

РЕШЕНИЕ

Г.

Благовещенск

Резолютивная часть решения оглашена «26» апреля 2012 г.

В полном объеме решение изготовлено «03» мая 2012 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Амурской области (далее – Амурское УФАС России) по рассмотрению дел о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

<...>

в отсутствие сторон, рассмотрев дело № А-16/06 2012 в отношении Комитета по взаимодействию с органами местного самоуправления по вопросам культуры, спорта и молодежной политики администрации Мазановского района (далее – КВОМС Мазановского района) и Общества с ограниченной ответственностью «Техэксплуатация» (далее - ООО «Техэксплуатация») по признакам нарушения статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции), выразившегося в заключении 23.12.2011 муниципального контракта № 11 на выполнение работ по монтажу и наладке автоматизированных тепловых пунктов с узлами учета тепловой энергии, водомерными узлами и диспетчеризацией на объектах Комитета по взаимодействию с органами местного самоуправления по вопросам культуры, спорта и молодежной политики администрации Мазановского района без проведения конкурсных процедур,

УСТАНОВИЛА:

В Амурское УФАС России из Прокуратуры Мазановского района переданы материалы, указывающие на признаки нарушения Закона о защите конкуренции в действиях КВОМС Мазановского района и ООО «Техэксплуатация».

23.12.2011 года между КВОМС Мазановского района и ООО «Техэксплуатация» был заключен муниципальный контракт №11 на выполнение работ по монтажу и наладке автоматизированных тепловых пунктов с узлами учета тепловой энергии, водомерными узлами и диспетчеризацией на объектах КВОМС Мазановского района.

В соответствии с пунктом 2.1 муниципального контракта его цена составила 3 559 620 рублей.

В этот же день, то есть 23.12.2011 года сторонами муниципального контракта были подписаны четыре Акта о приемке выполненных работ (форма-КС-2).

В соответствии с выпиской из лицевого счета КВОМС Мазановского района от 30.12.2011 денежные средства в размере 3559 620 рублей 20.12.2011 были переведены на счет ООО «Техэксплуатация».

По результатам рассмотрения представленных Прокуратурой Мазановского

района документов в отношении КВОМС Мазановского района и ООО «Техэксплуатация» приказом Амурского УФАС России от 16.11.2011 возбуждено дело о нарушении антимонопольного законодательства № А-16/06 2012 по признакам нарушения статьи 16 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с определением Комиссии по рассмотрению дел о назначении антимонопольного законодательства КВОМС Мазановского района представил письменные пояснения, указав, что действительно муниципальный контракт с ООО «Техэксплуатация» был заключен в нарушение Федерального закона о размещении заказов, однако провести аукцион в электронном виде в соответствии с Законом о размещении заказов на выполнение работ по монтажу и наладке автоматизированных тепловых пунктов с узлами учета тепловой энергии, водомерными узлами и диспетчеризацией на объектах КВОМС Мазановского района не представлялось возможным, так как субсидия из областного бюджета поступила только в конце декабря 2011 года. Кроме этого Министерство экономического развития, промышленности и транспорта Амурской области в своем письме от 26.12.2011 № 7215-15 указало, что в случае не освоения субсидии на софинансирование муниципальной программы энергосбережения и повышения энергетической эффективности на повышение уровня оснащенности приборами учета глава муниципального образования несет персональную ответственность. Нарушение антимонопольного законодательства было допущено вынуждено в целях исполнения Федерального закона от 23.11.2009 № 261-ФЗ «Об энергосбережении и о повышении энергетической эффективности о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации».

ООО «Техэксплуатация» указало, что не признает нарушение статьи 16 Закона о защите конкуренции, муниципальный контракт №11 на выполнение работ по монтажу и наладке автоматизированных тепловых пунктов заключен в соответствии с действующим законодательством. Акты о приемке выполненных работ (форма-КС-2) сторонами подписаны, однако монтаж в зимнее время не мог быть произведен без врезки и непосредственного подключения к системе отопления.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Амурского УФАС России установила следующее.

Пункт 1 статьи 72 Бюджетного кодекса Российской Федерации устанавливает, что 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.

Пунктом 1 статьи 527 Гражданского кодекса Российской Федерации установлено, что 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.

В соответствии с частью 1 статьи 4 Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее – Федеральный закон о размещении заказов) государственными заказчиками, муниципальными

заказчиками выступают соответственно государственные органы (в том числе органы государственной власти), органы управления государственными внебюджетными фондами, органы местного самоуправления, казенные учреждения и иные получатели средств федерального бюджета, бюджетов субъектов Российской Федерации или местных бюджетов при размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг за счет бюджетных средств и внебюджетных источников финансирования. Иными заказчиками выступают бюджетные учреждения при размещении ими заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг независимо от источников финансового обеспечения их исполнения.

Согласно статье 5 Федерального закона о размещении заказов под размещением заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для нужд заказчиков понимаются осуществляемые в порядке, предусмотренном настоящим Федеральным 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 (далее также - контракты), а в случае, предусмотренном пунктом 14 части 2 статьи 55 настоящего Федерального закона, в целях заключения с ними также иных гражданско-правовых договоров в любой форме.

Под государственным (муниципальным) контрактом понимается договор, заключенный заказчиком от имени Российской Федерации, субъекта Российской Федерации или муниципального образования в целях обеспечения государственных или муниципальных нужд, который заключается в порядке, предусмотренном Гражданским Кодексом РФ и иными федеральными законами с учетом положений Федерального закона о размещении заказов.

Во всех случаях размещение заказа осуществляется путем проведения торгов, за исключением случаев, предусмотренных федеральным законодательством.

В соответствии с частью 1 статьи 10 Федерального 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 товарных биржах).

При этом, пункт 14 части 2 статьи 55 Федерального закона о размещении заказов допускает размещение заказа у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) в случае, если осуществляются поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд на сумму, не превышающую установленного Банком России предельного размера расчетов наличными деньгами в России между юридическими лицами по одной сделке - 100 тыс. рублей.

23.12.2011 между КВОМС Мазановского района и ООО «Техэксплуатация» был заключен муниципальный контракт №11 на выполнение работ по монтажу и наладке автоматизированных тепловых пунктов с узлами учета тепловой энергии, водомерными узлами и диспетчеризацией на объектах КВОМС Мазановского района. Цена муниципального контракта составила 3 559 620 (три миллиона

пятьсот пятьдесят девять тысяч шестьсот двадцать) рублей.

Вместе с тем, оснований для заключения муниципального контракта вследствие непреодолимой силы не было, в связи с чем, данный контракт следовало заключить по результатам торгов в виде открытого аукциона в электронной форме в соответствии с частями 4 и 4.1 статьи 10 Федерального закона о размещении заказов.

В соответствии с пунктом 1.8 Положения о формировании, размещении и исполнении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для муниципальных нужд и нужд бюджетных учреждений Мазановского района, утвержденного постановлением администрации Мазановского района от 18.02.2011 № 130, размещение муниципального заказа может осуществляться: путем проведения торгов в форме конкурса или аукциона (в том числе и без проведения торгов (запрос котировок, у единственного поставщика, на товарных биржах).

Согласно пункту 4.1 данного Положения, закупка товаров, работ и услуг осуществляется в порядке, установленном ГК РФ, Федерального закона о размещении заказов и настоящим Положением.

На основании пункта 2.6 Административного регламента по исполнению муниципальной функции по размещению муниципального заказа на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для муниципальных нужд Мазановского района при проведении торгов в форме открытого конкурса, аукциона, в том числе в электронной форме, запроса котировок, утвержденного постановлением администрации Мазановского района от 18.10.2011 № 816 (далее - Административный регламент), для размещения заказа муниципальные и иные заказчики (органы местного самоуправления, казенные учреждения, иные получатели бюджетных средств) представляют в уполномоченный орган (администрация района) заявку на закупку, которая подписывается руководителем организации.

В соответствии с пунктом 3.1.2.3 Административного регламента, решение о размещении заказа принимается после получения положительного заключения на проект муниципального контракта и соответствие заявки на закупку содержанию, форме и требованиям, предусмотренным нормативно правовыми актами.

КВОМС Мазановского района в соответствии с Положением КВОМС, утвержденным постановлением администрации Мазановского района от 14.04.2011 № 276, является самостоятельным юридическим лицом, входящим в структуру администрации Мазановского района, следовательно, в соответствии со статьей 4 Федерального закона о размещении заказов выступает, как муниципальный заказчик и обязан был в соответствии с требованиями статьи 10 указанного Закона разместить заказ на выполнение работ.

На основании пункта 1.12 Положения КВОМС Мазановского района, в своей деятельности Комитет руководствуется Конституцией РФ, федеральными законами, указами Президента РФ, постановлениями и распоряжениями Правительства РФ, законами Амурской области, уставом Мазановского района, решениями районного Совета народных депутатов, постановлениями и распоряжениями администрации района, а также настоящим Положением.

В соответствии с пунктом 5.1.1. Положения КВОМС Мазановского района, Комитет от своего имени имеет право заключать договоры с юридическими и физическими лицами, не противоречащие законодательству РФ.

Согласно пунктам 7.1 и 7.2 Положения КВОМС Мазановского района, деятельностью Комитета руководит Председатель, который в пределах прав, предоставленных настоящим Положением, распоряжается имуществом Комитета, заключает договоры.

Пункт 4 статьи 4 Закона о защите конкуренции установлено, что конкуренция - 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.

В соответствии с пунктом 18 статьи 4 Закона о защите конкуренции соглашение - договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме.

Статья 16 Закона о защите конкуренции запрещает соглашения между органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями 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.

Действия органа местного самоуправления (КВОМС Мазановского района) и хозяйствующего субъекта ООО «Техэксплуатация» по заключению 23.12.2011 муниципального контракта № 11 на выполнение работ по монтажу и наладке автоматизированных тепловых пунктов с узлами учета тепловой энергии, водомерными узлами и диспетчеризацией на объектах КВОМС Мазановского района без проведения установленных Федеральным законом о размещении заказов процедур являются соглашением и направлены на устранение конкуренции на рынке выполнения работ по монтажу и наладке тепловых автоматизированных тепловых пунктов, узлов учета тепловой энергии для нужд Мазановского района.

Статьей 34 Конституции Российской Федерации каждому гарантируется право на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной, не запрещенной законом, экономической деятельности. Исходя из положений статьи 55 Конституции Российской Федерации, данное право может быть ограничено только федеральным законом в конституционно значимых целях.

Действующее законодательство не содержит ограничений прав на осуществление деятельности по выполнению работ по монтажу и наладке тепловых автоматизированных тепловых пунктов, узлов учета тепловой энергии, следовательно, товарный рынок данных услуг признается равнодоступным для любых его участников.

Исходя из данных, размещенных на официальном сайте Российской Федерации

для размещения информации о торгах (zakupki.gov.ru) товарный рынок услуг по монтажу и наладке тепловых автоматизированных тепловых пунктов, узлов учета тепловой энергии является конкурентным. Так на территории Амурской области такие услуги помимо ООО «Техэксплуатация» оказывает и ООО «ЭнергоЭффект», а также иные хозяйствующие субъекты.

В силу статьи 16 Закона о защите конкуренции квалифицирующее значение имеют не только действительные, но и возможные негативные последствия для конкуренции (соперничества хозяйствующих субъектов на определенном товарном рынке).

В результате не проведения торгов КВОМС Мазановского района созданы преимущества для конкретного хозяйствующего субъекта – ООО «Техэксплуатация», что могло и может привести к ущемлению интересов других субъектов предпринимательской деятельности, ограничив им доступ на соответствующий товарный рынок по выполнению работ по монтажу и наладке тепловых автоматизированных тепловых пунктов, узлов учета тепловой энергии.

Таким образом, заключение муниципального контракта № 11 на выполнение работ по монтажу и наладке автоматизированных тепловых пунктов с узлами учета тепловой энергии, водомерными узлами и диспетчеризацией на объектах КВОМС Мазановского района без проведения установленных Федеральным законом о размещении заказов процедур между КВОМС Мазановского района и ООО «Техэксплуатация» ограничивает конкуренцию и нарушает права хозяйствующих субъектов, которые могли бы принять участие в аукционе.

На основании вышеизложенного, Комиссия пришла к выводам о наличии нарушения в действиях КВОМС Мазановского района и ООО «Техэксплуатация», выраженного в заключении муниципального контракта № 11 на выполнение работ по монтажу и наладке автоматизированных тепловых пунктов с узлами учета тепловой энергии, водомерными узлами и диспетчеризацией на объектах КВОМС Мазановского района без проведения установленных Федеральным законом о размещении заказов процедур без проведения торгов, без обеспечения возможности равного доступа всех участников определенного товарного рынка, статьи 16 Закона о защите конкуренции.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Амурского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать Комитет по взаимодействию с органами местного самоуправления по вопросам культуры, спорта и молодежной политики администрации Мазановского района и Общество с ограниченной ответственностью «Техэксплуатация», заключившими муниципальный контракт № 11 от 23.12.2011 на выполнение работ по монтажу и наладке автоматизированных тепловых пунктов с узлами учета тепловой энергии, водомерными узлами и диспетчеризацией на объектах Комитета по взаимодействию с органами местного самоуправления по вопросам культуры, спорта и молодежной политики администрации Мазановского района без проведения конкурсных процедур, нарушившими статью 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»

2. Выдать Комитету по взаимодействию с органами местного самоуправления по вопросам культуры, спорта и молодежной политики администрации Мазановского района предписание о недопущении действий, которые могут являться препятствием для возникновения конкуренции и могут привести к ограничению, устранению конкуренции и нарушению антимонопольного законодательства.

Решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трёх месяцев со дня его принятия.

Председатель комиссии

<...>

Члены комиссии

<...>