

Администрация Мотыгинского района
Красноярского края
ул. Советская, д. 116 п. Мотыгино
Красноярский край, 663400

Администрации п. Мотыгино Мотыгинского
района Красноярского края
663400, Красноярский край, п. Мотыгино
ул. Советская, д. 109,

ОАО «Красноярскгеология»
660049, г. Красноярск, ул. Карла Маркса,
62

Ангарская геологоразведочная
экспедиция – филиал открытого
акционерного общества «Красноярская
горно-геологическая компания»
663400, Красноярский край, п. Мотыгино
ул. Советская, 20

РЕШЕНИЕ

от «24» февраля 2015 года

по делу № 407-16-14
Красноярск

г.

Резолютивная часть решения по делу оглашена на заседании Комиссии 10 февраля 2015 года.

В полном объеме решение изготовлено 24 февраля 2015 года.

Комиссия Красноярского УФАС России по рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства в составе: председатель Комиссии – <...>, заместитель руководителя управления, члены Комиссии: – <...> начальник отдела контроля органов власти, <...>, старший государственный инспектор отдела естественных монополий, рассмотрев дело №407-16-14, возбужденное в отношении в отношении администрации п. Мотыгино Мотыгинского района Красноярского края (далее – Администрация) и ОАО «Красноярскгеология» в лице Ангарской геологоразведочной экспедиции – филиала открытого акционерного общества «Красноярская горно-геологическая компания» (далее - ОАО «Красноярскгеология») по признакам нарушения статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 N135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – ФЗ «О защите конкуренции»), выразившимся в достижении антиконкурентного соглашения о заключении договора подряда б/н от 12.08.2013 на производство работ по подготовке котельных «объекты теплоснабжения» в п. Мотыгино, без проведения публичных процедур, предусмотренных Федеральным Законом от 21.07.2005 № 94-ФЗ "О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд"

в отсутствие представителей администрации п. Мотыгино, администрации Мотыгинского района, а также ОАО «Красноярскгеология», уведомленных надлежащим образом о месте и времени рассмотрения дела (почтовые уведомления № 66001724047537, № 66001724047544, № 66001724047513 и № 66001724047520 соответственно),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Красноярского УФАС России поступило обращение администрации Мотыгинского района Красноярского края (исх. 2539 от 14.10.2014; вх. № 20358 от 15.10.2014) с жалобой на действия администрации п. Мотыгино и ОАО «Красноярскгеология», выразившиеся в заключении договора подряда 12.08.2013 на производство работ по подготовке объектов теплоснабжения (котельных) в п. Мотыгино, с нарушением, по мнению заявителя, требований, предусмотренных Федеральным законом № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд».

На основании Положения о комиссии по предупреждению и ликвидации чрезвычайных ситуаций и противопожарной безопасности в поселке Мотыгино, Федерального закона от 21.12.1994 № 68 ФЗ «О защите населения и территории от чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера», комиссия по предупреждению и ликвидации чрезвычайных ситуаций и противопожарной безопасности в поселке Мотыгино приняла решение от 02.07.2013 №1 (по сроку действия с момента подписания до 01.08.2013):

- ввести режим чрезвычайной ситуации на территории муниципального образования поселок Мотыгино с 02.07.2013 по 01.08.2013;
- передать Ангарской геологоразведочной экспедиции - филиал ОАО «Красноярскгеология» во временное пользование муниципальное имущество (согласно приложения No1);

- предприятию Ангарской геологоразведочной экспедиции - филиал ОАО «Красноярскгеология» произвести подключение электроснабжения к жизнеобеспечивающим и социально значимым объектам муниципального образования поселок Мотыгино, а именно насосную станцию месторождения «Зырянка», станцию обезжелезивания, водораздаточную станцию;

- предприятию Ангарской геологоразведочной экспедиции - филиал ОАО «Красноярскгеология» обеспечить круглосуточную охрану объектов месторождения «Зырянка».

Председателем комиссии по предупреждению и ликвидации чрезвычайных ситуаций и противопожарной безопасности в поселке Мотыгино, в соответствии с протоколом от 02.07.2013 №1, являлся Глава п. Мотыгино <...>, в числе присутствующих был депутат Мотыгинского районного Совета <...>, являющийся начальником АГРЭ.

Впоследствии режим чрезвычайной ситуации на территории муниципального образования поселок Мотыгино продлен до 02.09.2013 в соответствии с протоколом заседания комиссии по предупреждению и ликвидации чрезвычайных ситуаций и противопожарной безопасности в поселке Мотыгино № 2 от 31.07.2013. Председателем указанной комиссии также являлся <...>, а членом комиссии - , в том числе, <...>.

Комиссией Администрации п. Мотыгино был проведен осмотр технического состояния котельных №1, 5, 8, 11, 12, собственником которых является муниципальное образование поселок Мотыгино, по результатам которого был составлен акт от 05.07.2013, в соответствии с которым здания котельных находятся в аварийном состоянии, требуется капитальный ремонт.

12 августа 2013 года между Администрацией п. Мотыгино (заказчик) и ОАО «Красноярскгеология» (подрядчик) заключен договор подряда на производство работ по подготовке объектов теплоснабжения (котельных) в п. Мотыгино. Согласно пункту 1.1. договора он заключен заказчиком от имени муниципального образования п. Мотыгино в целях обеспечения муниципальных нужд.

В силу пункта 1.2 договора подрядчик обязуется в установленный договором срок по заданию заказчика выполнить работы по подготовке котельных «объекты теплоснабжения» в п. Мотыгино в соответствии со сметой выполняемых работ (приложение №1), являющейся неотъемлемой частью договора, а заказчик обязуется принять выполненные работы и обеспечить оплату выполненных работ в пределах цены договора.

За выполненную работу заказчик обязуется выплатить подрядчику сумму в размере 3 754 610 руб. Заказчик производит расчет с подрядчиком по факту выполнения работ или отдельного этапа не позднее 5 дней после подписания сторонами акта сдачи – приемки работ (пункт 2.1. договора). Срок выполнения работ по договору установлен с 12.08.2013 по 31.09.2013 (пункт 4.5. договора).

Во исполнение условий договора подряда подрядчиком выполнены и приняты заказчиком работы на сумму 3754610,14 руб., что подтверждается подписанными сторонами актом о приемке выполненных работ от 27.08.2013 №3 и справкой о стоимости выполненных работ и затрат на сумму 3754610,14 руб.

В связи с тем, что оплата работ по договору администрацией п. Мотыгино не была произведена, ОАО «Красноярскгеология» обратилось в Арбитражный суд с иском к администрации о взыскании, в том числе, задолженности по договору подряда б/н от 12.08.2013 в сумме 3 754 610,14 руб. Иск общества был удовлетворен, поскольку администрация п. Мотыгино признала исковые требования в полном объеме.

В связи с установлением в действиях администрации п. Мотыгино и ОАО «Красноярскгеология» признаков нарушения п. 4 ст.16 ФЗ «О защите конкуренции», выразившихся в достижении антиконкурентного соглашения о заключении договора подряда б/н от 12.08.2013 на производство работ по подготовке муниципальных объектов теплоснабжения (котельных) п. Мотыгино, без проведения публичных процедур, предусмотренных Федеральным Законом от 21.07.2005 № 94-ФЗ "О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд", приказом Красноярского УФАС России от 10.12.2014 № 705 возбуждено настоящее дело.

Определением от 10.12.2014 к участию в рассмотрении дела в качестве ответчиков привлечены Администрация и ОАО «Красноярскгеология», в качестве заявителя – администрация Мотыгинского района, рассмотрение дела было назначено на 15.01.2015.

15.01.2015 на основании ст. 46 ФЗ «О защите конкуренции» Комиссией в рассмотрении дела № 407-16-14 объявлен перерыв до 22.01.2015.

Определением от 22.01.2015 рассмотрение дела было отложено на 10.02.2015 в связи с отсутствием кворума для рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства.

В соответствии с письменными пояснениями администрации п. Мотыгино (исх. от 22.12.2014 № 1271, вх. от 13.01.2015 № 237) Заключение договора б/н от 12.08.2013 было произведено на основании протокола заседания Комиссии по ЧС муниципального образования г. Мотыгино.

В ходе рассмотрения дела установлено, что стоимость выполненных работ по договору подряда от 12.08.2013 присуждена к взысканию с заказчика в пользу подрядчика решением Арбитражного суда Красноярского края от 27.01.2014 по делу №А33-21825/2013. В соответствии с платежными поручениями № 294 от 17.07.2014, № 372 от 02.09.2014 и № 470 от 18.11.2014 на основании исполнительного листа по делу № А33-21825/2013 (предметом рассмотрения которого являлись два договора подряда б/н от 03.07.2013 на сумму 1 544 037,00 руб. и от 12.08.2013 на сумму 3 754 610,00 руб., соответственно исполнительный лист по делу № А33-21825/2013 был выдан на сумму 5 298 647,00 руб.) администрацией перечислены средства ОАО «Красноярскгеология» в сумме 50 000 руб., 150 000 руб. и 5 098 647 руб.

В соответствии с локальным сметным расчетом б/н б/д стоимость работ по подготовке котельных № 1, № 5, №8, № 11, № 12, а также иных объектов теплоснабжения (в т.ч. ремонт зданий и оборудования, с заменой деталей и агрегатов: разборка кирпичной кладки, демонтаж задвижек, установка вентиляей, задвижек, запоров, клапанов обратных, кранов проходных на трубопроводах, демонтаж осевых вентиляторов, демонтаж насосных агрегатов, кладка стен,

кладка элементов тепловых агрегатов, очистка помещений от строительного мусора, установка арматурных сеток, приготовление бетона для искусственных сооружений, демонтаж вытяжных труб, резка труб, усиление сварных швов, устройство опор из шпальных клеток, их разборка, установка котлов стальных жаротрубных проводных, заполнение наружных и внутренних дверных проемов, разводка по устройствам и подключение жил кабелей или проводов внешней сети, окраска и ТМЦ) составляет 3 754 610,00 руб. (в т.ч. НДС 572 737,14), в т.ч. материалы – 960 719 руб., машины и механизмы – 303 098 руб., ФОТ - 818 498 руб., накладные расходы – 697 244 руб., сметная прибыль – 410 253 руб., непредвиденные затраты – 62 390 руб.

В соответствии с актом от 27.08.2013 о приемке выполненных работ к договору подряда б/н от 12.08.2013, ОАО «Красноярскгеология» за период с 01.08.2013 по 31.08.2013 были выполнены работы по подготовке котельных № 1, № 5, № 8, № 11 и № 12 на сумму 3 754 610,00 руб.

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.

В соответствии с пунктом 4 статьи 14 Федерального закона от 06.10.2003 N 131-ФЗ "Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации" к вопросам местного значения отнесена организация, в том числе, тепло- и водоснабжения населения муниципального образования.

В соответствии с п. 1 ч. 1 ст. 6 Федерального закона от 27.07.2010 N 190-ФЗ "О теплоснабжении" к полномочиям органов местного самоуправления поселений, городских округов по организации теплоснабжения на соответствующих территориях относится организация обеспечения надежного теплоснабжения потребителей на территориях поселений, городских округов, в том числе принятие мер по организации обеспечения теплоснабжения потребителей в случае неисполнения теплоснабжающими организациями или теплосетевыми организациями своих обязательств, либо отказа указанных организаций от исполнения своих обязательств.

Согласно п. 1 ч. 1 ст. 6 Федерального закона от 07.12.2011 N 416-ФЗ "О водоснабжении и водоотведении" к полномочиям органов местного самоуправления городских поселений, городских округов относится организация

водоснабжения населения, в том числе принятие мер по организации водоснабжения населения и (или) водоотведения в случае невозможности исполнения организациями, осуществляющими горячее водоснабжение, холодное водоснабжение и (или) водоотведение, своих обязательств либо в случае отказа указанных организаций от исполнения своих обязательств.

Часть 2 статьи 18 Федерального закона № 131-ФЗ устанавливает, что финансовые обязательства, возникающие в связи с решением вопросов местного значения, исполняются за счет средств местных бюджетов.

Пунктом 1 статьи 54 Федерального закона N 131-ФЗ установлено, что размещение заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для муниципальных нужд осуществляется в порядке, предусмотренном Федеральным законом от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок, товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

В настоящее время действия заказчиков, уполномоченных органов по определению поставщиков (исполнителей, подрядчиков) в целях заключения с ними государственных или муниципальных контрактов, а также гражданско-правовых договоров бюджетных учреждений на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для нужд соответствующих заказчиков регулируются Федеральным законом от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок, товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (до 01.01.2014 - Федеральным законом от 21.07.2005 N 94-ФЗ "О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд" (далее - Федеральный закон No 94-ФЗ, Закон о размещении заказов, ФЗ № 94-ФЗ), в соответствии с которыми выбор поставщиков (исполнителей, подрядчиков) осуществляется по результатам проведения торгов (конкурсов, аукционов, запроса котировок).

Статьей 1 Федерального закона No 94-ФЗ было предусмотрено, что данный закон регулирует отношения, связанные с размещением заказов на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных, муниципальных нужд, нужд бюджетных учреждений, в том числе устанавливает единый порядок размещения таких заказов.

Согласно статьям 1, 3 Федерального закона N 94-ФЗ 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, являются муниципальными нуждами.

В соответствии со статьей 5 Федерального закона N 94-ФЗ под размещением заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд понимаются осуществляемые в порядке, предусмотренном настоящим Федеральным законом, действия заказчиков, уполномоченных органов по определению поставщиков (исполнителей, подрядчиков) в целях заключения с ними государственных или муниципальных контрактов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд, а в случае, предусмотренном пунктом 14 части 2 статьи 55 настоящего Федерального закона, в целях заключения с ними также иных гражданско-правовых договоров в любой форме.

Федеральный закон № 94-ФЗ устанавливает единый порядок размещения муниципальных 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 (статья 1).

Во всех случаях размещение заказа на выполнение работ, оказание услуг (то есть определение поставщиков, исполнителей) для муниципальных нужд осуществляется путем проведения торгов, за исключением случаев, предусмотренных данным Законом (пункт 2 статьи 10 Закона).

Согласно пункту 1 статьи 10 Федерального закона №94-ФЗ размещение заказа может осуществляться:

- 1) путем проведения торгов в форме конкурса, аукциона, в том числе аукциона в электронной форме;
- 2) без проведения торгов (запрос котировок, у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика), на товарных биржах).

Финансирование администрации поселка Мотыгино осуществляется из бюджета поселка Мотыгино Мотыгинского района, соответственно финансовые обязательства Администрации, возникающие в связи с решением вопросов местного значения, исполняются за счет средств местного бюджета.

Учитывая изложенное, хозяйствующие субъекты в 2013 году могли вступать в договорные отношения с администрацией п. Мотыгино, в том числе связанные с выполнением подрядных работ, только посредством заключения контракта в соответствии с Федеральным Законом от 21.07.2005 № 94-ФЗ "О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд", в соответствии с которыми выбор поставщиков (исполнителей, подрядчиков) осуществляется по результатам проведения публичных процедур (конкурсов, аукционов, запроса котировок).

Исходя из содержания заключенного между сторонами договора от 12.08.2013, согласно которому подрядчик обязался в срок с 12.08.2013 по 31.09.2013 по заданию заказчика выполнить работы по подготовке котельных в п. Мотыгино стоимостью 3754610,14 руб., названный договор относится к договорам подряда (глава 37 части II Гражданского кодекса Российской Федерации).

Частью 2 статьи 10 Федерального закона №94-ФЗ предусмотрено, что во всех случаях размещение заказа осуществляется путем проведения торгов, за исключением случаев, предусмотренных указанным Законом.

Пунктом 1 статьи 55 Закона о размещении заказов предусмотрена возможность размещения заказа у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) без

проведения торгов. Предусмотренный частью 2 статьи 55 указанного Закона перечень случаев размещения заказа у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) является исчерпывающим.

Так, пункт 6 части 2 указанной статьи предусматривается размещение заказа у единственного поставщика 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. 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.

К признакам непреодолимой силы, содержащимся в статье 401 Гражданского кодекса Российской Федерации, относятся чрезвычайные и непредотвратимые при данных условиях обстоятельства. Как указано в разъяснениях, данных в пункте 4 письма Минэкономразвития России от 12.08.2009 N Д05-4029, к непреодолимой силе относятся такие чрезвычайные события, как землетрясение, извержение вулкана, наводнение, засуха, ураган, цунами, сель, а также военные действия, эпидемии, крупномасштабные забастовки и другие обстоятельства, при наличии которых нормальный ход развития отношений невозможен из-за их чрезвычайности и непредотвратимости при данных условиях. Они характеризуются непредсказуемостью или неопределенностью во времени наступления и неоднозначностью последствий, могут вызвать человеческие жертвы и нанести материальный ущерб. Сюда же можно отнести и ликвидацию аварий.

Абзацами 1 и 3 статьи 1 Федерального закона от 21.12.1994 N 68-ФЗ "О защите населения и территорий от чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера" определено, что чрезвычайной ситуацией является 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 - 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.

В соответствии с протоколом совещания комиссии по ЧС от 02.07.2013 № 1, чрезвычайная ситуация на территории п. Мотыгино объявлена в связи с отключением от электроснабжения водозабора «Зырянка», водораздаточной станции и других жизнеобеспечивающих объектов, что повлекло отключение от водоснабжения поселка. В связи с указанными обстоятельствами введен режим повышенной готовности по лесным пожарам, поскольку, в случае пожара, пожарные машины не смогут заправиться водой.

Решением комиссии, созданной Администрацией п. Мотыгино, на территории

муниципального образования п. Мотыгино введена чрезвычайная ситуация сроком до 01.08.2013, впоследствии срок продлен до 02.09.2013 и до 02.11.2013.

Изначально причиной введения на территории Мотыгино режима чрезвычайной ситуации явилось расторжение 01.07.2013 договоров аренды муниципального имущества коммунального комплекса (теплосети, котельные, водопровод, насосная станция) с ресурсоснабжающими организациями ООО «УК Комплекс» и ООО «Теплосети», ранее осуществлявшими в п. Мотыгино теплоснабжение и подготовку котельных, тепловых сетей к предстоящему отопительному сезону во исполнение предписаний Красноярского УФАС России, выданных на основании вынесенных решений от 28.12.2012 №282-16-12, от 29.12.2012 № 283-16-12 по факту заключения администрацией п.Мотыгино договоров аренды муниципального имущества коммунального комплекса (теплосети, котельные, водопровод, насосная станция) с ООО «УК Комплекс» и ООО «Теплосети» с нарушением требований антимонопольного законодательства, а именно – без проведения торгов.

После расторжения договоров аренды комиссией Администрации п. Мотыгино проведен осмотр технического состояния котельных №1, 5, 8, 11, 12. Согласно акту осмотра от 05.07.2013 здания котельных находились в аварийном состоянии, требовался капитальный ремонт, соответственно у администрации п. Мотыгино действительно имелась потребность в проведении работ по ремонту и подготовке к отопительному сезону спорных котельных. Вместе с тем, проведение данных работ не связано с ликвидацией последствий, вызванных какими-либо чрезвычайными ситуациями, в связи с чем расторжение договоров аренды объектов муниципального коммунального комплекса и выявленное неудовлетворительное техническое состояние котельных, не обладают признаками непреодолимой силы.

Постановлением администрации Мотыгинского района от 27.05.2013 №322-п «О подготовке объектов жизнеобеспечения Мотыгинского района к осенне – зимнему периоду 2013 –2014 годов» утвержден календарный план мероприятий по подготовке объектов жизнеобеспечения района к осенне-зимнему периоду 2013-2014 годов, в который включены котельные № 1, 5, 8, 11, 12.

Главой поселка Мотыгино 22.05.2013 утверждено постановление № 29-п, которым также предусмотрены мероприятия по подготовке систем тепло- и водоснабжения к зимнему отопительному периоду 2013-2014 годов.

Указанные обстоятельства свидетельствуют о заранее запланированном характере работ по подготовке котельных №1, 5, 8, 11, 12 к отопительному сезону 2013-2014 годов.

Таким образом, у администрации п. Мотыгино отсутствовали законные основания для заключения договора с ОАО «Красноярскгеология» на проведение работ по подготовке котельных «объекты теплоснабжения» в п. Мотыгино без проведения торгов с единственным подрядчиком на основании пункта 6 части 2 статьи 55 Федерального закона от 21.07.2005 N 94-ФЗ "О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд".

Учитывая, что средства, на которые осуществлялись работы по подготовке

котельных «объекты теплоснабжения» в п. Мотыгино ОАО «Красноярскгеология» по договору подряда б/н от 12.08.2013, были бы выделены из бюджета в 2013 году в размере 3 754 610,00 руб., а также то, что работы по подготовке котельных «объекты теплоснабжения» в п. Мотыгино (п. 1.2 договора подряда б/н от 12.08.2013) является муниципальной нуждой (п. 1.1. договора), при удовлетворении данной нужды необходимо было руководствоваться нормами Федерального Закона от 21.07.2005 №94-ФЗ. Учитывая сумму выделенных средств на удовлетворение указанной нужды в соответствии с ч. 2 ст.10 ФЗ № 94-ФЗ необходимо было размещение муниципального заказа путем проведения торгов.

Однако, при заключении договора подряда б/н от 12.08.2013 между Администрацией и ОАО «Красноярскгеология» торги не проводились.

В соответствии с пунктом 4 статьи 16 ФЗ «О защите конкуренции» запрещаются соглашения между органами государственной власти субъектов Российской Федерации иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями 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, выхода из товарного рынка или устранению с него хозяйствующих субъектов.

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

Таким образом, договор подряда от 12.08.2012 на производство работ по подготовке котельных в п. Мотыгино на сумму 3 754 610,00 руб., заключенный с нарушением порядка, установленного ФЗ № 94-ФЗ (без проведения торгов), является антиконкурентной сделкой и свидетельствует о заключении между Администрацией и ОАО «Красноярскгеология» антиконкурентного соглашения о заключении договора подряда б/н от 12.08.2013 в целях удовлетворения муниципальной нужды – производство работ по подготовке котельных в п. Мотыгино к отопительному сезону, без проведения публичных процедур, предусмотренных Федеральным Законом от 21.07.2005 № 94-ФЗ, что является нарушением статьи 16 ФЗ «О защите конкуренции».

В доказательство наличия имеющегося договоренности между ответчиками свидетельствует также тот факт, что администрация п. Мотыгино в лице главы – <...> а также ОАО «Красноярскгеология» в лице начальника <...> (являющегося также депутатом Мотыгинского районного совета), являлись членами Комиссии, на которой было принято решение от 02.07.2013 №1 о введении режима чрезвычайной ситуации на территории муниципального образования поселок Мотыгино с 02.07.2013 в отсутствие оснований для ее введения, который был сначала продлен до 02.09.2013 в соответствии с протоколом заседания комиссии по предупреждению и ликвидации чрезвычайных ситуаций и противопожарной безопасности в поселке Мотыгино № 2 от 31.07.2013 (председателем комиссии являлся <...>, членом комиссии – <...>), а далее продлен до 02.11.2013 в соответствии с решением от 25.09.2013 комиссии по предупреждению и ликвидации чрезвычайных ситуаций и противопожарной безопасности в поселке

Мотыгино №5 (решение подписано <...>) , что обусловило формальную возможность заключения между ответчиками без проведения публичных процедур, предусмотренных ФЗ № 94-ФЗ, вышеуказанного договора подряда б/н от 12.08.2013 на производство работ по подготовке котельных «объекты теплоснабжения» в п. Мотыгино. При этом, <...>, как глава п. Мотыгино, и <...>, как депутат Мотыгинского районного Совета депутатов, не могли не знать о законодательно установленном порядке расходования бюджетных средств, ввиду чего, Комиссия приходит к выводу, что указанные действия были совершены ими умышленно.

Сама возможность заключения соглашения (осуществление согласованных действий) между органами местного самоуправления и хозяйствующими субъектами, если такое соглашение (действия) приводит или может привести к недопущению, устранению, ограничению конкуренции, рассматривается законодателем как общественно опасное деяние, имеющее квалифицирующее значение для констатации факта нарушения антимонопольного законодательства. Наличие или угроза наступления негативных последствий в результате заключения такого соглашения презюмируется и не требует отдельного доказывания.

В силу статьи 168 ГК РФ сделка, нарушающая требования закона или иного правового акта и при этом посягающая на публичные интересы либо права и охраняемые законом интересы третьих лиц, ничтожна.

Согласно статье 167 ГК РФ недействительная сделка не влечет юридических последствий, за исключением тех, которые связаны с ее недействительностью, и недействительна с момента ее совершения.

При недействительности сделки каждая из сторон обязана возвратить другой все полученное по сделке, а в случае невозможности возвратить полученное в натуре (в том числе тогда, когда полученное выражается в пользовании имуществом, выполненной работе или предоставленной услуге) возместить его стоимость в деньгах - если иные последствия недействительности сделки не предусмотрены законом (п. 2 ст. 167 ГК РФ).

Таким образом, учитывая, что договор подряда б/н от 12.08.2013 заключен с нарушением требований 94-ФЗ, Комиссия делает вывод о ничтожности названного договора в силу ст.167-168 ГК РФ.

Вина администрации п. Мотыгино заключается в неорганизации соответствующих конкурсных процедур (торгов) на право заключения договоров подряда, заключении договора подряда без торгов.

Вина ОАО «Красноярскгеология» заключается в участии в антиконкурентном соглашении, презюмируется самим фактом его заключения. ОАО «Красноярскгеология» выполнило работы без участия в публичных процедурах по размещению заказа на выполнение работ по подготовке котельных в п. Мотыгино к отопительному сезону, неправоммерно заключив с администрацией п. Мотыгино договор подряда б/н от 12.08.2013.

Учитывая изложенное, Комиссия пришла к выводу о наличии в действиях Администрации и ОАО «Красноярскгеология» нарушения статьи 16 ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в заключении антиконкурентного соглашения,

направленного на избежание проведения публичных процедур при заключении договора в целях удовлетворения муниципальной нужды – производство работ по подготовке котельных в п. Мотыгино к отопительному сезону, что привело к недопущению конкуренции за право заключения муниципального контракта на производство указанных работ.

В связи с тем, что на момент принятия решения работы по договору подряда от 12.08.2013 б/н исполнены, Комиссия приходит к выводу о невозможности выдачи Администрации и ОАО «Красноярскгеология» предписания о восстановлении положения, существовавшего до нарушения антимонопольного законодательства.

Однако, подпунктом "к" пункта 2 части 1 статьи 23 ФЗ «О защите конкуренции» предусмотрено право антимонопольного органа выдавать предписания о перечислении в федеральный бюджет дохода, полученного вследствие нарушения антимонопольного законодательства.

Установив факт нарушения, Красноярское УФАС России в рамках рассмотрения настоящего дела был исследован факт получения, вследствие нарушения антимонопольного законодательства ОАО «Красноярскгеология» дохода в сумме 3 754 610,00 рублей (договор подряда б/н от 12.08.2013).

Доход, полученный ОАО «Красноярскгеология» по факту выполнения работ по договору подряда б/н от 12.08.2013 является незаконным, поскольку получен вследствие нарушения антимонопольного законодательства и подлежит перечислению в федеральный бюджет.

Учитывая изложенное, Комиссия приходит к выводу о необходимости выдачи ОАО «Красноярскгеология» обязательного для исполнения предписания о перечислении в федеральный бюджет дохода в сумме 3 754 610,00 рублей, полученного в результате нарушения антимонопольного законодательства.

Заключение хозяйствующим субъектом недопустимого в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации соглашения, а равно участие в нем, образует состав административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, а заключение органом местного самоуправления недопустимого в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации соглашения состав административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 3 статьи 14.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях. Ввиду указанного Комиссия считает необходимым передать копии материалов настоящего дела уполномоченному должностному лицу для рассмотрения вопроса о возбуждении в отношении Ответчиков дел об административных правонарушениях по статье 14.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

На основании вышеизложенного, Комиссия по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства руководствуясь статьями 16, 22, 23, 39, 41, 49, 50 ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать администрацию п. Мотыгино Мотыгинского района Красноярского края и ОАО «Красноярскгеология» в лице Ангарской геологоразведочной экспедиции – филиала открытого акционерного общества «Красноярская горно-геологическая компания» нарушившими пункт 4 статьи 16 ФЗ «О защите конкуренции», в части достижения антиконкурентного соглашения о заключении договора подряда б/н от 12.08.2013 в целях удовлетворения муниципальной нужды – производство работ по подготовке котельных «объекты теплоснабжения» в п. Мотыгино, без проведения публичных процедур, предусмотренных Федеральным Законом от 21.07.2005 № 94-ФЗ "О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд", что привело (могло привести) к недопущению конкуренции за право заключения муниципального контракта на производство вышеуказанных работ.

2. Выдать ОАО «Красноярскгеология» в лице Ангарской геологоразведочной экспедиции – филиала открытого акционерного общества «Красноярская горно-геологическая компания» обязательное для исполнения предписание о перечислении в федеральный бюджет дохода в сумме 3 754 610,00 рублей, полученного в результате нарушения антимонопольного законодательства.

3. Передать копии материалов дела №407-16-14 уполномоченному должностному лицу для рассмотрения вопроса о возбуждении в отношении Ответчиков дел об административных правонарушениях по статье 14.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

<...>

седатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>