

**ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА**

УПРАВЛЕНИЕ

**Федеральной антимонопольной
службы**

по Забайкальскому краю

ул. Лермонтова, 14, г. Чита,

Забайкальский край, а/я 803, 672000

тел. (3022) 35-18-41, факс (3022) 32-12-31

e-mail: to75@fas.gov.ru

_____2016 № 04-22- _____

На № _____ от _____

РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть объявлена 13.04.2016

Полный текст решения изготовлен 13.04.2016
Чита

г.

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

Председатель Комиссии: <...>, руководитель Забайкальского УФАС России;

Члены Комиссии:

<...>заместитель руководителя управления;

<...>главный специалист – эксперт отдела контроля закупок;

рассмотрев **дело № 3** в отношении Администрации муниципального района «Моготуйский район» и ООО «<...>» по признакам нарушения

части 4 статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в заключении соглашения между муниципальным заказчиком и хозяйствующим субъектом о строительстве детского сада в с.<...> за счет средств хозяйствующего субъекта с условием последующего выкупа готового объекта, что приводит или может привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, в том числе ограничению доступа на товарный рынок хозяйствующих субъектов,

УСТАНОВИЛА:

При рассмотрении дела 13.04.2016 на заседании комиссии ответчики и заявитель не присутствовали, о времени и месте рассмотрения уведомлены надлежащим образом.

По результатам рассмотрения материалов внеплановой камеральной проверки, проведенной специалистами Забайкальского УФАС России (Акт проверки от 01.06.2015 №43), в отношении Управления муниципального хозяйства Администрации МР «<...> район», где уполномоченным органом является Администрация МР «<...> район» при проведении аукциона в электронной форме на право заключения муниципального контракта на приобретение нежилого здания для размещения детского сада проектной мощностью на 75 мест в с.<...> <...> района Забайкальского края (реестровые №0391300068714000007), выявлены признаки нарушения антимонопольного законодательства.

Основанием проведения проверки послужила информация, поступившая от Прокуратуры <...> района (письмо исх. от <...>).

Из письма Администрации МР «<...> район» (исх. от 26.03.2014 №1-274) на имя первого заместителя председателя Правительства Забайкальского края <...> А.И. следует, что Администрацией в рамках реализации мероприятий по модернизации региональной системы дошкольного образования в 2014-2015 годах была направлена заявка на строительство двух детских садов, в том числе в с. <...>.

Указанные объекты были одобрены и включены в план реализации мероприятий на 2015 год за счет средств финансирования из федерального бюджета.

В целях ускорения работ по реализации Указа Президента РФ и обеспечения досрочного исполнения принятых обязательств Администрация МР «<...> район» вносит предложение о строительстве детских садов в с.Хила и <...> <...> района за счет средств частных застройщиков с условием последующего выкупа объектов в 2015 году.

18.06.2014 проведено совещание по вопросам реализации программы «Модернизация дошкольного образования на 2014-2015 годы», повесткой дня которого в том числе было строительство дошкольных образовательных учреждений в МР «<...> район».

В письме Администрации МР «<...> район» в адрес Министра образования, науки и молодежной политики Забайкальского края (исх. от 20.06.2014 №1-597) указано, что Администрацией района проведено предварительное согласование с застройщиком по объекту детский сад в с.<...> - строительная организация ООО «<...>».

Согласно поручению Губернатора Забайкальского края от 18.02.2015 №<...> в срок до 01 апреля 2015 (до 01.06.2015) необходимо обеспечить приобретение в муниципальную собственность завершенных объектов строительства «Детский сад в с.Зуткулей Дульдургинского района» и «Детский сад в с.<...> <...> района».

26.05.2014 Администрацией муниципального района «<...> район» выдано ООО «<...>» Разрешение на строительство от №RU 92515309-30/14, в соответствии с которым разрешает строительство здания детского сада площадью 1793,86 кв.м., расположенного по адресу: Забайкальский край, <...> район, с.<...>, ул.<...>, 25, до 26.05.2016.

30.10.2014 Администрацией муниципального района «<...> район» принято Постановление №718 «Об утверждении градостроительного плана», в соответствии с которым утвержден градостроительный план земельного участка под строительство детского сада общей площадью 0,485 га, расположенного по адресу Забайкальский край, <...> район, с.<...>, ул. <...>, 25.

30.10.2014 ООО «<...>» выдано Разрешение №RU 92515309-38\14 на ввод объекта в эксплуатацию – Детский сад на 75 мест, расположенного по адресу Забайкальский край, <...> район, с.<...>, ул.<...>, 25.

21.11.2014 Администрацией муниципального района «<...> район» принято Постановление №741, в соответствии с которым принято решение о предоставлении ООО «<...>» земельного участка с кадастровым номером 80:02:040101:720 сроком на 3 года, общей площадью 5080 кв.м. с видом разрешенного использования – для размещения объекта образования (детский сад), расположенного по адресу Забайкальский край, <...> район, с.<...>, ул.<...>, д.25.

21.11.2014 Администрацией муниципального района «<...> район» заключен Договор аренды земельного участка №16 от 21.11.2014, государственная собственность на который не ограничена, с ООО «<...>» в соответствии с которым ООО передан в аренду земельный участок в аренду сроком на 3 года с кадастровым номером 80:02:040101:720 площадью 5080 кв.м. с видом разрешенного использования – для размещения объекта образования

(детский сад), расположенного по адресу Забайкальский край, <...> район, с.<...>, ул.<...>, д.25.

08.12.2014 Управлением Федеральной службы государственной регистрации, кадастра и картографии по Забайкальскому краю ООО «<...>» выдано Свидетельство о государственной регистрации права № 7<...> 657977 на нежилое здание, площадью 1 793,8 кв.м., 3 этажа, подземный этаж, расположенное по адресу Забайкальский край, <...> район, с.<...>, ул.<...>, 25 (кадастровый номер <...> :02:040101:722).

20.02.2015 ООО «<...>» в адрес Администрации муниципального района «<...> район» направлено Заявление, в соответствии с которым ООО просит расторгнуть Договор аренды земельного участка от 21.11.2014 №<...>.

В соответствии со Справкой Администрации сельского поселения «<...>» от 13.05.2015 №333, на территории сельского поселения «<...>» муниципального района «<...> район» нежилых зданий, соответствующих установленным требованиям аукционной документации для приобретения под детский сад на 75 мест не имеется, кроме объекта, расположенного по адресу – ул.<...>, 25.

07.03.2014 Администрацией муниципального района «<...> район» принято Постановление №137 «Об уполномоченном органе на определение поставщиков (подрядчиков, исполнителей) для обеспечения нужд муниципального района «<...> район», в соответствии с которым: определен уполномоченный орган на определение поставщиков (подрядчиков, исполнителей) для обеспечения нужд муниципального района «<...> район» - отдел по правовому обеспечению и охране труда Администрации муниципального района «<...> район»; утверждено Положение о порядке взаимодействия уполномоченного органа и заказчиков при определении поставщиков (подрядчиков, исполнителей) для обеспечения нужд муниципального района «<...> район» (далее – Положение).

В соответствии с пунктом 2.1 Положения Уполномоченный орган в соответствии с Законом о контрактной системе и иными нормативными правовыми актами в сфере закупок осуществляет подготовку и проведение процедуры определения поставщика (подрядчика, исполнителя). Заказчик согласно пункту 3.1 Положения направляет в уполномоченный орган заявку и приложения к ней на проведение процедуры определения поставщика (подрядчика, исполнителя), а в соответствии с пунктом 3.7 Положения описывает закупки в соответствии с требованиями статьи 33 Закона о контрактной системе. При этом статьей 33 Закона о контрактной системе установлены правила описания объекта закупки.

Распоряжением Администрации муниципального района «<...> район» от 06.11.2014 №168-р «О возложении функций заказчика» функции основного

заказчика для организации работы по приобретению готового объекта под детский сад на 75 мест в с.<...> возложены на Управление муниципального хозяйства Администрации муниципального района «<...> район».

В соответствии с Документацией о проведении аукциона в электронной форме на право заключения муниципального контракта на приобретение нежилого здания для размещения детского сада проектной мощностью на 75 мест в с.<...> <...> района Забайкальского края (далее – Аукционная документация) заказчиком является Управление муниципального хозяйства Администрации муниципального района «<...> район», а Уполномоченным органом для осуществления функций по определению поставщиков (подрядчиков, исполнителей) – Администрация муниципального района «<...> район».

Аукционная документация утверждена заказчиком - заместителем руководителя по развитию инфраструктуры – начальником управления муниципальным хозяйством Администрации муниципального района «<...> район», согласована с уполномоченным органом – начальником по правовому обеспечению и охране труда Администрации муниципального района «<...> район» и начальником управления по финансам и местным налогам Администрации муниципального района «<...> район».

11 ноября 2014 года уполномоченным органом для нужд заказчика размещено извещение на проведение аукциона в электронной форме на приобретение нежилого здания для размещения детского сада проектной мощностью на 75 мест в с.<...> <...> района Забайкальского края (реестровый №0391300068714000007).

Начальная (максимальная) цена контракта – 60 000 000,00 рублей.

Согласно пункту 8 Аукционной документации начальная (максимальная) цена контракта определена на основании отчета №249/14 «об определении рыночной стоимости нежилого здания (детский сад на 75 мест), расположенного по адресу: Забайкальский край, <...> район, с.<...>, ул.<...>, д.25» исполнитель ИП <...> Б.Д., указанного в Приложении №2 аукционной документации.

Пунктом 4 Аукционной документации установлен объект закупки – приобретение нежилого здания для размещения детского сада проектной мощностью на 75 мест в с.<...> <...> района Забайкальского края.

Пунктом 4.1 Аукционной документации установлено, что здание детского сада должно быть размещено на жилой территории с.<...> <...> района, этажность не должна превышать 2 этажей (без учета цокольного этажа, ввод в эксплуатацию – не ранее 2010 года. Здание должно располагаться на земельном участке, находящемся в собственности либо ином праве, категория земель – земли населенных пунктов. Общая площадь земельного

участка должна быть не менее 4 800 кв.м.

Нежилое здание должно принадлежать участнику закупки на праве собственности.

В соответствии с Протоколом-1 рассмотрения единственной заявки на участие в электронном аукционе (номер извещения 0391300068714000007) от 28.11.2014 поступила 1 заявка (ООО «<...>»), которая признана соответствующей требованиям аукционной документации. Аукцион признан несостоявшимся.

15 декабря 2014 года Управлением муниципального хозяйства администрации МР «<...> район» в порядке пункта 25 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе заключен муниципальный контракт с ООО «<...>» по начальной (максимальной) цене 60 000 000,00 рублей.

25.12.2014 Администрацией муниципального района «<...> район» и ООО «<...>» подписан Акт приема-передачи имущества к муниципальному контракту от 15.12.2014 №0391300068714000007-0140590-01, в соответствии с которым ООО «<...>» передано в собственность Администрации муниципального района «<...> район» нежилое здание общей площадью 1793,86 кв.м., расположенное по адресу Забайкальский край, <...> район, с.<...>, ул.<...>, 25.

Согласно пункту 18 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» соглашение - договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме.

Таким образом, действия Администрации муниципального района «<...> района» и ООО «<...>» до проведения электронного аукциона на приобретение нежилого здания для размещения детского сада проектной мощностью на 75 мест в с.<...> <...> района Забайкальского края и при его проведении, а также представленные

документы свидетельствуют о наличии соглашения между муниципальным заказчиком и хозяйствующим субъектом ООО «<...>» о строительстве детского сада в с.<...> за счет средств хозяйствующего субъекта с условием последующего выкупа готового объекта.

В соответствии с частью 4 статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» запрещаются соглашения между органами местного самоуправления и хозяйствующими субъектами, если такое соглашение приводит или может привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, в том числе ограничению доступа на товарный рынок хозяйствующих субъектов.

Действия Администрации муниципального района «<...> района» и ООО «<...>» изначально были направлены на строительство в с.<...> здания

детского сада в целях реализации мероприятий по модернизации региональной системы дошкольного образования в 2014-2015 годах.

Рынок строительства зданий и сооружений Забайкальского края насчитывает более 800 организаций, что говорит о его высокой конкурентности.

Заключение соглашения с конкретным хозяйствующим субъектом о строительстве здания (сооружения) ущемляет права неопределенного круга лиц участвовать в торгах на строительство детского сада.

Таким образом, в действиях Администрации муниципального района «<...> района» и ООО «<...>» до проведения электронного аукциона на приобретение нежилого здания для размещения детского сада проектной мощностью на 75 мест в с.<...> <...> района Забайкальского края и при его проведении содержатся признаки нарушения части 4 статьи 16 Закона о защите конкуренции в части заключения соглашения и осуществления согласованных действий органами местного самоуправления и хозяйствующими субъектами, если такое соглашение (согласованные действия) приводит или может привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, в том числе ограничению доступа на товарный рынок хозяйствующих субъектов, что приводит или может привести к ограничению, устранению, недопущению конкуренции.

На заседании Комиссии Забайкальского УФАС России **представителем Администрации муниципального района «<...> район»** указано на то, что каких либо соглашений или договоренностей между Администрацией и ООО «<...>» не заключалось. Единственным документом заключенным между Администрацией муниципального района и ООО «<...>» является муниципальный контракт на покупку здания детского сада в с.<...>, который был заключен на основании конкурса, проведенного в соответствии с требованиями действующего законодательства РФ. Все действия Администрации муниципального района «<...> район», как предоставление земельного участка для строительства, проверка хода строительства и другие были совершены в рамках полномочий Администрации района.

Администрацией муниципального района «<...> район» гарантий ООО «<...>» об обязательном выкупе не предоставлялось. Решение на постройку детского сада в с.<...> за счет собственных средств с последующим участием в конкурсе было принято ООО «<...>» на основании информационного письма, направленного ко всем строительным организациям.

На заседание Комиссии Забайкальского УФАС России представлено Информационное письмо Администрации муниципального района «<...> район» от 10.01.2014 №<...>, направленное в строительные организации муниципального района «<...> район» (ООО «<...>», ООО «<...>», ООО «<...>»,

ИП <...> Д.Ж., ООО «<...> межрайбаза», ИП <...> Б.М., ООО «Стройсервис») о том, что Президентом РФ утверждена программа модернизации объектов дошкольного образования, в которой принимает участие муниципальный район «<...> район», при этом планируется строительство объектов – 3 детский сада на территории района. Строительным организациям предложено обратиться в Администрацию муниципального района за информацией о программе и со своими предложениями об инвестициях в реализацию программы.

На вопрос Комиссии о причинах установления начальной (максимальной) цены контракта на основании отчета №249/14 «Об определении рыночной стоимости нежилого здания (детский сад на 75 мест), расположенного по адресу: Забайкальский край, <...> район, с.<...>, ул.<...>, д.25» исполнитель И П <...>, (Приложении №2 аукционной документации) представитель Администрации пояснил, что для размещения детского сада в с.<...> других зданий не было.

Представителем ООО «<...>» представлены объяснения о том, что после рассмотрения поступившего в адрес ООО «<...>» информационного письма, обратившись в Администрацию, ООО получило информацию о том, что выкуп построенных объектов будет производиться по результатам проведенного конкурса. На неоднократные просьбы ООО «<...>» о предоставлении письменных гарантий на выкуп здания Администрацией муниципального района «<...> район» было отказано (объяснения ООО <...>» б/н и б/д, представленные на заседание Комиссии 23.03.2016). Соглашения с Администрацией муниципального района «<...> район» ООО «<...>» помимо муниципального контракта не заключалось.

Комиссией Забайкальского УФАС России, при рассмотрении представленных доказательств – Информационного письма Администрации муниципального района «<...> район» от 10.01.2014 №1-7, направленного в строительные организации муниципального района, указывает на то, что перечень организаций представлен исключительно организациями района, тем самым ограничено право других хозяйствующих субъектов РФ на участие в торгах на строительство детского сада.

При этом Администрацией муниципального района «<...> район» строительным организациям муниципального района предоставлено преимущество путем доступа к информации об утверждении Президентом РФ программа модернизации объектов дошкольного образования, в которой принимает участие муниципальный район «<...> район», и о планирующемся строительстве на территории района 3 детских садов.

Доводы ответчиков об отсутствии соглашений или договоренностей между Администрацией и ООО «<...>» Комиссией Забайкальского УФАС России отклоняются по итогам анализа представленных документов. В том числе Комиссией учитывается, что:

- письмо Администрации муниципального района «<...> район» от 20.06.2014 №1-597 содержит информацию о проведении предварительного согласования с застройщиками и наличии конкретного застройщика - ООО «<...>» по объекту детский сад в с.<...>;

- начальная (максимальная) цена контракта установлена на основании отчета №<...> «Об определении рыночной стоимости нежилого здания (детский сад на 75 мест), расположенного по адресу: Забайкальский край, <...> район, с.<...>, ул.<...>, д.25». Таким образом, цена контракта сформирована исходя из цены здания, купленного по итогам несостоявшегося электронного аукциона;

- имеющаяся в материалах дела Выписка из ЕГРЮЛ ООО «<...>» от 13.10.2014 №820 свидетельствует об отсутствии у ООО «<...>» видов экономической деятельности, связанных с предоставлением услуг по дошкольному образованию, что говорит о планируемой продаже строящегося здания детского сада. Неоднократные обращения ООО «<...>» в адрес Администрации муниципального района «<...> район» о предоставлении письменных гарантий на выкуп здания детского сада также свидетельствуют о желании ООО «<...>» передать строящееся здание детского сада в муниципальную собственность;

- Администрацией муниципального района «<...> район» в письме от 26.03.2014 №<...> на имя первого заместителя председателя Правительства Забайкальского края <...> А.И. указано, что Администрацией внесено предложение о строительстве детского сада в с.Уршабай за счет средств частных застройщиков с условием последующего выкупа готовых объектов в 2015 году. Также Администрация уведомляет о проведении с застройщиками предварительных согласований на предмет совместных действий в данном направлении.

24.03.2016 Комиссией Забайкальского УФАС России принято Заключение об обстоятельствах дела №3 № 04-22-1044 и Определение об отложении рассмотрения дела №3 от 24.03.2016 №1045.

Администрацией муниципального района «<...> район» и ООО «<...>» на дату принятия данного решения новой информации не представлено.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 - 4 статьи 41, статьей 45, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Администрацию муниципального района «<...> район» и ООО «<...>»

признать нарушившими часть 4 статьи 16 Закона о защите конкуренции в части заключения соглашения и осуществления согласованных действий органами местного самоуправления и хозяйствующими субъектами, если такое соглашение (согласованные действия) приводит или может привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, в том числе ограничению доступа на товарный рынок хозяйствующих субъектов, что приводит или может привести к ограничению, устранению, недопущению конкуренции.

2. Предписание об устранении нарушений антимонопольного законодательства не выдавать.

3. Передать материалы дела должностному лицу Забайкальского УФС России для привлечения виновных лиц к административной ответственности.

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>

<...>

В соответствии со статьей 52 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия.