РЕШЕНИЕ
по делу о нарушении антимонопольного законодательства № 02-11/02-14

г. Йошкар-Ола

Резолютивная часть решения оглашена 19 сентября 2014 года.
Полный текст решения изготовлен 29 сентября 2014 года.

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

рассмотрев дело о нарушении антимонопольного законодательства, возбужденного по признакам нарушения Администрацией муниципального образования «Волжский муниципальный район» и обществом с ограниченной ответственностью «Теплотехник» статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в заключении договора от 20 августа 2012 года №10 на доставку модульной котельной без проведения конкурентных процедур,

УСТАНОВИЛА:

На основании приказа Марийского УФАС России от 25 апреля 2013 года №110 проведена плановая проверка в отношении Администрации муниципального образования «Волжский муниципальный район» по адресу: 425000, Республика Марий Эл, г. Волжск, ул. Советская, д. 29, на предмет соблюдения требований антимонопольного законодательства Российской Федерации.
Администрация муниципального образования «Волжский муниципальный район» (далее – Администрация) является постоянно действующим исполнительно-распорядительным органом местного самоуправления муниципального образования «Волжский муниципальный район», действует на основании Положения об администрации муниципального образования «Волжский муниципальный район».
В администрацию поступило письмо от 12 апреля 2012 года № 13 от учреждения «Санаторий «Кленова Гора» о прекращении подачи тепловой энергии и горячей воды в жилые дома № 1, 2, 3 по ул. Пугачева в п. Кленовая гора и в муниципальное дошкольное образовательное учреждение «Детский сад № 8 «Подснежник» в связи с экономической неэффективностью использования действующей котельной, систематическими не платежами за коммунальные услуги.
20.08.2012 между Администрацией и ООО «Теплотехник» заключен договор от 20.08.2012 №10 по доставке модульной котельной из с.Новые Параты в п.Кленовая Гора.
Согласно договору Администрация поручает, а ООО «Теплотехник»

принимает выполнение работ и оказание услуг по доставке модульной котельной по адресу: Республика Марий Эл, поселок Кленовая Гора. Стоимость работ составляет 291367,00 (двести девяносто одна тысяча триста шестьдесят семь тысяч) рублей 00 копеек. Договор заключен без проведения торгов.

Согласно части 2 статьи 18 Федерального закона от 06.10.2003 N 131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации» финансовые обязательства, возникающие в связи с решением вопросов местного значения, исполняются за счет средств местных бюджетов.

В соответствии с частью 1 статьи 72 Бюджетного кодекса Российской Федерации размещение заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд производится в соответствии с законодательством Российской Федерации о размещении заказов для государственных и муниципальных нужд.

В соответствии с частью 2 статьи 3 Федерального закона от 21.07.2005 №94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее по тексту - Закона о размещении заказов) обеспечиваемые за счет средств местных бюджетов потребности муниципальных образований в товарах, работах, услугах, необходимых для решения вопросов местного значения, относятся к муниципальным нуждам.

В силу требований части 1 статьи 54 Закона об общих принципах организации местного самоуправления, части 2 статьи 10 Закона о размещении заказов для удовлетворения муниципальных нужд требуется размещение заказа путем проведения торгов, запроса котировок, за исключением случаев размещения заказа у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика), перечисленных в части 2 статьи 55 Закона о размещении заказов.

В силу указанной нормы заказчик вправе заключить муниципальный контракт с единственным поставщиком, в случае если возникла потребность в работах или услугах, выполнение или оказание которых может осуществляться исключительно органами исполнительной власти в соответствии с их полномочиями или подведомственными им государственными учреждениями, государственными унитарными предприятиями, соответствующие полномочия которых устанавливаются нормативными правовыми актами Российской Федерации, нормативными правовыми актами субъекта Российской Федерации. При этом заказчик в срок не позднее одного рабочего дня со дня заключения контракта обязан уведомить уполномоченные на осуществление контроля в сфере размещения заказов федеральный орган исполнительной власти (при размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для федеральных нужд, нужд федерального бюджетного учреждения), орган исполнительной власти субъекта Российской Федерации (при размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для нужд субъекта Российской Федерации или для нужд муниципального образования,

