РЕШЕНИЕ
по делу о нарушении антимонопольного законодательства № 02-10/06-17

г. Йошкар-Ола

Резолютивная часть объявлена 31 мая 2017 года.
Решение в полном объеме изготовлено 15 июня 2017 года.

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

рассмотрев дело, возбужденное в отношении Министерства спорта Республики Марий Эл и открытого акционерного общества «Марийскгражданпроект – Базовый территориальный проектный институт» по признакам нарушения статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции), выразившегося в заключении контрактов от 31.03.2015 на выполнение проектных работ «Модернизация объекта «Физкультурно-оздоровительный комплекс в пгт. Килемары» без проведения конкурентных процедур,

в отсутствие заявителя, Прокуратуры Республики Марий Эл, надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства № 02-10/06-17,
в присутствии представителя ответчика, Министерства спорта Республики Марий Эл (далее – Министерство) –
в присутствии представителя ответчика, открытого акционерного общества «Марийскгражданпроект – Базовый территориальный проектный институт» (далее – ОАО «МГП» - БТПИ»)

УСТАНОВИЛА:

Приказом Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл (далее – Марийское УФАС России) от 09.03.2017 № 39 возбуждено дело в отношении Министерства спорта Республики Марий Эл и открытого акционерного общества «Марийскгражданпроект – Базовый территориальный проектный институт» по признакам нарушения статьи 16 Закона о защите конкуренции, выразившегося в заключении контрактов от 31.03.2015 на выполнение проектных работ «Модернизация объекта «Физкультурно-оздоровительный комплекс в пгт. Килемары» без проведения конкурентных процедур.
При рассмотрении дела представитель Министерства пояснил, что контракты № 22/2-15, № 22/3-15, № 22/4-15, № 22/5-15, № 22/7-15 от 31.03.2015 заключались по видам работ, выполнена корректировка документации в соответствии с изменениями свода правил на основании пункта 4 части 1 статьи 93 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок, товаров, работ, услуг для обеспечения

государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон о контрактной системе). При этом годовой объем закупок, которые заказчик вправе осуществить на основании названного пункта, не превысил пять процентов совокупного годового объема закупок заказчика. Вместе с тем, ОАО «МГП» - БТПИ» обладает исключительными правами на объект «Средняя школа в пос. Килемары», в состав которого входит «Физкультурно-оздоровительный комплекс пгт. Килемары», так как построен по индивидуальному проекту, разработанному в 1988 году проектным институтом «Марийскгражданпроект», правоприемником которого является ОАО «МГП» - БТПИ». Также в соответствии с письмом Министерства экономического развития Российской Федерации № Д28и-956 от 06.04.2015 о разъяснении положений Закона о контрактной системе заказчик вправе осуществлять все закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) в соответствии с пунктами 4, 5 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе в случае соблюдения ограничений для осуществления таких закупок, предусмотренных названным Федеральным законом.
Представитель ОАО «МГП» - БТПИ» пояснил, что 03.03.2015 между Министерством и ОАО «МГП» - БТПИ» заключен контракт № 22/1-15 на выполнение проектных работ» Физкультурно-оздоровительный комплекс в пгт. Килемары Республика Марий Эл. Составление дефектной ведомости. Корректировка планировочного решения» на сумму 98 138 рублей 00 копеек. Проекты контрактов от 31.03.2015 № № 22/2-15, № 22/3-15, № 22/4-15, № 22/5-15, № 22/7-15 поступили ОАО «МГП» - БТПИ» от Министерства не одновременно, содержали правовое обоснование заключения контракта без проведения конкурентных процедур (пункт 4 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе) и заключены по инициативе заказчика (копии писем Министерства от 12.02.2015 № 297/И-02, от 18.03.2015 № 397/И-03, протокола совещания при министре спорта Республики Марий Эл от 02.03.2015 № б/н), предусмотренные контрактами работы выполнены, результаты работы переданы заказчику, что подтверждается актами выполненных работ. Обязательства по оплате выполненных работ по всем вышеперечисленным контрактам Министерством не исполнены.

Комиссия Марийского УФАС России, рассмотрев материалы дела, пришла к выводу о нарушении Министерством спорта Республики Марий Эл и открытым акционерным обществом «Марийскгражданпроект – Базовый территориальный проектный институт» статьи 16 Закона о защите конкуренции по следующим основаниям.
Объект «Средняя школа в пос. Килемары», в состав которого входит «Физкультурно-оздоровительный комплекс в пгт. Килемары» построен в 1994 году по индивидуальному проекту «Средняя школа на 864 учащихся с клубно-спортивным блоком, котельной, интернатом на 80 мест и развитым блоком для шестилеток в пос. Килемары Марийской АССР», разработанному в 1988 году проектным институтом «Марийскгражданпроект», правопреемником которого является ОАО «МГП» - БТПИ».
30.11.2012 постановлением Правительства Республики Марий Эл № 449

утверждена государственная программа Республики Марий Эл «Развитие физической культуры и спорта в Республике Марий Эл» на 2013 – 2020 годы, согласно которой объект Физкультурно-оздоровительный комплекс в пгт. Килемары (модернизация бассейна школы) включен в названную программу.
В соответствии с протоколом совещания по реконструкции объекта «Физкультурно-оздоровительный комплекс в пгт. Килемары» от 11.02.2015 при Министерстве принято решение о заключении договора на реконструкцию объекта с проектной организацией ОАО «МГП» - БТПИ».
17.02.2015 ОАО «МГП» - БТПИ» в адрес Министерства направило сведения о корректировке ПСД по объекту «Разработка проектно-сметной документации по объекту «Физкультурно-оздоровительный комплекс в пгт. Килемары», в том числе с приложением сметы на проектные (изыскательские) работы по вышеназванному объекту.
В соответствии с протоколом совещания по проектированию и строительству объектов «Физкультурно-оздоровительный комплекс в пгт. Килемары (модернизация бассейна школы) от 02.03.2015 при Министерстве принято решение о заключении контрактов с проектной организацией ОАО «МГП» - БТПИ» на выполнение проектно-сметной документации по вышеназванному объекту в срок до 03.04.2015.
02.03.2015 ОАО «МГП» - БТПИ» в адрес Министерства направило договор и смету на выполнение 1-го этапа работ по подготовке проектной документации по объекту «Физкультурно-оздоровительный комплекс в пгт. Килемары РМЭ».
03.03.2015 между Министерством и ОАО «МГП» - БТПИ» заключен контракт № 22/1-15 на выполнение проектных работ «Физкультурно-оздоровительный комплекс в пгт. Килемары РМЭ. Составление дефектной ведомости. Корректировка планировочного решения» на сумму 98 138,00 рублей.
30.03.2015 ОАО «МГП» - БТПИ» в адрес Министерства направило договоры № 22/2-15, 22/3-15, 22/4-15, 22/5-15, 22/6-15, 22/7-15 и сметы на выполнение 2-7-го этапов работ по подготовке проектной документации по объекту «Физкультурно-оздоровительный комплекс в пгт. Килемары РМЭ».
31.03.2015 между Министерством и ОАО «МГП» - БТПИ» заключено 6 контрактов на выполнение проектных работ «Модернизация объекта «Физкультурно-оздоровительный комплекс в пгт. Килемары» (общая сумма контрактов составляет 588 828 рублей):
- контракт № 22/2-15 от 31.03.2015 на выполнение проектных работ «Модернизация объекта «Физкультурно-оздоровительный комплекс в пгт. Килемары РМЭ. Корректировка чертежей системы вентиляции с учетом изменения требований СП, подбором современного оборудования» на сумму 97000,00 рублей;
- контракт № 22/3-15 от 31.03.2015 на выполнение проектных работ «Модернизация объекта «Физкультурно-оздоровительный комплекс в пгт. Килемары РМЭ. Переработка чертежей системы отопления бассейна с учетом замены существующего отопления с использованием конвекторов на современные регулируемые отопительные приборы (радиаторы)» на сумму 98328,00 рублей;

- контракт № 22/4-15 от 31.03.2015 на выполнение проектных работ «Модернизация объекта «Физкультурно-оздоровительный комплекс в пгт. Килемары РМЭ. Корректировка раздела проекта «Водопровод, канализация. Технологическое водоснабжение бассейна» на сумму 99500,00 рублей;
- контракт № 22/5-15 от 31.03.2015 на выполнение проектных работ «Модернизация объекта «Физкультурно-оздоровительный комплекс в пгт. Килемары РМЭ. Корректировка раздела «Электроснабжение» в связи с изменениями требований СП и технического задания ООО «Аквамастер» на сумму 99300,00 рублей;
- контракт № 22/6-15 от 31.03.2015 на выполнение проектных работ «Модернизация объекта «Физкультурно-оздоровительный комплекс в пгт. Килемары РМЭ. Водоподготовка, технологическое оборудование бассейна, разработчик ООО «Аквамастер» на сумму 96400,00 рублей;
- контракт № 22/7-15 от 31.03.2015 на выполнение проектных работ «Модернизация объекта «Физкультурно-оздоровительный комплекс в пгт. Килемары РМЭ. Составление объектных смет, сводного сметного расчета» на сумму 98300,00 рублей.

Контракт № 22/6-15 от 31.03.2015 на выполнение проектных работ «Модернизация объекта «Физкультурно-оздоровительный комплекс в пгт. Килемары РМЭ. Водоподготовка, технологическое оборудование бассейна, разработчик ООО «Аквамастер» расторгнут по соглашению сторон 15.12.2015, работы по указанному контракту ОАО «МГП» - БТПИ» не выполнялись.

Вышеназванные контракты заключены в соответствии с пунктом 4 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе, то есть с единственным исполнителем, поставщиком на сумму, не превышающую 100 тысяч рублей.

Согласно статье 3 Закона о контрактной системе под закупкой товара, работ, услуг для обеспечения государственных или муниципальных нужд понимается совокупность действий, осуществляемых в установленном названным 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 указанным 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.

В соответствии со статьей 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). Запрещается совершение заказчиками, специализированными организациями, их должностными

лицами, комиссиями по осуществлению закупок, членами таких комиссий, участниками закупок любых действий, которые противоречат требованиям названного Федерального закона, в том числе приводят к ограничению конкуренции, в частности к необоснованному ограничению числа участников закупок.

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 любых действий, которые противоречат требованиям названного Федерального закона, в том числе приводят к ограничению конкуренции, в частности к необоснованному ограничению числа участников закупок.

Согласно частям 1, 2 статьи 24 Закона о контрактной системе заказчики при осуществлении закупок используют конкурентные способы определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) или осуществляют закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя).

В силу части 5 статьи 24 Закона о контрактной системе заказчик выбирает способ определения поставщика (подрядчика, исполнителя) в соответствии с положениями главы 3 указанного Федерального закона. При этом он не вправе совершать действия, влекущие за собой необоснованное сокращение числа участников закупки.

Статьей 93 Закона о контрактной системе определены случаи осуществления закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя).

В соответствии с пунктом 4 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе закупка у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) может осуществляться заказчиком в случае осуществления закупки товара, работы или услуги на сумму, не превышающую ста тысяч рублей. При этом годовой объем закупок, которые заказчик вправе осуществить на основании настоящего пункта, не должен превышать два миллиона рублей или не должен превышать пять процентов совокупного годового объема закупок заказчика и не должен составлять более чем пятьдесят миллионов рублей.

Согласно части 13 статьи 22 Закона о контрактной системе идентичными товарами, работами, услугами признаются товары, работы, услуги, имеющие одинаковые характерные для них основные признаки. При определении идентичности товаров незначительные различия во внешнем виде таких товаров могут не учитываться.

Определение идентичности товаров, работ, услуг для обеспечения государственных нужд, сопоставимости коммерческих и (или) финансовых условий поставок товаров, выполнения работ, оказания услуг осуществляется в соответствии с методическими рекомендациями (часть 17 статьи 22 Закона о контрактной системе).

В силу части 20 статьи 22 Закона о контрактной системе методические

рекомендации по применению методов определения начальной (максимальной) цены контракта, цены контракта, заключаемого с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем), устанавливаются федеральным органом исполнительной власти по регулированию контрактной системы в сфере закупок.

В соответствии с пунктом 3.5.2 Методических рекомендаций по применению методов определения начальной (максимальной) цены контракта, цены контракта, заключаемого с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем)», утвержденных приказом Минэкономразвития России от 02.10.2013 № 567, идентичными признаются работы, услуги, обладающие одинаковыми характерными для них основными признаками (качественными характеристиками), в том числе реализуемые с использованием одинаковых методик, технологий, подходов, выполняемые (оказываемые) подрядчиками, исполнителями с сопоставимой квалификацией.

По содержанию пункт 4 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе предусматривает для заказчика возможность заключения закупок «малого объема» в случаях, когда проведение процедур конкурентного отбора нецелесообразно ввиду несоответствия организационных затрат на проведение закупки и стоимости закупки.

Искусственное «дробление» единой закупки на множество закупок до ста тысяч рублей каждая, в целях избежания конкурентных процедур, не соответствует целям введения такой возможности заключения контракта без проведения конкурентных процедур.

Министерство и ОАО «МГП» - БТПИ» в один день – 31.03.2015 заключили 6 контрактов на выполнение проектных работ «Модернизация объекта «Физкультурно-оздоровительный комплекс в пгт. Килемары» (общая сумма контрактов составляет 588 828 рублей), с учетом расторгнутого контракта № 22/6-15 от 31.03.2015 на общую сумму 492 428 рублей.

Принимая во внимание тождественность предмета договоров, временной интервал, в течение которого были заключены контракты (все контракты заключены в один день), единую цель контрактов – выполнение проектных работ «Модернизация объекта «Физкультурно-оздоровительный комплекс в пгт. Килемары», Комиссия Марийского УФАС России приходит к выводу о том, что ответчиками суммы указанных контрактов намеренно были разбиты на 6 контрактов на сумму до 100 000 рублей в целях обеспечения формальной возможности не проведения конкурентных процедур и заключения контрактов с единственным поставщиком.

В результате заключения между Министерством и ОАО «Марийскгражданпроект – Базовый территориальный проектный институт» как с единственным исполнителем, поставщиком, вышеназванный хозяйствующий субъект получил доступ к выполнению вышеуказанных работ, без участия в какой-либо конкурентной борьбе, без подачи предложений о снижении цены контракта, тем самым общество было поставлено в преимущественное положение по сравнению с иными хозяйствующими субъектами, осуществляющими аналогичную деятельность.

Фактически вышеназванные контракты образуют единую сделку,

искусственно раздробленную и оформленную 6 самостоятельными контрактами для формального соблюдения указанного выше ограничения, предусмотренных Законом о контрактной системе.
На момент подписания контрактов у Министерства имелась необходимость выполнения проектных работ «Модернизация объекта «Физкультурно-оздоровительный комплекс в пгт. Килемары» на общую сумму 588 828 рублей, что превышает предельно допустимый размер стоимости поставляемых товаров, при размещении которого его стороны вправе заключить гражданско-правовой договор без проведения процедур, предусмотренных Законом о контрактной системе.
Согласно статье 3 Закона о защите конкуренции указанный Федеральный закон распространяется на отношения, которые связаны с защитой конкуренции.
Статья 4 Закона о защите конкуренции определяет конкуренцию как соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условиях обращения товаров на соответствующем товарном рынке.
Согласно статье 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.
При этом согласно пункту 18 статьи 4 Закона о защите конкуренции соглашением признается договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме.
В соответствии со статьей 420 Гражданского кодекса Российской Федерации договором признается соглашение двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей.
В силу статьи 422 Гражданского кодекса Российской Федерации договор должен соответствовать обязательным для сторон правилам, установленным законом или иными правовыми актами (императивным нормам), действующим в момент его заключения.
Таким образом, обязанность проверять соответствие положений договора и правовых оснований для его заключения действующему законодательству возложена на обе стороны договора.
Следовательно, заключение договора, являющегося согласованием воли сторон о всех существенных условиях, в том числе противоречащих законодательству о контрактной системе и антимонопольному

законодательству, свидетельствует о наличии антиконкурентного соглашения.

Для признания 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 нарушившими требования статьи 16 Закона о защите конкуренции необходимо установить, какое соглашение заключено либо какие действия совершены, привели ли или могли привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

Согласно пункту 7 статьи 4 Закона 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.

Признаки ограничения конкуренции установлены в пункте 17 статьи 4 Закона о защите конкуренции. В частности к ним относятся: 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.

Заключение вышеназванных контрактов без проведения конкурентных процедур, исключило возможность иных хозяйствующих субъектов, осуществляющих аналогичные работы участвовать в конкурентных процедурах, и привело к преимущественному положению конкретного хозяйствующего субъекта.

Таким образом, Комиссия Марийского УФАС России приходит к итоговому выводу о наличии в действиях Министерства спорта Республики Марий Эл и открытого акционерного общества «Марийскгражданпроект – Базовый территориальный проектный институт» нарушения статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в

заключении контрактов от 31.03.2015 на выполнение проектных работ «Модернизация объекта «Физкультурно-оздоровительный комплекс в пгт. Килемары» без проведения конкурентных процедур.
Основания для выдачи предписания в связи с исполнением со стороны ОАО «МГП» - БТПИ» обязательство по контрактам на выполнение проектных работ «Модернизация объекта «Физкультурно-оздоровительный комплекс в пгт. Килемары», заключенных между Министерством спорта Республики Марий Эл и ОАО «МГП» - БТПИ» отсутствуют.

1. Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-3 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства,

РЕШИЛА:

1. Признать в действиях Министерства спорта Республики Марий Эл и открытого акционерного общества «Марийскгражданпроект – Базовый территориальный проектный институт» нарушение статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в заключении контрактов от 31.03.2015 на выполнение проектных работ «Модернизация объекта «Физкультурно-оздоровительный комплекс в пгт. Килемары» без проведения конкурентных процедур.
2. Предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства не выдавать.
3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу для рассмотрения вопроса о возбуждении административного производства в отношении лиц, допустивших нарушение.

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

Председатель Комиссии

Члены Комиссии