РА «УКС РА» предоставил в адрес УФАС по РА (вх. № 1720) письмо Министерства здравоохранения Республики Алтай (далее – Министерство) от 24.06.2015 г. № 3317, которым Министерство сообщает, что подрядной организацией (ЗАО «Горно-Алтайское ПМК») прекращено строительство блока «А» БУЗ РА «Турочакская районная больница» не смотря на существование ряда невыполненных работ.

В соответствии с пунктом 1 статьи 721 Гражданского кодекса Российской Федерации качество выполненной подрядчиком работы должно соответствовать

условиям договора подряда, а при отсутствии или неполноте условий договора требованиям, обычно предъявляемым к работам соответствующего рода. Если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или договором, результат выполненной работы должен в момент передачи заказчику обладать свойствами, указанными в договоре или определенными обычно предъявляемыми требованиями, и в пределах разумного срока быть пригодным для установленного договором использования, а если такое использование договором не предусмотрено, для обычного использования результата работы такого рода.

В случае, когда законом, иным правовым актом, договором подряда или обычаями делового оборота предусмотрен для результата работы гарантийный срок, результат работы должен в течение всего гарантийного срока соответствовать условиям договора о качестве (пункт 1 статьи 722).

В виду пункта 1 статьи 755 ГК РФ подрядчик, если иное не предусмотрено договором строительного подряда, гарантирует достижение объектом строительства указанных в технической документации показателей и возможность эксплуатации объекта в соответствии с договором строительного подряда на протяжении гарантийного срока. Установленный законом гарантийный срок может быть увеличен соглашением сторон.

На основании статьи 756 ГК РФ при предъявлении требований, связанных с ненадлежащим качеством результата работ, применяются правила, предусмотренные пунктами 1 - 5 статьи 724 данного Кодекса.

При этом предельный срок обнаружения недостатков, в соответствии с пунктами 2 и 4 статьи 724 данного Кодекса, составляет пять лет.

Согласно положениям Договора подряда 25.05.2004 г., если в период гарантийной эксплуатации объекта будут обнаружены дефекты, препятствующие нормальной его эксплуатации по вине ЗАО «Горно-Алтайское ПМК» (далее – Подрядчик), то Подрядчик обязан их устранить за свой счет и в согласованные с заказчиком сроки. Для участия в составлении акта, фиксирующего дефекты, согласования порядка и сроков их устранения, Подрядчик обязан направить своего представителя не позднее 15 дней со дня получения письменного извещения от заказчика.

При отказе Подрядчика от составления или подписания акта обнаружения дефектов заказчик составляет односторонний акт на основе квалифицированной экспертизы, привлекаемой им за свой счет.

Разрешение, удостоверяет выполнение строительства объекта капитального строительства в полном объеме, следовательно, замечания по качеству работ должны устраняться Подрядчиком в рамках гарантийного обязательства.

Однако, как следует из материалов дела КУ РА «Управление капитального строительства Республики Алтай в лице <...> обратилось к ООО «ЭЛМО» с предложением выполнить строительные работы по объекту: «Центральная районная больница на 30 коек с поликлиникой на 100 посещений в смену в с. Турочак».

Кроме того, Ведомостью объемов работ № 1, утверждены объемы работ по

объекту: «Строительство Центральной районной больницы на 30 коек с поликлиникой на 100 посещений в смену в селе Турочак Турочакского района Республики Алтай».

Локальной сметой № 1 произведен сметный расчет на строительные-монтажные работы по вышеназванному объекту.

Актом о приемке выполненных работ от 21.03.2017 г. предусмотренные Локальной сметой № 1 работы приняты.

Согласно пояснениям КУ РА «УКС РА» Заказчик не обращался к ЗАО «Горно-Алтайское ПМК» по вопросу устранения замечаний по объекту: «Центральный районной больницы на 30 коек с поликлиникой на 100 посещений в смену в с. Турочак» по Договору подряда от 25.05.2004 г.

Факт обращения КУ РА «УКС РА» к ООО «ЭЛМО», а не предусмотренному Договором подряда 25.05.2004 г. ЗАО «Горно-Алтайское ПМК», свидетельствует о том, что работы, предусмотренные Локальной сметой № 1, Ведомостью объемов работ № 1, а в последствии принятые 21.03.2017 г. исполнялись не в рамках гарантийных обязательств ЗАО «Горно-Алтайское ПМК».

Следовательно, КУ РА «УКС РА» закупку на выполнение работ по устранению некачественности выполненных работ и выполнения дополнительных работ по благоустройству территории ЦРБ должно было осуществлять путем проведения электронного аукциона.

Вышеуказанные обстоятельства дают основания полагать, что КУ РА «УКС РА» и ООО «ЭЛМО» в период с 2015-2017 гг. заключили и выполняли устное антиконкурентное соглашение с целью выполнения строительных работ, что привело к ограничению конкуренции, в частности к непроведению торгов, чем ограничили возможность иных хозяйствующих субъектов участвовать в конкурентных процедурах.

Таким образом, данными действиями ООО «ЭЛМО» и КУ РА «УКС РА» намерено отказались от предусмотренных законом процедур по отбору подрядчика для выполнения дополнительных работ по объекту «Центральная районная больница на 30 коек с поликлиникой на 100 посещений в смену в с. Турочак Турочакского района Республики Алтай», чем ограничили доступ другим лицам к данному государственному заказу.

Соглашение было достигнуто в 2015 году, на момент начала строительства и реализовывалось на протяжении двух лет, до 2017 года, что негативно сказалось на конкурентной среде в Республике Алтай: другие участники рынка, помимо ООО «ЭЛМО», не получили возможность выполнять строительные работы в БУЗ РА «Турочакская РБ».

Таким образом, в действиях КУ РА «УКС РА» и ООО «ЭЛМО» усматриваются признаки нарушения ст. 16 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

На момент подписания Акта приемки выполненных работ (21.03.2017 г.) антиконкурентное соглашение действовало, следовательно, срок давности рассмотрения дела, предусмотренный ст. 41.1 Закона о защите конкуренции не

истек.

На основании изложенного издан приказ Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай № 115 от 28.12.2018г. о возбуждении дела и создании комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения по признакам нарушения КУ РА «УКС РА» и ООО «ЭЛМО» пункта 4 статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Назначить дело № 16-А/18 к рассмотрению на 28 января 2019 года на 11 часов 00 минут по адресу: Республика Алтай, г. Горно-Алтайск, ул. Ленина, 226, строение 2 (второй этаж);

2. Привлечь к участию в рассмотрении дела в качестве:

ответчика - КУ РА «Управление капитального строительства Республики Алтай» (Республика Алтай, г. Горно-Алтайск, ул. Чорос-Гуркина, 27);

ответчика - ООО «ЭЛМО» (Республика Алтай, с. Майма, ул. Ленина, 67/1, оф. 1);

заинтересованного лица – БУЗ РА «Турочакская районная больница» (Республика Алтай, с. Турочак, ул. Набережная, д. 1).

3. КУ РА «УКС РА» и ООО «ЭЛМО» представить в адрес УФАС по РА в срок до 18.01.2019г. письменные пояснения по факту возбужденного дела.

Явка ответчика по делу или его представителя (с доверенностью на участие в рассмотрении дела) обязательна.