нужд бюджетного учреждения субъекта Российской Федерации или нужд муниципального бюджетного учреждения). К уведомлению прилагается копия заключенного в соответствии с настоящим пунктом контракта.
Из пояснений Администрации следует, что контракт заключен для ликвидации последствий непреодолимой силы, что подтверждается протоколом заседания комиссии по предупреждению и ликвидации чрезвычайных ситуаций и обеспечения пожарной безопасности администрации Волжского муниципального района от 24.10.2012г. №17. Также Администрация указала, что Закон о размещении заказов предусматривает долгую процедуру проведения поставщика, что категорически невозможно в сложившейся ситуации.
Исследуя указанные доводы, Комиссия приходит к следующему.
В случае, если начальная (максимальная) цена контракта (цена лота) не превышает три миллиона рублей, заказчик, уполномоченный орган, специализированная организация вправе разместить извещение о проведении открытого аукциона в электронной форме на официальном сайте не менее чем за семь дней до даты окончания подачи заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме (часть 2 статьи 41.5 Закона о размещении заказов).
Поскольку общая стоимость работ составила 291367, 00 рублей, положения указанной нормы применимы при таких обстоятельствах.
Срок рассмотрения первых частей заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме не может превышать семь дней со дня окончания срока подачи заявок на участие в открытом аукционе.
Днем проведения открытого аукциона в электронной форме является рабочий день, следующий после истечения двух дней со дня окончания срока рассмотрения первых частей заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме.
В случае, установленном частью 2 статьи 41.5 указанного Федерального закона, срок рассмотрения вторых частей заявок на участие в открытом аукционе не может превышать четыре дня со дня размещения на электронной площадке протокола проведения открытого аукциона.
Контракт может быть заключен не ранее чем через десять дней со дня размещения на официальном сайте протокола подведения итогов открытого аукциона в электронной форме.
В соответствии с частью 4 статьи 528 Гражданского кодекса Российской Федерации, в случае, когда государственный или муниципальный контракт заключается по результатам торгов на размещение заказа на поставку товаров для государственных или муниципальных нужд, государственный или муниципальный контракт должен быть заключен не позднее двадцати дней со дня проведения торгов.
Таким образом, максимальный срок процедуры проведения аукциона с учетом приведенных положений составляет 40 дней.
Из материалов дела следует, что учреждение санаторий «Кленовая Гора» письмом от 12.04.2012г. уведомила Администрацию о прекращении подачи тепловой энергии с 01.10.2012.

Исходя из того, что учреждение санатория «Кленовая Гора» заранее уведомило Администрацию о будущем прекращении подачи тепловой энергии с 01.10.2012, факт чрезвычайности ситуации не подтвержден, наличие непреодолимой силы также не установлено, соответственно, действия по заключению договора от 20.08.2012 №10 не могут быть квалифицированы как соответствующие пункту 6 части 2 статьи 55 Закона о размещении заказов. У органа местного самоуправления было достаточно времени для размещения заказа в соответствии с действующим законодательством.

Заключение договора по доставке модульной котельной из с.Новые Параты в п. Кленовая Гора с нарушением требований Закона о размещении заказов исключило возможность иных хозяйственных субъектов, оказывающих аналогичные услуги, участвовать в размещении муниципального заказа, следовательно, действия по заключению указанного договора могли привести к недопущению, устранению, ограничению конкуренции.

Факт чрезвычайности ситуации не подтвержден, наличие непреодолимой силы также не установлено, соответственно, действия по заключению муниципального контракта от 20.08.2012 № 10 не могут быть квалифицированы как соответствующие пункту 6 части 2 статьи 55 Закона о размещении заказов.

Согласно части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции органам местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов органам или организациям, организациям, участвующим в предоставлении государственных или муниципальных услуг, а также государственным внебюджетным фондам, Центральному банку Российской Федерации запрещается принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействие), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, за исключением предусмотренных федеральными законами случаев принятия актов и (или) осуществления таких действий (бездействия).

Статьей 16 Закона о защите конкуренции запрещены соглашения между федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями, а также государственными внебюджетными фондами, Центральным банком Российской Федерации или между ними и хозяйствующими субъектами либо осуществление этими органами и организациями согласованных действий, если такие соглашения или такое осуществление согласованных действий приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, в частности, к ограничению доступа на товарный рынок, выхода из товарного рынка или устранению с него хозяйствующих субъектов (пункт 4).

Согласно статье 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 (пункт 7); 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, а также иные обстоятельства, создающие возможность для хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара на товарном рынке (пункт 17); соглашением признается договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме (пункт 18).

К целям законодательства о размещении заказов, определенных в статье 1 Закона о размещении заказов относится эффективное использование средств бюджетов и внебюджетных источников финансирования, расширение возможностей для участия физических и юридических лиц в размещении заказов и стимулирование такого участия, развития добросовестной конкуренции, совершенствования деятельности органов государственной власти и органов местного самоуправления в сфере размещения заказов, обеспечения гласности и прозрачности размещения заказов.

В тех случаях, когда требуется проведение торгов, подразумевающее состязательность хозяйствующих субъектов, их непроведение, за исключением случаев, допускаемых законом, не может не влиять на конкуренцию, поскольку лишь при публичном объявлении торгов в установленном порядке могут быть выявлены потенциальные желающие получить товары, работы, услуги, доступ к соответствующему товарному рынку либо права ведения деятельности на нем.

Действия Администрации, выразившиеся в принятии решения о размещении заказа у единственного поставщика противоречат части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции.

Заключение муниципального контракта с нарушением требований Закона о размещении заказов исключило возможность иных хозяйственных субъектов, оказывающих аналогичные услуги, участвовать в размещении муниципального заказа, следовательно, действия по заключению вышеуказанного договора могли привести к недопущению, устранению, ограничению конкуренции.

В тех случаях, когда требуется проведение торгов, подразумевающее состязательность хозяйствующих субъектов, их непроведение, за исключением случаев, допускаемых законом, не может не влиять на конкуренцию, поскольку лишь при публичном объявлении торгов в

установленном порядке могут быть выявлены потенциальные желающие получить товары, работы, услуги, доступ к соответствующему товарному рынку либо права ведения деятельности на нем.
Таким образом, в действиях Администрации муниципального образования «Волжский муниципальный район» и ООО «Теплотехник» усматриваются признаки нарушения статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции».
Руководствуясь частью 1 статьи 49 Закона о защите конкуренции, Административным регламентом Федеральной антимонопольной службы, утвержденного Приказом ФАС России от 25 мая 2012 № 339 "Об утверждении административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по возбуждению и рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства Российской Федерации", Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать в действиях Администрация муниципального образования «Волжский муниципальный район» (ул. Советская, 29, г. Волжск, РМЭ, 425000) нарушение части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции», выразившееся в принятии решения о размещении заказа у единственного поставщика в нарушение норм законодательства о размещении заказов.
2. Признать в действиях Администрации муниципального образования «Волжский муниципальный район» (ул. Советская, 29, г. Волжск, РМЭ, 425000) и общества с ограниченной ответственностью «Теплотехник» (424031, г. Йошкар-Ола, Первомайский переулок, 12, ИНН 1215062168) нарушение статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившееся в заключении договора от 20 августа 2014 года № 10 на доставку модульной котельной без проведения конкурентных процедур на сумму 291367,00 рублей.
3. В связи с исполнением заключенного договора от 20.08.2012 № 10 предписание не выдавать.
4. Передать материалы дела по факту нарушения Администрацией муниципального образования «Волжский муниципальный район» статей 15, 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» для возбуждения административного производства.
5. *Не передавать материалы дела для возбуждения административного производства в отношении ООО «Теплотехник» в связи с ликвидацией 27.12.2013.*

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

Председатель Комиссии

Члены Комиссии

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрена административная ответственность.