ОПРЕДЕЛЕНИЕ № ___

об отложении рассмотрения дела № 049/01/17-2/2020 о нарушении антимонопольного законодательства

«30» июня 2020 г. г. Магадан

Комиссия Магаданского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в присутствии представителей ответчиков:

- Министерства строительства, жилищно-коммунального хозяйства и энергетики Магаданской области;

-ООО «Магнум»;

-лица, располагающего сведениями об обстоятельствах рассматриваемого дела, без участия иных лиц, участвующих в деле (о времени и месте рассмотрения дела уведомлены надлежащим образом),

рассмотрев дело № 049/01/17-2/2020 по признакам нарушения Министерством строительства, жилищно-коммунального хозяйства и энергетики Магаданской области (ИНН 4909062523, юридический адрес: ул. Набережная реки Магаданки, 15, г. Магадан, 685000) и обществом с ограниченной ответственностью «Магнум» (ИНН 7708210008, юридический адрес: ул. Мясищева, д. 1, помещение 608, г. Жуковский, Московская область, 140180) пункта 4 статьи 16, части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в фактическом исполнении части работ по государственному контракту, заключенному по итогам проведения электронного аукциона на выполнение работ по строительству объекта «Универсальный спортивно-оздоровительный комплекс «Президентский» в городе Магадане» (реестровый номер извещения 0347200001019000035), а именно работ по выполнению инженерных изысканий и разработке проектно-сметной документации до даты заключения государственного контракта, а также по факту допуска и последующего признания победителем торгов юридического лица – ООО «Магнум», которое не соответствовало требованиям аукционной документации в части отсутствия у данного лица, как члена СРО, права выполнять инженерные изыскания и осуществлять подготовку проектной документации, поскольку уровень ответственности данного участника на момент рассмотрения заявок не позволял ему заключать договоры, стоимость которых превышает 25 млн. руб., что привело (или могло привести) к недопущению, ограничению, устранению конкуренции на соответствующем товарном рынке,

УСТАНОВИЛА:

Определением № 149 от 04.06.2020 рассмотрение дела № 049/01/17-2/2020 о нарушении антимонопольного законодательства было отложено и назначено к рассмотрению на 30 июня 2020 года в 14 часов 30 минут.

Указанным определением у лиц, участвующих в деле, а также лиц, располагающих сведениями об обстоятельствах дела, были запрошены пояснения и документы, имеющие значение для правильного и всестороннего рассмотрения дела.

22.06.2020 года в адрес Управления поступили письменные пояснения ООО «Магнум» (вх. № 01/2495), в соответствии с которыми в связи с подписанием соглашения о расторжении договора № MAG01-08/18 от 30.08.2020 года ООО «Магнум» оставил за собой исключительные и авторские права на результат работ и разработанную документацию. В связи со сложной экономической обстановкой в результате пандемии COVID – 19 и убытками, понесенными ООО «Магнум», Общество не выполнило в полном объеме обязательства по возврату аванса согласно условиям соглашения о расторжении договора № MAG01 -08/18 от30.08.2018г.

Возврат согласно платежному поручению № 3332 от 15.05.2020г. произведен в размере 5 000 000 рублей.

По вопросу использования результата работ по договору от 30.08.2018 ООО «Магнум» пояснило, что реализовать полученный результат работ со стороны ООО «Магнум» не планируется, так как результат работ не имеет коммерческого интереса в виду того, что изменились исходные данные (площадь земельного участка, общая концепция здания, внутренняя планировка помещений). Кроме того, в связи с требованиями законодательства РФ невозможно в рамках реализации государственного контракта № 0347200001019000035 № от 03.07.2019г. провести экспертизу в МОГАУ «Управление государственной экспертизы», экспертиза проводится в ФАУ «Главгосэкспертиза России» г. Москва.

Как пояснило ООО «Магнум» фактической приемки работ не было, подписанный акт был необходим лишь для комплекта документов, направляемых в целях получения положительного заключения экспертизы. Стороны не подписали итоговый акт приемки работ по выполнению инженерных изысканий и разработке проектной документации. Подписывались только промежуточные акты для последующей передачи ООО «Магнум» документации в орган, осуществляющий экспертизу проектной документации - МОГАУ «Управление государственной экспертизы».

25.06.2020 года в адрес Управления поступили письменные пояснения НКО «Фонд социального партнерства Магаданской области» (вх. № 01/2571), согласно которым обязательства по возврату средств подрядчиком (ООО «Магнум») по договору от 30.08.2020 года, по состоянию на 23.06.2020, выполнены не в полном объеме. На счет Фонда поступило 5 000 000 руб.

29.06.2020 в Магаданское УФАС России поступили письменные пояснения Министерства строительства, жилищно-коммунального хозяйства и энергетики Магаданской области (вх. № 01/2625). В соответствии с представленными пояснениями Министерству в 2019 году были предусмотрены лимиты бюджетных обязательств на выплату аванса по рассматриваемому государственному контракту в размере 600 000,0 тыс. руб.

В дальнейшем лимиты были уменьшены до 300 000,0 тыс. руб., в связи с чем, Застройщику была перечислены в 2019 году только часть предусмотренного контрактом аванса:

- платежное поручение от 23.07.2019 № 231410 на сумму 13 000 000,0 тыс. руб.;
- платежное поручение от 23.07.2019 № 231408 на сумму 37 000 000,0 тыс. руб.;
- платежное поручение от 23.07.2019 № 231409 на сумму 50 000 000,0 тыс. руб.;
- платежное поручение от 23.07.2019 № 231411 на сумму 50 000 000,0 тыс. руб.;
- платежное поручение от 23.07.2019 № 231412 на сумму 50 000 000,0 тыс. руб.;
- платежное поручение от 13.12.2019 г. № 666489 на сумму 100 000,0 тыс. руб.

В 2020 году была выплачена оставшаяся часть аванса в сумме 286 498 470,0 руб. (платежное поручение от 04.02.2020 г. № 803415).

Всего в 2019-2020 гг. Застройщику были произведены авансовые платежи в общей сумме 586 498 470,00 рублей.

Государственный контракт не содержит положений, согласно которым начало работ по контракту или их отдельных этапов зависит от выплаты аванса в полном объеме. В соответствии с техническим заданием на выполнение проектно - изыскательских работ по объекту: Спортивно-оздоровительный комплекс «Президентский» в г. Магадане» (Приложение № 4 к договору от 30.08.2018 № MAG01-08/18) окончание работ по разработке проектной документации и проведению инженерных изысканий - апрель 2019 г. (п. 8 технического задания).

Закупка «Выполнение работ по строительству объекта «Универсальный спортивно-оздоровительный комплекс «Президентский» в городе Магадане» на сумму 3 449 991 000,0 руб. была внесена в план-график Министерства 30 апреля 2019 г.

По состоянию на 30 апреля 2019 г. срок выполнения обязательств со стороны ООО «Магнум» по договору от 30.08.2018 № MAG01-08/18 истек.

30.06.2020 в адрес Управления от Департамента САТЭК мэрии города Магадана поступили письменные пояснения (вх. № 01/2656).

В соответствии с представленной информацией 15.04.2019 в Департамент поступило заявление (вх. № 1-3058) Министерства строительства, жилищно-коммунального хозяйства и энергетики Магаданской области (далее - министерство) об утверждении схемы расположения земельного участка с целью его использования для строительства универсального спортивно-оздоровительного комплекса «Президентский». На основании данного заявления мэрией города Магадана принято постановление от 24.04.2019 № 1145 «Об утверждении схемы расположения земельного участка на кадастровом плане территории в городе Магадане в районе Колымского шоссе». По результатам проведенных кадастровых работ образован земельный участок с кадастровым номером **49:09:030414:1392** площадью 18 787 кв. м.

15.04.2019 в Департамент поступило заявление (вх. № 1-3060) Министерства об утверждении схемы расположения земельного участка путем объединения земельных участков с кадастровыми номерами 49:09:030414:745, 49:09:030414:1156 и 49:09:030414:1158 с целью его использования для строительства универсального спортивно - оздоровительного комплекса «Президентский». На основании данного заявления мэрией города Магадана принято постановление от 24.04.2019 № 1146 «Об утверждении схемы расположения земельного участка на кадастровом плане

территории в городе Магадане в районе Колымского шоссе». По результатам проведенных кадастровых работ образован земельный участок с кадастровым номером **49:09:030414:1395** площадью 12 664 кв. м.

18.04.2019 в Департамент поступило заявление (вх. № 1-3228) Министерства об утверждении схемы расположения земельного участка путем раздела земельного участка с кадастровым номером 49:09:030414:818 с целью его использования для строительства универсального спортивно - оздоровительного комплекса «Президентский». На основании данного заявления мэрией города Магадана принято постановление от 24.04.2019 № 1143 «Об утверждении схемы расположения земельного участка на кадастровом плане территории в городе Магадане в районе Колымского шоссе». По результатам проведенных кадастровых работ образован земельный участок с кадастровым номером **49:09:030414:1393** площадью 4 212 кв. м.

18.04.2019 в Департамент поступило заявление (вх. № 1-3230) Министерства об утверждении схемы расположения земельного участка путем объединения земельных участков с кадастровыми номерами 49:09:030414:819 и 49:09:030414:820 с целью его использования для строительства универсального спортивно-оздоровительного комплекса «Президентский». На основании данного заявления мэрией города Магадана принято постановление от 24.04.2019 № 1144 «Об утверждении схемы расположения земельного участка на кадастровом плане территории в городе Магадане в районе Колымского шоссе». По результатам проведенных кадастровых работ образован земельный участок с кадастровым номером **49:09:030414:1391** площадью 8 128 кв. м.

18.07.2019 в Департамент поступили заявления ООО «Магнум» (вх. №№ 1-6703, 1-6704, 1-6705, 1-6706) о предоставлении земельных участков с кадастровыми номерами **49:09:030414:1391, 49:09:030414:1392,**

49:09:030414:1393 и 49:09:030414:1395 в безвозмездное пользование по пп. 5 п. 2 ст. 39.10 Земельного кодекса РФ. Цель использования земельных участков - строительство универсального спортивно-оздоровительного комплекса «Президентский». По результатам рассмотрения данных заявлений между департаментом и ООО «Магнум» 07.08.2019 заключены договоры безвозмездного пользования земельными участками №№ 24, 25, 26, 27 на срок до 20.12.2022.

30.01.2020 в Департамент поступило заявление ООО «Магнум» (вх. № 1-686) о предварительном согласовании предоставления земельного участка в безвозмездное пользование с целью его использования - для строительства универсального спортивно-оздоровительного комплекса «Президентский». Постановлением мэрии города Магадана от 07.02.2020 № 254 «О предварительном согласовании предоставления земельного участка в городе Магадане в районе Колымского шоссе» утверждена схема расположения земельного участка на кадастровом плане территории площадью 43820 кв. м, образованного путем объединения земельных участков с кадастровыми номерами **49:09:030414:1391, 49:09:030414:1392, 49:09:030414:1393 и 49:09:030414:1395.** Проведенными кадастровыми работами образован земельный участок с кадастровым номером **49:09:030414:1399** площадью 43 820 кв. м.

Данный земельный участок Департаментом 02.03.2020 предоставлен ООО

«Магнум» в безвозмездное пользование (договор № 3), по основанию, предусмотренному пп. 5 п. 2 ст. 39.10 Земельного кодекса РФ, с целью использования для строительства объекта «Универсальный спортивно - оздоровительный комплекс «Президентский» в городе Магадане».

На заседании Комиссии представители сторон поддержали позицию, изложенную в ранее представленных письменных пояснениях.

Представители Министерства сообщили, что доказательства направления в организацию, проводившую ценовый аудит, документов, подготовленных в рамках исполнения договора № MAG01- 08/18 от 30.08.2018 на выполнение проектно-изыскательских работ, для обоснования начальной максимальной цены контракта, а также документов, подтверждающих получение Министерством результатов работ по договору № MAG01-08/18 от 30.08.2018 для последующего их перенаправления в целях обоснования НМЦК в настоящее время не представляется возможным направить в адрес антимонопольного органа.

На вопрос Комиссии относительно причин не расторжения договора от 30.08.2018 года, учитывая, что уже был заключен государственный контракт от 03.07.2018, в который были включены работы аналогичные работам по договору от 30.08.2018 года, представитель Министерства пояснил, что данная ситуация обусловлена несогласованностью действий органов власти.

Кроме того, на вопрос Комиссии по поводу установления в аукционной документации коротких сроков выполнения инженерных изысканий и работ по подготовке проектной документации, а также прохождения государственной экспертизы (3 месяца), принимая во внимание, что работы по договору от 30.08.2018 выполнялись фактически 11 месяцев, представитель Министерства пояснил, что теоритически возможно выполнить работы в указанный срок. Процедура закупки стартовала в марте, однако, в ФАС России поступила жалоба и сроки ее проведения и заключения контракта были сдвинуты.

На вопрос Комиссии, адресованный Департаменту, кто именно формировал техническое задание к договору от 30.08.2018 года, представитель ответить затруднился. Также представитель Департамента затруднился ответить на вопрос по поводу внесения изменений в техническое задание при разработке проектной документации (договор от 30.08.2018), в части замены бассейна с морской водой на бассейн с пресной водой (письмо НКО «Фонд социального партнерства» от 25.07.2019 № 68), в то время кода уже был заключен государственный контракт. Представитель Департамента пояснила, что сведениями о заключении государственного контракта Департамент не располагал, в связи с чем, продолжалось исполнение договора от 30.08.2018 года.

Представитель ООО «Магнум» поддержала ранее представленные в Управление пояснения. Также сообщила, что в рамках реализации государственного контракта № 0347200001019000035 № от 03.07.2019г. провести экспертизу в МОГАУ «Управление государственной экспертизы» не представляется возможным в связи с изменением законодательства, экспертиза проводится в ФАУ «Главгосэкспертиза России» г. Москва.

На вопрос Комиссии относительно того, когда ООО «Магнум» стало известно, что результаты работ по договору от 30.08.2018 не смогут быть применены к государственному контракту, представитель пояснила, что окончательно стало понятно, когда внесли изменения в Градостроительный кодекс РФ, а также когда ООО «Магнум» подготовило Концепт-проект и ему стало известно, что участки будут другими, и здание, которое предполагалось к строительству, будет выглядеть иным образом, ориентировочно декабрь 2019 года.

От ООО «Экспертиза – С» запрошенная определением № 149 от 04.06.2020, информация в адрес Управления не поступила.

В ходе проведения заседания, выслушав пояснения сторон, для всестороннего, полного и объективного рассмотрения дела выявилась необходимость в запросе дополнительной информации.

В соответствии с частью 1, пунктом 4 части 3, пунктом 7 части 4 статьи 45, пунктом 1, 2 части 1, частью 5 статьи 47 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» Комиссия

ОПРЕДЕЛИЛА:

1. Продлить срок рассмотрения дела 049/01/17-2/2020 до 09.10.2020.
2. Отложить рассмотрение дела № 049/01/17-2/2020.
3. Назначить рассмотрение дела № 049/01/17-2/2020 на **«04» августа 2020 года на 14 часов 30 мин.** по адресу: г. Магадан, пр-кт Ленина, д. 28 Б, каб. 101.
4. Сторонам, участвующим в рассмотрении дела, а также лицам, располагающим сведениями об обстоятельствах настоящего дела, представить в адрес Магаданского УФАС России **в срок до «30» июля 2020 г.** следующие документы и информацию:

1) ООО «Магнум»:

-копию заявления и комплект документов о проведении государственной экспертизы проектной документации и результатов инженерных изысканий по рассматриваемому государственному контракту, направленные в адрес в ФАУ «Главгосэкспертиза России»;

-информацию и сведения о существенных различиях проектной документации по договору от 30.08.2018 и проектной документации в рамках государственного контракта от 03.07.2019 с указанием конкретных положений и пунктов документаций;

-иные документы и пояснения, имеющие значение для правильного и всестороннего рассмотрения дела.

2) Министерству жилищно-коммунального хозяйства и энергетики Магаданской области:

-доказательства направления в организацию, проводившую ценовый аудит, документов, подготовленных в рамках исполнения договора № MAG01- 08/18 от 30.08.2018 на выполнение проектно-изыскательских работ, для обоснования начальной максимальной цены контракта;

- документы, подтверждающие получение Министерством результатов работ по договору № MAG01-08/18 от 30.08.2018 для последующего их перенаправления в целях обоснования НМЦК;
- письменные пояснения по факту установления в аукционной документации коротких сроков выполнения инженерных изысканий и работ по подготовке проектной документации, а также прохождения государственной экспертизы (3 месяца), принимая во внимание, что по договору от 30.08.2020 работы выполнялись фактически 11 месяцев;
- письменные пояснения по вопросу заключения договора № 11/2019 от 13.03.2019 на проведение негосударственной экспертизы, учитывая, что договор от 30.08.2018 является действующим и находится в стадии исполнения;

-иные документы и пояснения, имеющие значение для правильного и всестороннего рассмотрения дела.

3) Департаменту физической культуры и спорта Магаданской области (далее – Департамент):

-информацию, документы, переписку подтверждающие наделение Департамента полномочиями выступать стороной по договору от 30.08.2018 года и полномочиями по заключению данного договора (приказы, распоряжения, соглашения, протоколы совещаний, а также иную переписку и документы);

- сведения о том, кто формировал техническое задание по договору от 30.08.2018;

-основания внесения изменений в техническое задание при разработке проектной документации (договор от 30.08.2018), в части замены бассейна с морской водой на бассейн с пресной водой (письмо НКО «Фонд социального партнерства» от 25.07.2019 № 68), в то время кода уже был заключен государственный контракт;

- информацию по вопросу продолжения исполнения договора от 30.08.2018, в то время когда уже был заключен государственный контракт от 03.07.2019;

- иные документы и пояснения, имеющие значение для правильного и всестороннего рассмотрения дела.

5) ООО «ЭКСПЕРТИЗА – С»:

-основания проведения технологического и ценового аудита для обоснования начальной (максимальной) цены на строительство объекта «Универсальный спортивно-оздоровительный комплекс «Президентский» в городе Магадане»;

-применялись ли при обосновании НМЦК государственного контракта на выполнение работ по строительству объекта «Универсальный спортивно-оздоровительный комплекс «Президентский» в городе Магадане» результаты работ по договору№ MAG01-08/18 от 30.08.2018 на выполнение проектно-изыскательских работ, направленные Министерством строительства, жилищно-

коммунального хозяйства и энергетики Магаданской области (при положительном ответе приложить доказательства получения от Министерства данной информации);

-иные документы и пояснения, имеющие значение для правильного и всестороннего рассмотрения дела;

6) НКО «Фонд социального партнерства Магаданской области»:

-основания внесения изменений в техническое задание при разработке проектной документации (договор от 30.08.2018), в части замены бассейна с морской водой на бассейн с пресной водой (письмо НКО «Фонд социального партнерства» от 25.07.2019 № 68), в то время кода уже был заключен государственный контракт.

В связи с угрозой распространения новой коронавирусной инфекции (2019-nCoV) рекомендуем направлять документы посредством электронной почты (to49@fas.gov.ru) либо по факсу 8(4132)627774 с последующей досылкой почтовым отправлением.

Напоминаем, что непредставление информации, необходимой для осуществления антимонопольным органом его законной деятельности, влечет привлечение к административной ответственности в соответствии с Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях.