Я, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Оренбургской области <....>, изучив материалы дела об административном правонарушении № 06-16-58/2016, возбужденного в отношении юридического лица: общества с ограниченной ответственностью «Имхотеп» (ИНН: 5602021416, ОГРН: 1095658019412), расположенного по адресу: Самарская область, г. Похвистнево, ул. Революционная, 109Б), по факту административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.32 Кодекса РФ об административных правонарушениях и оценив имеющиеся в деле доказательства по правилам ст. 26.11 Кодекса РФ об административных правонарушениях,

Установил:

Решением Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Оренбургской области по делу № 06-06-08/2015 (исх. № 2561 от 11.03.2016 г.) ООО «Имхотеп», МБОУ «Средняя общеобразовательная школа № 1» г. Абдулино признаны нарушившими п. 4 ст. 16 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 г. «О защите конкуренции».

Нарушение выразилось в заключении соглашения, которое приводит или может привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции на рынке выполнения строительных работ, путем заключения договора № 14 от 09.04.2013 г. на выполнение работ по капитальному ремонту здания и усилению строительных конструкций без проведения торгов.

Должностным лицом установлено следующее.

1. 18.03.2013 г. между Министерством образования Оренбургской области и Администрацией МО Абдулинский район Оренбургской области (Муниципалитет) заключено Соглашение № 3 ПАМ о предоставлении субсидии бюджету муниципальных районов (городских округов) на проведение текущего и капитального ремонтов, противоаварийных мероприятий в учреждениях общего образования при подготовке их к новому, учебному году на 2013 г. (далее – Соглашение).

Предметом указанного соглашения является осуществление совместных действий по организации финансирования и организации мероприятий по текущему, капитальному ремонтам, противоаварийным мероприятиям в учреждениях общего образования при подготовке их к новому 2012 – 2013 учебному году, указанных в Приложении № 1.

Согласно п. 2.2.1 Соглашения Муниципалитет обеспечивает расходование средств на цели, указанные в разделе 1 Соглашения, их эффективное и целевое использование.

Приложением № 1 к Соглашению определены объекты текущего и капитального ремонтов, финансируемых с участием средств областного бюджеты: МБОУ «Средняя общеобразовательная школа № 1» на сумму 14 842 000 (четырнадцать миллионов восемьсот сорок две тысячи) рублей, из них 14 100 000 (четырнадцать миллионов сто тысяч) рублей – средства из областного бюджета, 742 100 (семьсот

сорок две тысячи сто) рублей – средства из местного бюджета.

2. 13.05.2013 г. между Министерством образования Оренбургской области и Администрацией МО Абдулинский район Оренбургской области (Муниципалитет) заключено Соглашение № 9 – КМнМСОО/2013 «О взаимодействии по реализации комплекса мер, направленных на модернизацию системы общего образования Оренбургской области в 2013 г. между Министерством образования Оренбургской области и муниципальным образованием» (далее – Соглашение № 9).

Согласно Приложению № 2 к Соглашению № 9 для проведения капитального ремонта МБОУ «СОШ № 1» были предоставлены средства в объеме 11 308 100 (одиннадцать миллионов триста восемь тысяч сто) рублей, из них 10 000 000 (десять миллионов) рублей – средства из областного бюджета (п. 2.15 Соглашения № 9), 1 308 100 (один миллион триста восемь тысяч сто) рублей – средства МО (п. 2.16 Соглашения № 9).

3. 08.05.2014 г. между Министерством образования Оренбургской области и Администрацией МО Абдулинский район Оренбургской области (Муниципалитет) заключено Соглашение № 5 – ПАМ о взаимодействии при проведении противоаварийных мероприятий в зданиях муниципальных общеобразовательных организаций в 2014 году.

Согласно Приложению № 1 к Соглашению № 5 – ПАМ в целях проведения противоаварийных мероприятий в МБОУ «СОШ № 1» выделены средства в размере 16 809 000 (шестнадцать миллионов восемьсот девять тысяч) рублей, из них: 14 967 900 (четырнадцать миллионов девятьсот шестьдесят семь тысяч девятьсот) рублей – областной бюджет (п. 2.1.2 Соглашения № 5 – ПАМ), 1 841 100 (один миллион восемьсот сорок одна тысяча сто) рублей (п. 2.3.3 Соглашения № 5 – ПАМ).

4. 09.04.2013 г. между МБОУ «СОШ № 1» МО Абдулинский район (Заказчик) и ООО «Имхотеп» (Подрядчик) заключен договор № 14 в соответствии с ГК РФ, п. 6.ч. 2 ст. 55 Закона о размещении заказа, экспертного заключения ЗАО « НПП «Энергоаудит» от 03.09.2012 г. № 90-12 по результатам технического обследования состояния конструкций здания МБОУ «СОШ № 1», расположенного по адресу: г. Абдулино, ул. Советская 186, положительного заключения ГАУ «Государственная экспертиза Оренбургской области» от 02.04.2013 г. № А-О-0070-13/0929-13 по проверке достоверности определения сметной стоимости.

Согласно п.1.1 договора подрядчик обязуется выполнить по заданию Заказчика работы по капитальному ремонту и усилению строительных конструкций здания МБОУ СОШ № 1, расположенного по адресу: г. Абдулино, ул. Советская, д.186. Цена договора составляет 43 252 651 (сорок три миллиона двести пятьдесят две тысячи шестьсот пятьдесят один) рубль, в том числе НДС в сумме 6 597 862 (шесть миллионов пятьсот девяносто семь тысяч восемьсот шестьдесят два) рубля (п.2.1 договора).

Согласно п. 2.3 Договора оплата выполненных работ производится заказчиком после подписания акта выполненных работ.

Расчет за выполненные работы производится Заказчиком на основании

подписанных актов приемки выполненных работ в пределах сметной стоимости работ, справок о стоимости выполненных работ (формы КС-2, КС-3) и иных отчетных документов, необходимых для оплаты путем перечисления денежных средств на расчетный счет Подрядчика в течение одного календарного месяца в пределах лимитов денежных средств. Форма оплаты - безналичный расчет (п. 2.4 Договора).

Сроки выполнения работ обозначены с даты заключения данного Договора до 26 июня 2013 г. (п. 3.1 Договора).

В соответствии с актом приемки ремонтом объекта приемочной комиссией за 2013 г. здание МБОУ «СОШ № 1» принято в эксплуатацию.

Согласно имеющимся платежным поручениям № 8367 от 08.05.2013 г., № 11375 от 28.06.2013, № 9132 от 14.08.2013 г., № 20152 от 08.11.2013 г., № 20035 от 11.11.2013 г., № 13279 от 25.06.2014 г., № 15617 от 31.07.2014 г., № 15872 от 07.08.2014 г., № 16711 от 29.08.2014, № 16722 от 29.08.2014 г. Управлением финансов, МБОУ «СОШ № 1» МО Абдулинский район на лицевой счет ООО «Имхотеп» перечислены средства в размере 43 252 651 (сорок три миллиона двести пятьдесят две тысячи шестьсот пятьдесят один) рубль. Назначение платежа – за капитальный ремонт и усиление строительных конструкций здания по гражданско – правовому договору № 14 от 09.04.2013 г.

Таким образом, МБОУ «СОШ № 1» после заключения гражданско – правового договора № 14 от 09.04.2013 г. с ООО «Имхотеп» перечисляло денежные средства на его счет из областного и местного бюджетов. При этом, исполнитель был отобран образовательным учреждением до заключения соглашений № 3 ПАМ о предоставлении субсидии бюджету муниципальных районов (городских округов) на проведение текущего и капитального ремонтов, противоаварийных мероприятий в учреждениях общего образования при подготовке их к новому, учебному году на 2013 г., № 9 – КМнМСОО/2013 «О взаимодействии по реализации комплекса мер, направленных на модернизацию системы общего образования Оренбургской области в 2013 г. между Министерством образования Оренбургской области и муниципальным образованием», № 5 – ПАМ о взаимодействии при проведении противоаварийных мероприятий в зданиях муниципальных общеобразовательных организаций в 2014 году.

В соответствии со ст. 16 Федерального закона № 131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации» от 06.10.2003 г. (далее – Закон о МСУ) к вопросам местного значения городского округа относятся владение, пользование и распоряжение имуществом, находящимся в муниципальной собственности городского округа (п. 3), а также организация предоставления общедоступного и бесплатного начального общего, основного общего, среднего (полного) общего образования по основным общеобразовательным программам, за исключением полномочий по финансовому обеспечению образовательного процесса, отнесенных к полномочиям органов государственной власти субъектов Российской Федерации; организация предоставления дополнительного образования детям (за исключением предоставления дополнительного образования детям в учреждениях регионального значения) и общедоступного бесплатного дошкольного образования на территории городского округа, а также организация отдыха детей в каникулярное время (п. 13).

В соответствии с п. 5 ч. 1 ст. 9 Федерального закона от 29.12.2012 г. № 273-ФЗ «Об образовании в Российской Федерации» к полномочиям органов местного самоуправления муниципальных районов и городских округов в сфере образования относится обеспечение содержания зданий и сооружений муниципальных образовательных учреждений.

Согласно Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон о размещении заказов) под муниципальными нуждами понимаются обеспечиваемые за счет средств местных бюджетов и внебюджетных источников финансирования потребности муниципальных образований, муниципальных заказчиков в товарах, работах, услугах, необходимых для решения вопросов местного значения и осуществления отдельных государственных полномочий, переданных органам местного самоуправления федеральными законами и (или) законами субъектов Российской Федерации, функций и полномочий муниципальных заказчиков.

Под формированием и размещением муниципального заказа понимаются осуществляемые в порядке, предусмотренном настоящим Федеральным законом, действия заказчиков, уполномоченных органов по определению поставщиков (исполнителей, подрядчиков) в целях заключения с ними муниципальных контрактов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для муниципальных нужд, а в случае, предусмотренном п. 14 ч. 2 ст. 55 настоящего Федерального закона, в целях заключения с ними также иных гражданско-правовых договоров в любой форме (ст. 5 Закона о размещении заказов).

Муниципальными заказчиками могут выступать соответственно органы местного самоуправления, а также бюджетные учреждения, иные получатели средств местных бюджетов при размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг за счет бюджетных средств и внебюджетных источников финансирования (ч. 1 ст. 4 Закона о размещении заказов).

Получатель бюджетных средств (получатель средств соответствующего бюджета) - орган государственной власти (государственный орган), орган управления государственным внебюджетным фондом, орган местного самоуправления, орган местной администрации, находящееся в ведении главного распорядителя (распорядителя) бюджетных средств бюджетное учреждение, имеющие право на принятие и (или) исполнение бюджетных обязательств за счет средств соответствующего бюджета, если иное не установлено настоящим Кодексом (ст. 6 Бюджетного кодекса РФ).

Анализ вышеуказанных положений федерального законодательства РФ позволяет сделать вывод, что в случае необходимости привлечения подрядчиков для выполнения работ бюджетному учреждению, оплата которых будет осуществляться за счет бюджетных средств, осуществление таких действий происходит строго в рамках Закона о размещении заказов.

Иного порядка определения подрядчиков, в целях заключения с ними контрактов (договоров) на выполнение работ, необходимых для решения вопросов местного значения, и, обеспечиваемых за счет средств местных бюджетов, действующее законодательство РФ не содержит.

Из анализа материалов следует, что в рассматриваемом случае для решения вопроса местного значения (п. 20 ч. 1 ст. 16 Закона о МСУ) понадобилось привлечение подрядчиков.

В соответствии с ч. 1 ст. 78.1 Бюджетного кодекса РФ в бюджетах бюджетной системы Российской Федерации предусматриваются субсидии бюджетным и автономным учреждениям на возмещение нормативных затрат, связанных с оказанием ими в соответствии с государственным (муниципальным) заданием государственных (муниципальных) услуг (выполнением работ). Из бюджетов бюджетной системы Российской Федерации могут предоставляться субсидии бюджетным и автономным учреждениям на иные цели. Порядок определения объема и условия предоставления указанных субсидий из федерального бюджета и бюджетов государственных внебюджетных фондов Российской Федерации, бюджетов субъектов Российской Федерации и бюджетов территориальных государственных внебюджетных фондов, местных бюджетов устанавливается соответственно Правительством Российской Федерации, высшим исполнительным органом государственной власти субъекта Российской Федерации, местной администрацией.

Между тем, правоотношения возникли по вопросу выполнения работ для муниципальных нужд, что регулируется ст. 72 БК РФ, согласно которой 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 ч. 2 ст. 10 Закона о размещении заказов во всех случаях размещение заказа осуществляется путем проведения торгов, за исключением случаев, предусмотренных названным Федеральным законом.

Рынок по производству общестроительных работ является конкурентным, так на территории Оренбургской области действуют, помимо ООО «Имхотеп», следующие хозяйствующие субъекты: ООО «Стройкапитал», ООО «СтройСити», ООО «Стройдом», ООО «Простор», ООО «СТРОЙКОМ И», ООО «Стройиндустрия» и др.

В соответствии с ч. 2 ст. 10 Закона о размещении заказов размещение заказа осуществляется путем проведения торгов, за исключением случаев, предусмотренных указанным Законом, в частности такие случаи установлены ст. 55 Закона о размещении заказов, содержащей исчерпывающий перечень оснований для размещения заказа у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика).

Согласно п. 6 ч. 2 ст. 55 Федерального закона от 21.07.2005 г. № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон о размещении заказов) размещение заказа у единственного поставщика осуществляется заказчиком в случае, если возникла потребность в определенных товарах, работах, услугах вследствие непреодолимой силы, необходимости срочного медицинского вмешательства, в связи с чем применение иных способов размещения заказа, требующих затрат времени, нецелесообразно. При этом заказчик вправе заключить контракт на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг лишь в количестве, объеме, необходимых для ликвидации последствий непреодолимой

силы.

Следовательно, указанное положение Закона о размещении заказов предусматривает два основания размещения заказа у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика): возникновение непреодолимой силы и (или) необходимость срочного медицинского вмешательства. При этом обязательным условием является отсутствие целесообразности в размещении заказа иными способами, требующими затрат времени.

Согласно п. 3 ст. 401 Гражданского кодекса РФ под непреодолимой силой подразумеваются чрезвычайные и непредотвратимые при данных условиях обстоятельства.

В соответствии со ст. 1 Федерального закона от 21.12.1994 г. № 68-ФЗ «О защите населения и территорий от чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера» чрезвычайная ситуация - это обстановка на определенной территории, сложившаяся в результате аварии, опасного природного явления, катастрофы, стихийного или иного бедствия, которые могут повлечь или повлекли за собой человеческие жертвы, ущерб здоровью людей или окружающей среде, значительные материальные потери и нарушение условий жизнедеятельности людей.

Ликвидация чрезвычайных ситуаций в соответствии со статьей 1 ФЗ № 68-ФЗ, - это аварийно-спасательные и другие неотложные работы, проводимые при возникновении чрезвычайных ситуаций и направленные на спасение жизни и сохранение здоровья людей, снижение размеров ущерба окружающей природной среде и материальных потерь, а также на локализацию зон чрезвычайных ситуаций, прекращение действия характерных для них опасных факторов.

Следовательно, законодательно определен исчерпывающий перечень случаев, когда ситуация признается чрезвычайной, при этом основным критерием признания ситуации таковой является внезапность наступления и ее непредвиденность ввиду наличия событий, произошедших не по вине человека. Учитывая изложенное, ремонт школы, находящейся в аварийном состоянии ввиду его физического износа, не относится к аварийно-спасательным и другим неотложным работам, проводимым при возникновении чрезвычайных ситуаций и направленным на спасение жизни и сохранение здоровья людей и др.

Кроме того, отсутствие обстоятельств непреодолимой силы подтверждается экспертным заключением ЗАО «НПП «Энергоаудит» от 03.09.2012 г. № 90-12 по результатам технического обследования состояния конструкций здания МБОУ «СОШ № 1», расположенного по адресу: г. Абдулино, ул. Советская 186.

Так, в ходе обследования фундаментов здания выявлено недопустимо близкое расположение вы сокорослых деревьев к наружным стенам, в связи с чем дальнейшая эксплуатация конструкции фундамента воз можна при устранении насаждений, располагающихся ближе 5 м от здания, либо при выполнении мер по изоляции корневой системы деревьев от кон струкции фундамента здания с помощью специальных мероприятий.

Техническое состояние наружных кирпичных стен оценивается как не допустимое.

Необходимо провести ремонт поврежденных участков кирпич ной кладки и замену деревянных перемычек старой части здания.

В результате обследования перегородок были обнаружены дефекты внутренней от делки, которые указывают на возможное поражение стен грибком: вспучива ние, шелушение и отслоение окрасочного и штукатурного слоя кладки, ввиду чего техническое состояние внутренних стен и перегородок старой части здания оценивается как аварийное; внутренних стен и перегородок новой части здания оценивается как работоспособное.

Для обследования перекрытия старого корпуса было произведено вскры тие полов и обнаружены следующие дефекты балок перекрытия: гниение, превышение нормативных прогибов, зыбкость полов, на основании чего делается вывод о нахождении междуэтажных перекрытий старого корпуса в аварийном состоянии, нового корпуса - в работоспо собном состоянии.

В ходе обследования были обнаружены следующие дефекты чердачного перекрытия старой части здания: расслоение балок чердачного перекрытия, гниение балок перекрытия в опорных частях, вследствие чего техническое состояние чердачного перекрытия старой части здания оценивается как аварийное. Учитывая продолжительный срок эксплуатации здания (более 50 лет), необходимо произвести полную замену чердачного и междуэтажного перекрытия старой части здания.

В результате обследования крыши обнаружены дефекты, связанные с гниением стропильных балок в опорных частях как в старой, так и в новой части здания, ввиду чего состояние конструкций крыши оценивается как аварийное.

На момент проведения обследования выявлены множественные участки с полным разрушением отмостки, в связи с чем ее техническое состояние оценивается как недопустимое.

В связи с этим, обстоятельства, явившиеся основанием для заключения контрактов без проведения торгов с единственным подрядчиком, не являются непреодолимой силой, поскольку аварийность здания школы наступила вследствие длительной эксплуатации здания и своевременного непринятия мер по ее устранению.

Более того, на отсутствие неотложности действий по производству капитального ремонта здания МБОУ «СОШ № 1» указывают факты производства дополнительных видов работ, не вошедших в основную смету, таких как электромонтажные работы, оклейка стен коридоров в здании школы стеклообоями, установка стеновых панелей возле раковин, установка кабин в туалетах, работы по благоустройству территории школы и др., что подтверждается перепиской между МБОУ «СОШ № 1» и ООО «Имхотеп».

Таким образом, ремонт здания школы, был осуществлен без проведения торгов. Действий по размещению заказа в данной сфере МБОУ «СОШ № 1» МО Абдулинский район не предпринимались, что повлекло расходование бюджетных средств для удовлетворения муниципальных нужд вне рамок Закона о размещении заказов. Вследствие чего хозяйствующие субъекты (помимо ООО «Имхотеп») были лишены доступа на рынок по производству общестроительных

работ (код по ОКВЭД 45.21) в границах муниципального образования Абдулинский район, поскольку для доступа на данные рынки необходимо соблюдение определенных процедур – участие в торгах; что повлекло ущемление их прав, в том числе прав на обжалование результатов торгов, создание преимущественных условий для деятельности на данном рынке, недопущение состязательности за доступ на рынок и ограничение конкуренции между хозяйствующими субъектами.

ООО «Имхотеп» зарегистрировано в качестве юридического лица 27.08.2009г. (ОГРН 1095658019412, ИНН 5602021416, юр. адрес: 446450, г. Оренбург, Самарская обл., г. Похвистнево, ул. Революционная, 109Б).

Основным видом деятельности ООО «Имхотеп» является производство электромонтажных работ (ОКВЭД 45.31), дополнительные виды деятельности производство отделочных работ (ОКВЭД 45.4), устройство покрытий и полов и облицовка стен (ОКВЭД 45.43) и др.

Согласно ст. 4 Закона о защите конкуренции, хозяйствующим субъектом является коммерческая организация, некоммерческая организация, осуществляющая деятельность, приносящую ей доход.

Таким образом, ООО «Имхотеп» является хозяйствующим субъектом и полноправным участником товарного рынка, равно как и другие его участники воздействуют на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке.

Общество является субъектом предпринимательской деятельности в сфере строительства и строительных работ и должно знать об условиях и порядке заключения муниципальных контрактов на выполнение строительных работ. Заключая контракты не по результатам торгов, общество должно было убедиться в наличии условий, предусмотренных ст. 55 Закона о размещении заказа, позволяющих заключить данный контракт. При этом, данное общество выполняло работы по ремонту здания СОШ № 1 по контракту № 0153300052312000061-0356868-01 от 08.08.2012 г. в ходе исполнения которого были выявлены скрытые дефекты. Следовательно, ООО «Имхотеп» знало о том, что необходимость в выполнении работ по капитальному ремонту и усилению строительных конструкций не является следствием чрезвычайной ситуации и непреодолимой силы.

ООО «Имхотеп», как сторона по договору, в приоритетном порядке, минуя процедуру отбора потенциальных участников, приобрело возможность осуществлять деятельность по капитальному ремонту здания, получать прибыль от выполнения работ вне конкуренции, на что также указывает заключенный между ООО «Имхотеп» и МБОУ «СОШ № 1» гражданско – правового договора № 16 от 11.06.2013 г., предметом которого являлся капитальный ремонт инженерных сетей – устройство вентиляции, ремонт системы хоз. питьевого водоснабжения, капитальный ремонт системы отопления).

В соответствии с протоколом № 19/1 от 24.08.2012 г. информация о необходимости капитального ремонта и усиления несущих конструкций стала известна в ходе выполнения контракта № 0153300052312000061-0356868-01 от 08.08.2012 г., заключенного по итогам проведения открытого аукциона в электронной форме от 26.07.2012 г.

Составлению Протокола № 19/1 от 24.08.2012 г. внеочередного заседания комиссии по предупреждению и ликвидации чрезвычайных ситуаций и обеспечению пожарной безопасности МО Абдулинский район Оренбургской области предшествовали ряд мероприятий по обследованию здания школы.

Так, согласно акту от 15.08.2012 г., составленного в целях увеличения дополнительных объемов по объекту: «капитальный ремонт несущих и ограждающих конструкций (кровли, стропильной системы, чердачного перекрытия) здания МБОУ «СОШ № 1» Комиссией в составе: директора МБОУ «СОШ № 1» <....>, ведущего специалиста ОКС <....>, прораба ООО «Имхотеп» <....>, инженера МБУ «Хозтехсервис» <....>, представителя строительного контроля <....>, принято решение о составлении дефектной ведомости на дополнительно обнаруженные дефекты и сопутствующие работы.

Согласно Протоколу совещания по объекту «Ремонт МБОУ СОШ № 1» в г. Абдулино по ул. Советская 186, на котором присутствовали: и.о. главы администрации МО Абдулинский район <....>, начальник отдела образования администрации МО Абдулинский район <....>, руководитель ООО «Имхотеп» <....>, директор МБОУ «СОШ № 1» <....>, ведущий специалист ОКС <....>, прораб ООО «Имхотеп» <....>, <....> информировала о выявленных дополнительных дефектах, также выступал <....>. В срок до 24.08.2012 г. директору МБОУ «СОШ № 1» было рекомендовано направить письмо в НТП «Технопарк ОГУ», а также принять меры по разработке узла стыковки здания.

21.08.2012 г. по результатам комиссионного обследования здания МБОУ «СОШ № 1» Комиссией (состав: директор МБОУ «СОШ № 1» <....>, ведущий специалист ОКС <....>., прораб ООО «Имхотеп» <....>) принято решение об обращении в ЗАО НПП «Энергоаудит» для проведения дополнительного технического обследования строительных конструкций школы, а также о внесении соответствующих изменений в сметный расчет в связи с увеличением выявленных дефектных балок, подлежащих замене при производстве ремонтных работ.

22.08.2012 г. было произведено визуальное обследование здание МБОУ СОШ № 1 Комиссией в составе: председателя комиссии, первого заместителя главы администрации МО Абдулинский район по оперативным вопросам, начальника управления строительства, архитектуры и имущественных отношений <....>., заместителя председателя комиссии, и.о. начальника отдела архитектуры и строительства м., и.о. начальника отдела ГО и ЧС <....>, директора МБОУ «СОШ № 1» <....>, ведущего специалиста ОКС <....>. По итогам данного обследования здание школы признано аварийным, и директору МБОУ СОШ № 1 было рекомендовано провести повторное инструментальное обследование и выполнить все ремонтно – восстановительные работы по устранению аварийной ситуации.

Таким образом, сторонам по договору № 14 от 09.04.2013 г. было заранее известно о необходимости проведения именно работ по капитальному ремонту, а не ликвидации последствий аварии и т.д.

Кроме того, осведомленность в проведении капитального ремонта указывает на наличие согласованности действий директора МБОУ «СОШ № 1» и представителя ООО «Имхотеп», поскольку указанные лица, их представители входили в составы комиссий по визуальному осмотру здания школы. Им в полной мере было известно о ситуации с техническим состоянием здания школы. Кроме того, согласно письму

МБОУ «СОШ № 1» № 326 от 04.12.2012 г. за подписью <....>, направленного в адрес ООО «Имхотеп», для полного капитального ремонта и снятия аварийности здания школы будут выделены денежные средства в размере 40 000 рублей из областного бюджета в 1 и 2 квартале 2013 г., ввиду чего необходимо продолжение работ по устранению аварийности здания.

Также, следует отметить продолжительность работ по подготовке проектно – сметной документации, проверки достоверности определения сметной стоимости, на долгосрочность проведения которых указывают стороны по данному делу.

Согласно представленным документам 15.01.2013 г. ООО «Имхотеп» направило в адрес МБОУ «СОШ № 1» письмо (исх. № 1), согласно которому ООО «Имхотеп» просит в кратчайшие сроки представить в их адрес проектно – сметную документацию на общестроительные работы и монтаж отопительной системы, в случае непредставления которой ООО «Имхотеп» не гарантирует выполнение работ согласно плана – графика, а также возможна приостановка выполнения всех работ на объекте.

Следовательно, в период с 03.09.2012 г. – с даты выдачи заключения ООО «НПП «Энергоаудит» о техническом состоянии строительных конструкций здания МБОУ «СОШ №1» и до 17.01.2013 г. – даты заключения договора на проведение проверки достоверности определения сметной стоимости с ГАУ «Государственная экспертиза Оренбургской области» № А-О-0000059-13 проводились мероприятия, предшествовавшие заключению договора № 14 от 09.04.2013 г., на которые было затрачено значительное количество времени.

Учитывая данные обстоятельства, вышеизложенное в очередной раз подтверждает отсутствие неотложности проведения работ по ликвидации аварийной ситуации.

В связи с тем, что после обследования здания МБОУ «СОШ №1» комиссией по предупреждению и ликвидации чрезвычайных ситуаций и обеспечению пожарной безопасности МО Абдулинский район Оренбургской области, ЗАО «НПП «Энергоаудит» стало очевидно о значительном увеличении объема работ по выполнению капитального ремонта здания МБОУ «СОШ № 1», на тот момент было необходимо проведение новых конкурентных процедур, поскольку изменились существенные условия договора (предмет, срои исполнения). Возможность проведения торгов которых у МБОУ «СОШ № 1» имелась.

Заключение сделки должно не только формально соответствовать законодательству, но и не вступать в противоречие с общим запретом недобросовестного осуществления прав субъекта гражданско-правовых отношений. Деятельность и поведение участника отношений, имеющих своим результатом удовлетворение потребностей муниципального образования (муниципальных нужд), в данном случае – осуществление ремонта и содержание автомобильных дорог местного значения, должно производиться посредством проведения торгов в порядке, предусмотренном Законом о размещении заказа.

Согласно п. 4 ст. 16 Федерального 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, в частности, к ограничению доступа на товарный рынок.

Из буквального смысла указанной статьи следует, что запрещаются только такие соглашения или согласованные действия, которые 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 (п. 4 ст. 16 Закона о защите конкуренции).

Состав правонарушения, предусмотренного ст. 16 Федерального закона о защите конкуренции носит формальный характер, т.е не требует обязательного наступления неблагоприятных последствий, а сам факт их возможного наступления образует оконченное правонарушение.

Целью Закона о размещении заказов является эффективное использование средств бюджетов и внебюджетных источников финансирования, расширение возможностей для участия физических и юридических лиц в размещении заказов и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, совершенствование деятельности органов государственной власти и органов местного самоуправления в сфере размещения заказов, обеспечение гласности и прозрачности размещения заказов, предотвращение коррупции и других злоупотреблений в сфере размещения заказов.

Несоблюдение требований Закона о размещении заказа при расходовании бюджетных средств для реализации муниципальных нужд ведет к отбору неквалифицированных недобросовестных подрядчиков, в связи с чем, работы, услуги выполняются подрядчиками некачественно. Соответственно, органам власти, либо автономным учреждениям приходится обращаться с требованиями об устранении недостатков работ, или заключать договоры с иными подрядчиками, что затягивает срок выполнения работ, и, как правило, требует дополнительного финансирования.

Кроме того, сфера образования как единый целенаправленный процесс воспитания и обучения, является общественно значимым благом и осуществляется в интересах человека, семьи, общества и государства. Следовательно, отсутствие условий для развития образования (отсутствие соответствующих помещений и др.) влечет ухудшение качества образования и затрудняет доступ граждан РФ к его получению

Согласно ст. 9.2 Федерального закона от 12.01.1996 г. № 7-ФЗ «О некоммерческих организациях» бюджетным учреждением признается некоммерческая организация, созданная Российской Федерацией, субъектом Российской Федерации или муниципальным образованием для выполнения работ, оказания услуг в целях обеспечения реализации предусмотренных законодательством Российской Федерации полномочий соответственно органов государственной власти (государственных органов) или органов местного самоуправления в сферах науки, образования, здравоохранения, культуры, социальной защиты, занятости населения, физической культуры и спорта, а также в иных сферах.

Учитывая изложенное, Оренбургское УФАС России рассматривает МБОУ «СОШ № 1» г. Абдулино как организацию, осуществляющую функции органа местного самоуправления в сфере образовательной деятельности.

Следовательно, МБОУ «СОШ № 1» МО Абдулинский район является субъектом, который должен соблюдать требования ст. 16 Закона о защите конкуренции.

Исходя из вышеизложенного, действия по заключению гражданско-правового договора № 14 от 09.04.2013 г. между МБОУ «СОШ № 1» и ООО «Имхотеп» направлены на ограничение конкуренции на рынке общестроительных работ на территории Оренбургской области, в частности на территории МО Абдулинский район Оренбургской области.

Таким образом, Решением Оренбургского УФАС России « 06-06-08/2015 установлен факт нарушения администрацией МБОУ «СОШ № 1» и ООО «Имхотеп» п. 4 ст. 16 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006г. «О защите конкуренции».

Ответственность за совершение данного правонарушения предусмотрена ч. 1 ст. 14.32 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

Согласно ч. 1 ст. 14.32 Кодекса РФ об административных правонарушениях, Заключение хозяйствующим субъектом недопустимого в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации соглашения, а равно участие в нем или осуществление хозяйствующим субъектом недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации согласованных действий влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от двадцати тысяч до пятидесяти тысяч рублей либо дисквалификацию на срок до трех лет; на юридических лиц - от одной сотой до пятнадцати сотых размера суммы выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, либо размера суммы расходов правонарушителя на приобретение товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, либо от одной десятой до одной второй начальной стоимости предмета торгов, но не более одной двадцать пятой совокупного размера суммы выручки правонарушителя от реализации всех товаров (работ, услуг) и не менее ста тысяч рублей, а в случае, если сумма выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, либо сумма расходов правонарушителя на приобретение товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, превышает 75 процентов совокупного размера суммы выручки правонарушителя от реализации всех товаров (работ, услуг) или административное правонарушение совершено на рынке товаров (работ, услуг), реализация которых осуществляется по регулируемым в соответствии с законодательством Российской Федерации ценам (тарифам), - в размере от трех тысячных до трех сотых размера суммы выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, либо размера суммы расходов правонарушителя на приобретение товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, но не менее ста тысяч рублей.

Объектом административного правонарушения в рассматриваемом деле являются общественные отношения в сфере защиты конкуренции. Объектом

административно-правовой охраны являются такие конституционные принципы, как единство экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности в РФ, защита конкуренции и создание условий для эффективного функционирования товарных рынков.

Объективная сторона административного правонарушения выразилась в заключении соглашения между муниципальным бюджетным образовательным учреждением и хозяйствующим субъектом и осуществлении согласованных действий, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции на территории муниципального образования.

Субъективная сторона правонарушения состоит в следующем.

В соответствии с частью 2 статьи 2.1. КоАП РФ юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых настоящим Кодексом или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

09.04.2013 г. между МБОУ «СОШ № 1» и ООО «Имхотеп» заключен договор № 14.

Согласно актам КС-2, КС-3 работы по договору № 14 от 09.04.2013 г. выполняло ООО «Имхотеп».

Акт приемки законченного ремонтом объекта приемочной комиссией со стороны подрядчика подписан генеральным директором ООО «Имхотеп» <....>.

У ООО «Имхотеп» имелась возможность не заключать и не реализовать ограничивающие конкуренцию договор, однако обществом не были приняты все зависящие от него меры для соблюдения антимонопольного законодательства.

В действиях хозяйствующего субъекта присутствует состав правонарушения, ответственность за которое установлена ч. 1 ст. 14.32 Кодекса об административных правонарушениях.

Место совершения административного правонарушения – город Абдулино Абдулинского района Оренбургской области.

Время совершения административного правонарушения – 2013 г.

Обстоятельств, исключающих производство по делу об административном правонарушении, при рассмотрении дела не установлено.

К обстоятельствам, смягчающим административную ответственность в настоящем деле относятся:

- совершение административного правонарушения впервые;

- лицо, совершившее административное правонарушение, не является организатором ограничивающих конкуренцию соглашения или согласованных действий.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность, в настоящем

деле, не установлено.

19 октября 2016 г. должностным лицом Управления Федеральной антимонопольной службы по Оренбургской области, уполномоченным составлять протоколы об административных правонарушениях, <....> возбуждено производство по делу об административном правонарушении № 06-16-58/2016 и составлен протокол об административном правонарушении № 58 в присутствии представителя ООО «Имхотеп» <....> (доверенность <....>).

Относительно размера административного штрафа должностное лицо приходит к следующим выводам.

Санкцией ч. 1 ст. 14.32 КоАП РФ установлено, что совершение указанных в диспозиции статьи действий влечет наложение административного штрафа на юридических лиц в размере от трех тысячных до трех сотых размера суммы выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, либо размера суммы расходов правонарушителя на приобретение товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, но не менее ста тысяч рублей.

В данном случае, под суммой выручки от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, должностное лицо подразумевает сумму, полученную ООО «Имхотеп» по договору № 14 от 09.04.2013 г. на выполнение работ по капитальному ремонту здания и усилению строительных конструкций, в размере 43 252 651 (сорок три миллиона двести пятьдесят две тысячи шестьсот пятьдесят один рубль) рублей.

Сумма выручки ООО «Имхотеп» от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение превышает 75 процентов совокупного размера суммы выручки правонарушителя от реализации всех товаров (работ, услуг), за год, предшествующий году, в котором было выявлено правонарушение.

Одна трехтысячная суммы выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение (минимальный размер штрафа) составляет 129 757,95 (сто двадцать девять тысяч семьсот пятьдесят семь) рублей (девяносто пять) копеек.

Одна трехсотая суммы выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение (максимальный размер штрафа), составляет 1 297 579,53 (один миллион двести девяносто семь тысяч пятьсот семьдесят девять тысяч) рублей (пятьдесят три) копейки.

В соответствии с примечанием 4 к статье 14.31 КоАП РФ за совершение административного правонарушения, предусмотренного статьей 14.32 настоящего Кодекса, при отсутствии обстоятельств, смягчающих и отягчающих административную ответственность, административный штраф налагается на юридическое лицо в размере суммы минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, и половины разности максимального

размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, и минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения.

Указанная сумма административного штрафа составляет 129 757,95 + ½ (1 297 579,53 – 129 757,95) = **713 668,7** (семьсот тринадцать тысяч шестьсот шестьдесят восемь) рублей (семь) копеек.

Однако необходимо отметить следующее.

При наличии обстоятельств, смягчающих административную ответственность, размер административного штрафа, налагаемого на юридическое лицо, подлежит уменьшению за каждое такое обстоятельство на одну восьмую разности максимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, и минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения.

1/8 (Шмах - Шмин) =

1/8 (1 297 579,53 – 129 757,95) = 145 977,7 руб.

Обстоятельствами, смягчающими административную ответственность по данному делу, признаются:

- совершение административного правонарушения впервые;

- лицо, совершившее административное правонарушение, не является организатором ограничивающих конкуренцию соглашения или согласованных действий и (или) получило обязательные для исполнения указания участвовать в них.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность, не установлено.

При производстве по делу об административном правонарушении установлено два обстоятельства, смягчающих административную ответственность. Таким образом, размер административного штрафа подлежит уменьшению на 291 955,4 рублей.

Итого сумма штрафа, подлежащая применению, равна **421 713,3** рублей (четыреста двадцать одна тысяча семьсот тринадцать) рублей (три) копейки.

Проверяя соблюдение гарантий прав лица, в отношении которого осуществляется производство по делу об административном правонарушении, должностное лицо, рассматривающее дело, приходит к выводу о том, что срок привлечения должностного лица к административной ответственности не истек, обстоятельства, исключающие производство по делу об административном правонарушении, не установлены.

Согласно ч. 1 ст. 1.7 Кодекса РФ об административной ответственности, лицо, совершившее административное правонарушение, подлежит ответственности на основании закона, действовавшего во время совершения административного правонарушения.

На основании вышеизложенного, принимая во внимание цели административного наказания, установленные ч. 1 ст. 3.1 КоАП РФ, учитывая характер и конкретные обстоятельства совершенного ООО «Имхотеп» административного правонарушения, наличие обстоятельств, смягчающих административную ответственность, отсутствие обстоятельств, отягчающих административную ответственность, руководствуясь статьей 23 Федерального закона №135-ФЗ «О защите конкуренции» и статьями 3.1, 4.1, 4.2, 23.48, 29.9, 29.10 Кодекса РФ об административных правонарушениях, на основании ч. 1 статьи 14.32 Кодекса РФ об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать юридическое лицо – общество с ограниченной ответственностью «Имхотеп» (ИНН: 5602021416, ОГРН: 1095658019412), расположенное по адресу: Самарская область, г. Похвистнево, ул. Революционная, 109Б, виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.32 Кодекса РФ об административных правонарушениях,

2. Назначить обществу с ограниченной ответственностью «Имхотеп» (ИНН: 5602021416, ОГРН: 1095658019412), расположенное по адресу: Самарская область, г. Похвистнево, ул. Революционная, 109Б, административное наказание в виде административного штрафа в размере 421 713,3 (четыреста двадцать одна тысяча семьсот тринадцать) рублей (три) копейки.

Заместитель руководителя Управления <....>

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП РФ административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу, либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 настоящего Кодекса.

Реквизиты для перечисления штрафа:

Получатель: ИНН 5610042191 КПП 561001001 УФК по Оренбургской области (для Оренбургского УФАС России)

КБК 161 1 16 02010 01 6000 140 ОКТМО 53701000001

Банк получателя: Отделение по Оренбургской области Уральского главного управления Центрального банка Российской Федерации

БИК 045354001 расчетный счет 40101810200000010010

Назначение платежа: административный штраф за нарушение антимонопольного законодательства.

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП РФ неуплата административного штрафа в срок, предусмотренный КоАП РФ, влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа.

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в арбитражный суд либо в суд общей юрисдикции в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 31.1 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного для обжалования постановления по делу об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано.