

Администрация Шарыповского района
Красноярского края

Революции площадь, 7 «А», г. Шарыпово,
Красноярский край, 662314

Комитет по управлению муниципальным
имуществом и земельным отношениям
администрации Шарыповского района

Революции площадь, 7 «А», г. Шарыпово,
Красноярский край, 662314

ООО «Ачинский Котельный завод»

Южная промбаза, квартал X, строение, 4а,
г. Ачинск, Красноярский край, 662150

РЕШЕНИЕ

от «20» июля 2012 г.

по делу № 254-15-12
Красноярск

г.

Резолютивная часть решения по делу оглашена на заседании Комиссии 06 июля 2012 года.

В полном объеме решение изготовлено 20 июля 2012 года.

Комиссия Красноярского УФАС России по рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства в составе: председатель Комиссии – Лужбин Е.Л., заместитель руководителя управления, члены комиссии: Фомушкина Ю.В., начальник отдела контроля органов власти, Дударева М.А., старший государственный инспектор отдела естественных монополий, рассмотрела дело № 254-15-12, возбужденное в отношении Администрации Шарыповского района Красноярского края по признакам нарушения статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите

конкуренции).

Дело рассмотрено с участием представителя по доверенности от Администрации Шарыповского района, Комитета по управлению муниципальным имуществом и земельным отношениям Администрации Шарыповского района <...> (доверенности № 1094 от 05.07.2012г.; б/н от 03.07.2012г.)

УСТАНОВИЛА:

В феврале текущего года в адрес Красноярского УФАС России поступила информация от администрации Шарыповского района Красноярского края о муниципальных контрактах, заключенных на основании пункта 6 части 2 статьи 55 Федерального закона № 94-ФЗ, направленная во исполнение запроса Красноярского УФАС России от 17.02.2012 года.

В ходе рассмотрения поступившей информации Красноярским УФАС России было установлено, что между Администрацией Шарыповского района и Обществом с ограниченной ответственностью «Ачинский котельный завод» (далее по тексту ООО «Ачинский котельный завод») на внеконкурсной основе заключен муниципальный контракт № 20 от 09.09.2010 на выполнение работ по приобретению и монтажу двух котлов и котельного оборудования в котельной, расположенной по адресу: с. Березовское, ул. Советская, 256/1 Шарыповского района для предупреждения чрезвычайной ситуации.

Вышеуказанный муниципальный контракт заключен на основании на п.6 ч.2 ст.55 Федерального закона от 21.07.2005 №94-ФЗ "О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд", предусматривающий возможность заключения муниципального контракта с единственным поставщиком в связи возникновением потребности в определенных работах вследствие непреодолимой силы, в связи с чем применение иных способов размещения заказа, требующих затрат времени, нецелесообразно.

Заключению вышеуказанного муниципального контракта предшествовало:

- акт технического состояния котельной от 17.08.2010 года, составленный комиссией и констатирующий в том числе:

«из четырех котлов: 1-й и 4-й размурованы, 2-й и 3-й имеют значительную течь и к эксплуатации не пригодны»;

- Решение Комиссии по предупреждению и ликвидации чрезвычайных ситуаций и обеспечению пожарной безопасности Шарыповского района Красноярского края № 13 от 26.08.2010 об организации выполнения работ по монтажу двух котлов и котельного оборудования в котельной, расположенной по адресу: с. Березовское, ул. Советская, 256/1 Шарыповского района для предупреждения чрезвычайной ситуации;

- Постановление главы администрации – руководителя аппарата администрации района Е.П. Яковлева №610-п от 07.09.2010 «О выделении денежных средств из

резервного фонда администрации Шарыповского района»;

- Распоряжение исполняющего полномочия главы администрации района А.В. Баха № 260-р от 30.08.2010 года «О размещении муниципального заказа на выполнение работ по монтажу двух котлов и котельного оборудования в котельной, расположенной по адресу: с. Березовское, ул. Советская, 25б/1 Шарыповского района», пунктом 1 которого установлено о необходимости размещения муниципального заказа у единственного поставщика.

Необходимость предупреждения чрезвычайной ситуации не являются в силу вышеперечисленных норм закона основанием для заключения государственного контракта с единственным поставщиком по правилам [пункта 6 части 2 статьи 55](#) Закона N 94-ФЗ.

Кроме того, [п. 6 ч. 2 ст. 55](#) Закона N 94-ФЗ и п. 4 Письма Минэкономразвития России от 12.08.2009 №Д05-4029, предусматривают, что заказчик вправе заключить контракт у единственного поставщика для ликвидации последствий непреодолимой силы, ликвидации аварий, но не для их предотвращения.

По данному факту Красноярским УФАС на основании приказа от 19.07.2012 года № 390 возбуждено дело по признакам нарушения ст. 15 Федерального закона «О защите конкуренции» в отношении Администрации Шарыповского района Красноярского края

На заседании Комиссии 06 июля 2012 года представитель Администрации Шарыповского района, Комитета по управлению муниципальным имуществом и земельным отношениям Администрации Шарыповского района <...> пояснил, что заключение данного муниципального контракта имело место в результате отказа ЗАО «Авангард» арендатора имущества от обслуживания котельной, в целях недопущения срыва отопительного сезона и в связи с тем, что было решение комиссии по ЧС и ПБ от 02.08.2010 года № 11 о предупреждении чрезвычайной ситуации. Предварительный отбор единственного поставщика не осуществлялся. Ачинский котельный завод в качестве единственного поставщика был выбран в связи с тем, что находится в непосредственной близости, полагали, что не нарушали законодательство.

Исследовав представленные доказательства, оценив доводы лиц, участвующих в рассмотрении дела, Комиссия пришла к следующим выводам:

Конституцией Российской Федерации (статья 8) гарантируется единство экономического пространства, свободное перемещение товаров, услуг и финансовых средств, поддержка конкуренции, свобода экономической деятельности.

В соответствии с частью 1 статьи 34 Конституции Российской Федерации каждый имеет право на свободное использование своих способностей, имущества для предпринимательской и иной, не запрещенной законом, экономической деятельности. Не допускается экономическая деятельность, направленная на монополизацию и недобросовестную конкуренцию.

Согласно пункту 1 статьи 130 Конституции Российской Федерации местное самоуправление в Российской Федерации обеспечивает самостоятельное

решение населением вопросов местного значения, владение, пользование и распоряжение муниципальной собственностью.

Статьей 132 Конституции Российской Федерации предусмотрено, что органы местного самоуправления самостоятельно, в том числе управляют муниципальной собственностью, а также решают иные вопросы местного значения.

Правовой статус и полномочия органов местного самоуправления определены Федеральным законом от 06.10.2003 № 131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации».

Из содержания терминов и понятий, приведенных в статье 2 указанного Закона, следует, что к вопросам местного значения относятся вопросы непосредственного обеспечения жизнедеятельности населения муниципального образования, решение которых в соответствии с Конституцией Российской Федерации и настоящим Федеральным законом осуществляется населением и органами местного самоуправления самостоятельно.

Таким образом, органы местного самоуправления осуществляют полномочия по решению вопросов местного значения в соответствии с нормативными правовыми актами, действующими в Российской Федерации.

В [статье 72](#) Бюджетного кодекса Российской Федерации установлено, 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.

[Закон](#) N 94-ФЗ регулирует отношения, связанные с размещением заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд, в том числе устанавливает единый порядок размещения заказов, в целях обеспечения единства экономического пространства на территории Российской Федерации при размещении заказов, эффективного использования средств бюджетов и внебюджетных источников финансирования, расширения возможностей для участия физических и юридических лиц в размещении заказов и стимулирования такого участия, развития добросовестной конкуренции, совершенствования деятельности органов государственной власти и органов местного самоуправления в сфере размещения заказов, обеспечения гласности и прозрачности размещения заказов, предотвращения коррупции и других злоупотреблений в сфере размещения заказов ([часть 1 статьи 1](#) Закона N 94-ФЗ).

Под размещением заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд, согласно [статье 5](#) вышеупомянутого Закона, понимаются осуществляемые в порядке, предусмотренном названным Федеральным [законом](#), действия заказчиков, уполномоченных органов по определению поставщиков (исполнителей, подрядчиков) в целях заключения с ними государственных или муниципальных контрактов, в том числе на выполнение работ для государственных или муниципальных нужд.

В соответствии с [пунктом 2 статьи 10](#) названного Федерального закона

размещение заказа осуществляется путем проведения торгов, за исключением случаев, предусмотренных указанным Законом ([статья 55](#) Закона).

В силу [статьи 55](#) вышеупомянутого Закона, содержащей исчерпывающий перечень оснований для размещения заказа у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика), к таким основаниям отнесено, в том числе возникновение потребности в определенных товарах, работах, услугах вследствие непреодолимой силы, в связи с чем применение иных способов размещения заказа, требующих затрат времени, нецелесообразно.

Исходя из положений [п. 3 ст. 401](#) Гражданского кодекса РФ (далее - ГК РФ), непреодолимая сила характеризуется несколькими связанными между собой признаками. К ним, в частности, относятся чрезвычайность и непредотвратимость обстоятельств при данных условиях.

Согласно статье 1 Федерального закона от 21.12.1994 № 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.

Под чрезвычайностью следует понимать невозможность предвидения наступления соответствующих обстоятельств. Чрезвычайность обстоятельства - то, что не могло быть учтено лицом ни при каких обстоятельствах, что не относится к жизненному риску.

Под непредотвратимостью (непреодолимостью) обстоятельств следует понимать невозможность их предотвращения имеющимися в распоряжении лица техническими и иными средствами. При оценке указанных обстоятельств необходимо осуществлять сравнение возможностей конкретного заказчика с возможностями однородных лиц и организаций по роду и условиям деятельности. При этом в обязательном порядке непредотвратимыми должны быть само обстоятельство и процесс, порождающий необходимость срочного размещения заказа.

Непредвиденность тех или иных событий может быть определена как конкретное незнание о времени, месте, характере и особенностях будущего события. Когда же наступление каких-либо обстоятельств можно было предвидеть и избежать, ссылка на непреодолимую силу несостоятельна. Таким образом, должно быть налицо сочетание непредвиденности и непредотвратимости, возникших обстоятельств.

Обстоятельства непреодолимой силы являются таковыми, только если возникли помимо воли заинтересованных лиц, были им неподконтрольны и указанные лица не могли предвидеть или предотвратить их разумными мерами. К таким обстоятельствам относятся стихийные бедствия и иные природные явления, в том числе землетрясения, наводнения, пожары, ураганы, штормы, снежные заносы, сход лавины и т.п., и общественные события, находящиеся вне воли сторон (например, забастовки, военные действия, аварии, эпидемии, блокады и др.).

Необходимость проведения капитального ремонта, до начала отопительного сезона 2010 года, нецелесообразность проведения конкурсного отбора, предотвращение возникновения чрезвычайной ситуации, не являются в силу вышеперечисленных норм закона основанием для заключения государственного контракта с единственным поставщиком по правилам [пункта 6 части 2 статьи 55](#) Закона N 94-ФЗ.

Причиной, обуславливающей возможность наступления указанной ситуации, по мнению Комиссии Красноярского УФАС России, являются бездействие уполномоченных лиц, выразившееся в неразмещении муниципального заказа, в срок, установленный графиком для выполнения работ по профилактике, ремонту, замене и необходимому плановому обслуживанию оборудования, зданий, строений и т.п.,

Кроме того, [п. 6 ч. 2 ст. 55](#) Закона N 94-ФЗ и п. 4 Письма Минэкономразвития России от 12.08.2009 №Д05-4029, предусматривают, что заказчик вправе заключить контракт с единственным поставщиком для ликвидации последствий непреодолимой силы, ликвидации аварий, но не для их предотвращения.

Исходя из изложенного в случае наступления обстоятельств, которые, в частности, могут повлечь причинение вреда, а также создать опасность, непосредственно угрожающую личности либо охраняемым законным интересам общества и государства, заказчик, уполномоченный орган не освобождаются от обязанности по соблюдению требований [законодательства](#) о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд при принятии решения о способе размещения заказа.

Материалами дела подтверждено, что муниципальный контракт заключен сторонами без проведения торгов. В качестве правового основания заключения муниципального контракта Администрация Шарыповского района ссылается на [п. 6 ч. 2 ст. 55](#) Закона о размещении заказов.

Вместе с тем, обстоятельства, указанные в решениях от 02.08.2010 года, 26.08.2010, Комиссии по предупреждению и ликвидации чрезвычайных ситуаций и обеспечению пожарной безопасности администрации Шарыповского района Красноярского края в соответствии с положениями [подп. 1 п. 1 ст. 202](#), [п. 3 ст. 401](#) Гражданского кодекса Российской Федерации не являются непреодолимой силой.

В соответствии с [Федеральным законом от 21.12.1994 N 68-ФЗ \(ред. от 29.12.2010\) "О защите населения и территорий от чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера"](#) правовое регулирование отношений в области защиты населения и территорий от чрезвычайных ситуаций основывается на общепризнанных принципах и нормах международного права и осуществляется настоящим Федеральным законом, принимаемыми в соответствии с ним федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, законами и иными нормативными правовыми актами субъектов Российской Федерации. Органы местного самоуправления в пределах своих полномочий могут принимать муниципальные правовые акты, регулирующие отношения, возникающие в связи с защитой населения и территорий от чрезвычайных ситуаций.

Финансовое обеспечение деятельности федерального органа исполнительной власти, органа исполнительной власти субъекта Российской Федерации, органа местного самоуправления, специально уполномоченных на решение задач в области защиты населения и территорий от чрезвычайных ситуаций в соответствии с настоящим Федеральным законом, является расходным обязательством соответственно Российской Федерации, субъекта Российской Федерации и муниципального образования.

В случае принятия решения о выделении дополнительных бюджетных средств такие средства должны быть выделены с учетом срока, необходимого для размещения государственного или муниципального заказа в соответствии с процедурами, предусмотренными [Законом](#) о размещении заказов (минимальный срок для проведения конкурса составляет сорок дней, минимальный срок для проведения аукциона составляет тридцать дней).

Поступление бюджетных средств в конце финансового года в сроки, не позволяющие осуществить использование, размещение бюджетных средств в соответствии с процедурами, предусмотренными [Законом](#) о размещении заказов, не может рассматриваться как потребность в определенных товарах, работах, услугах вследствие возникновения обстоятельств непреодолимой силы и не является случаем размещения заказа у единственного поставщика в соответствии с [пунктом 6 части 2 статьи 55](#) Закона о размещении заказов.

В соответствии с пунктом 6 части [ч. 2 ст. 55](#) Закона N 94-ФЗ заказчик вправе заключить в соответствии с настоящим пунктом контракт на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг в количестве, объеме, необходимых для ликвидации последствий непреодолимой силы или оказания срочной медицинской помощи.

Однако, ни Решение Комиссии по предупреждению и ликвидации чрезвычайных ситуаций и обеспечению пожарной безопасности, ни Распоряжение № 260-р от 30.08.2010 года не свидетельствуют о какой-либо чрезвычайной ситуации, а указывают лишь на нахождение котельной в аварийном состоянии и возможности возникновения чрезвычайной ситуации.

Таким образом, установление в решении Комиссии по предупреждению и ликвидации чрезвычайных ситуаций и обеспечению пожарной безопасности администрации Шарыповского района Красноярского края от 02.08.2010 года, 26.08.2010, Распоряжении № 260-р от 30.08.2010 года, создает неравные условия для участников рынка и необоснованно ограничивает доступ к участию в торгах.

На территории Шарыповского района, услуги по капитальному ремонту котельных, тепловых и водопроводных сетей могут предоставлять и иные хозяйствующие субъекты помимо ООО «Ачинский Котельный завод».

Заключение муниципального контракта с ООО «Ачинский Котельный завод» без проведения конкурсных процедур, создает вышеуказанному хозяйствующему субъекту преимущественные условия в получении права на выполнение работ в рамках муниципального заказа и препятствует доступу к осуществлению работ в рамках муниципального заказа неопределенного круга лиц, которые осуществляют аналогичный вид деятельности.

Вместе с тем, целью проведения торгов (конкурсов) на право выполнения работ, оказания услуг в рамках муниципального заказа является обеспечение равного доступа к муниципальному заказу всех заинтересованных лиц и недопущения фактов ограничения, устранения, недопущения конкуренции.

Согласно части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» федеральным органам исполнительной власти, органам государственной власти субъектов Российской Федерации, органам местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов или организациям, а также государственным внебюджетным фондам, Центральному банку Российской Федерации запрещается принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействие), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, за исключением предусмотренных федеральными законами случаев принятия актов и (или) осуществления таких действий (бездействия).

Этот запрет распространяется на акты либо действия органа местного самоуправления, которые, ограничивая самостоятельность хозяйствующих субъектов либо создавая дискриминационные условия деятельности отдельных хозяйствующих субъектов, имеют либо могут иметь своим результатом недопущение, ограничение, устранение конкуренции и ущемление интересов хозяйствующих субъектов.

Администрация Шарыповского района, принимая Распоряжение № 260-р от 30.08.2010 года «О размещении муниципального заказа на выполнение работ по монтажу двух котлов и котельного оборудования в котельной, расположенной по адресу: с. Березовское, ул. Советская, 256/1 Шарыповского района», пунктом 1 которого установлено о необходимости размещения муниципального заказа у единственного поставщика, лишила возможности хозяйствующих субъектов, осуществляющих деятельность по капитальному ремонту котельных, тепловых и водопроводных сетей участвовать в конкурсе, что свидетельствует об ограничении конкуренции, и, соответственно, о нарушении антимонопольного законодательства.

Таким образом, в действиях Администрации Шарыповского района Красноярского края имеет место нарушение ч.1 ст.15 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившиеся в принятии Распоряжения № 260-р от 30.08.2010 года «О размещении муниципального заказа на выполнение работ по монтажу двух котлов и котельного оборудования в котельной, расположенной по адресу: с. Березовское, ул. Советская, 256/1 Шарыповского района», пунктом 1 которого установлено о необходимости размещения муниципального заказа у единственного поставщика,

выразившиеся в ограничении доступа потенциальных участников к участию в торгах, и, соответственно, в ограничении конкуренции.

На основании изложенного, довод Администрации Шарыповского района о правомерности заключения контракта с единственным поставщиком, поскольку Комиссией по предупреждению и ликвидации чрезвычайных ситуаций и обеспечению пожарной безопасности установлены обстоятельства непреодолимой силы, без устранения которых либо промедления в срочном начале работ по их устранению могло привести к наступлению чрезвычайной ситуации, Комиссией Красноярского УФАС отклоняется в связи с тем, что не

соответствует нормам действующего законодательства.

Под непреодолимой силой понимаются уже свершившиеся обстоятельства, но не наличие прогноза об их возникновении.

В соответствии с Федеральным законом от 21.12.1994 № 68-ФЗ «О защите населения и территорий от чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера» - предупреждение чрезвычайных ситуаций - это комплекс мероприятий, проводимых заблаговременно и направленных на максимально возможное уменьшение риска возникновения чрезвычайных ситуаций, а также на сохранение здоровья людей, снижение размеров ущерба окружающей среде и материальных потерь в случае их возникновения; ликвидация чрезвычайных ситуаций - 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 среде и материальных потерь, а также на локализацию зон чрезвычайных ситуаций, прекращение действия характерных для них опасных факторов.

Пункт [6 ч. 2 ст. 55](#) Закона N 94-ФЗ и п. 4 Письма Минэкономразвития России от 12.08.2009 №Д05-4029, предусматривают, что заказчик вправе заключить контракт с единственным поставщиком для ликвидации последствий непреодолимой силы, ликвидации аварий, но не для их предотвращения.

Учитывая вышеизложенные фактические и правовые обстоятельства, Комиссия приходит к выводу:

о наличии в действиях администрации Шарыповского района Красноярского края состава нарушения, предусмотренного частью 1 статьи 15 ФЗ «О защите конкуренции», согласно которой федеральным органам исполнительной власти, органам государственной власти субъектов Российской Федерации, органам местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов органам или организациям, а также государственным внебюджетным фондам, Центральному банку Российской Федерации запрещается принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействие), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, за исключением предусмотренных федеральными законами случаев принятия актов и (или) осуществления таких действий (бездействия).

Соответствующими действиями нарушен публичный порядок, обеспечивающий конкуренцию, а также ущемлены интересы других хозяйствующих субъектов (потенциальных участников торгов), которые были ограничены в возможности участия в торгах на право заключения муниципального контракта на выполнение ремонтных работ.

На основании изложенного Комиссия по рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26 июля 2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции»

РЕШИЛА:

1. Признать Администрацию Шарыповского района Красноярского края

нарушившей часть 1 статьи 15 ФЗ «О защите конкуренции» в части принятия акта, ограничивающего конкуренцию, - Распоряжения № 260-р от 30.08.2010 года «О размещении муниципального заказа на выполнение работ по монтажу двух котлов и котельного оборудования в котельной, расположенной по адресу: с. Березовское, ул. Советская, 25б/1 Шарыповского района», пунктом 1 которого установлено о необходимости размещения муниципального заказа у единственного поставщика, следствием принятия которого стало недопущение, ограничение конкуренции.

2. Учитывая, что допущенные нарушения являются окончательными, муниципальный контракт исполнен и невозможно вернуть стороны в первоначальное положение, восстановить положение, существовавшее до нарушения антимонопольного законодательства - предписание не выдавать.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении в соответствии с Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях.

Настоящее решение может быть обжаловано в Арбитражный суд Красноярского края в течение трех месяцев с момента вынесения решения.

Председатель Комиссии

Е.А. Лужбин

Ю.В. Фомушкина

Члены Комиссии

М.А. Дударева

- [reshenie_254-15-12 .doc](#)