

Прокуратура Новоселовского района

Красноярского края

Ленина ул., 19, с. Новоселово,
Новоселовский район, Красноярский
край, 662430

МБОУ «Анашенская СОШ №1»

Школьная ул., 14, п.Анаш, Новоселовский
район, Красноярский край, 662433

ООО «СТРОЙТЭК»

Индустриальная ул., 4Б, г.Шарыпово,
Красноярский край, 662311

Администрация Новоселовского района

Ленина ул., 9, с. Новоселово,
Новоселовский район, Красноярский
край, 662430

РЕШЕНИЕ

по делу № 024/01/11-456/2020 (№5-11-20)

«20» августа 2020
Красноярск

г.

Резолютивная часть решения оглашена на заседании Комиссии 06 августа 2020 г.

В полном объеме решение изготовлено 20 августа 2020 г.

Комиссия Красноярского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: председатель Комиссии – <...>, заместитель руководителя управления; члены Комиссии – <...>, начальник правового отдела; <...>, главный специалист-эксперт отдела контроля органов власти, рассмотрев дело № 5-11-20 (№024/01/11-456/2020), возбужденное в отношении Муниципального бюджетного общеобразовательного учреждения

«Анашенская средняя общеобразовательная школа №1» (ИНН 2429470832, ОГРН 1022400527203; ул.Школьная, 14, п. Анаш, Новоселовский район, Красноярский край, 662433; далее – МБОУ «Анашенская СОШ №1») и общества с ограниченной ответственностью «СТРОЙТЭК» (ИНН 2459013914, ОГРН 1052459014321, ул.Индустриальная, 4Б, г.Шарыпова, Красноярский край, 662311; далее – ООО «СТРОЙТЭК») по признакам нарушения пункта 3 части 4 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - ФЗ «О защите конкуренции»),

в присутствии представителя от Прокуратуры – <...>, помощника прокурора Кировского района (служебное удостоверение), директора МБОУ «Анашенская СОШ №1» – <...> (<...>), руководителя муниципального казенного учреждения «Хозяйственная группа учреждений образования Новоселовского района» (далее – МКУ «ХГУО Новоселовского района») – <...> (<...>), в отсутствие иных лиц, привлеченных к участию в рассмотрении дела, уведомленных надлежащим образом о месте и времени рассмотрения дела,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Красноярского УФАС России поступило обращение Прокуратуры Новоселовского района (исх. № 7/1-06-2019 от 24.01.2020; вх. № 1283 от 30.01.2020) с просьбой о проведении проверки на предмет соблюдения требований антимонопольного законодательства МБОУ «Анашенская СОШ №1» при заключении с ООО «Стройтек» муниципальных контрактов на выполнение ремонтных работ. В результате анализа полученной информации было установлено следующее.

По итогам проведения аукциона, 05.07.2019 МБОУ «Анашенская СОШ №1» заключен муниципальный контракт № 08193000368190000080001 на выполнение работ по капитальному ремонту спортивного зала в МБОУ «Анашенская СОШ №1» (Объект) с ООО «Стройтек» (Подрядчик), который обязуется выполнить ремонт в соответствии с техническим заданием (Приложение №1 к контракту – описание объекта закупки). Результатом выполненных работ по контракту является законченный капитальным ремонтом Объект, который полностью подготовлен к вводу в эксплуатацию, в отношении которого проведен комплекс пуско-наладочных работ и подписан акт приемки Объекта по унифицированной форме №КС-2 (п.1.2 контракта). Срок выполнения работ: в течение 70 календарных дней с момента заключения Контракта (п.2.1 контракта). Стоимость работ по контракту составляет 3 032 130,81 руб. (п.3.1 контракта). Источник финансирования – краевой и местный бюджет.

26.07.2019 МБОУ «Анашенская СОШ» с ООО «Стройтек» было подписано дополнительное соглашение к муниципальному контракту №08193000368190000080001 на основании пп. «в» п.1 ч.1 ст.95 Федерального закона от 05.04.2013 № 44 ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – ФЗ «О контрактной системе»), в связи с увеличением предусмотренного Контрактом количества товара, объема работы или услуги, которым увеличена стоимость работ по Контракту до 3 335 343,81 руб.

30.07.2019 МБОУ «Анашенская СОШ» с ООО «Стройтек» был подписан контракт №14 на выполнение работ по ремонту спортивного зала в МБОУ «Анашенская СОШ» на основании п.5 ч.1 ст.93 ФЗ «О контрактной системе». Работы определены сметной

документацией (приложение №1 к контракту). Срок выполнения работ: 30 дней со дня заключения контракта. Стоимость работ составляет 341 618,19 руб. Источник финансирования: средства краевого и местного бюджета.

30.07.2019 МБОУ «Анашенская СОШ» с ООО «Стройтек» был подписан контракт №15 на выполнение работ по ремонту спортивного зала в МБОУ «Анашенская СОШ» на основании п.5 ч.1 ст.93 ФЗ «О контрактной системе». Работы определены сметной документацией (приложение №1 к контракту). Срок выполнения работ: 30 дней со дня заключения контракта. Стоимость работ составляет 288 845,00 руб. Источник финансирования: средства краевого и местного бюджета.

Таким образом, контракты №14, №15 от 30.07.2019 заключены на выполнение работ по ремонту спортивного зала МБОУ «Анашенская СОШ», выполнение которых предполагалось в рамках исполнения муниципального контракта № 08193000368190000080001 от 05.07.2019.

Совокупная цена контрактов №14 и №15 от 30.07.2019 составила 630 463,19 руб. (341 618,19 руб. и 288 845,00 руб.), что превышает предел, установленный пунктом 5 части 1 статьи 93 ФЗ «О контрактной системе» в размере шестисот тысяч рублей.

Помимо общего предмета и одинаковой даты заключения, рассматриваемые контракты имеют одинаковое место исполнения (п. Анаш, ул. Школьная, 14, Новоселовский район, Красноярский край), контракты №14 и №15 заключены одной датой (30.07.2019).

Таким образом, вышеуказанные обстоятельства позволили антимонопольному органу прийти к выводу о том, что муниципальные контракты заключенные между МБОУ «Анашенская СОШ» и ООО «Стройтек» направлены на достижение единой цели, приобретателем по ним является одно и то же лицо, имеющее единый интерес, заключены за непродолжительный период времени, в связи с чем они фактически образуют единую сделку, оформленную рядом самостоятельных контрактов без проведения публичных процедур в целях обхода конкурентных процедур и в целях предоставления преимущественных условий ООО «Стройтек».

По результатам рассмотрения вышеназванного обращения, в связи с выявлением в действиях МБОУ «Анашенская СОШ №1» и ООО «Стройтэк» признаков нарушения пункта 3 части 4 статьи 11 ФЗ «О защите конкуренции», выразившихся в достижении соглашения, которое привело к ограничению доступа на товарный рынок, путем заключения без проведения публичных процедур контрактов №14 и №15 от 30.07.2019 на выполнение работ общестроительных работ (работ по ремонту спортивного зала в МБОУ «Анашенская СОШ №1»), приказом Красноярского УФАС России № 50 от 28.02.2020 возбуждено настоящее дело.

Определением от 28.02.2020 о назначении дела № 5-11-20 о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению, к участию в рассмотрении дела в качестве заявителя привлечена Прокуратура Новоселовского района Красноярского края, в качестве ответчиков привлечены: МБОУ «Анашенская СОШ №1» и ООО «Стройтэк», в качестве заинтересованного лица Администрация Новоселовского района Красноярского края, рассмотрение дела назначено на 08 апреля 2020 года.

Определением от 08.04.2020 рассмотрение дела отложено, назначено на

20.05.2020.

Определением от 20.05.2020 срок рассмотрения дела продлен до 28.11.2020, рассмотрение дела отложено, назначено на 22.06.2020.

Определением от 22.06.2020 рассмотрение дела отложено, назначено на 06.08.2020.

06.08.2020 дело № 5-11-20 рассмотрено в присутствии представителя Прокуратуры, МБОУ «Анашенская СОШ №1» и МКУ «ХГУО Новоселовского района», в отсутствие иных лиц, привлеченных к участию в рассмотрении дела, уведомленных надлежащим образом о месте и времени рассмотрения дела. Запрошенная информация в адрес управления поступила.

На заседании Комиссии 06 августа 2020 года представитель МБОУ «Анашенская СОШ №1» пояснила, что нарушение Ответчик не признает, в связи с тем, что действовал исходя из фактических обстоятельств – большое отставание от графика выполнения работ, риск невыполнения проектов в рамках национальных программ и возврата денег в бюджет. Заключение контракта было обусловлено необходимостью обеспечения учебного процесса, подрядчик изначально был привлечен по результатам публичных процедур, умысел на ограничение конкуренции отсутствовал. Директор МКУ «ХГУО Новоселовского района» пояснил, что выбирали подрядчика, который реально мог выполнить необходимые работы и уложиться в срок. У другого подрядчика, который выполнял кровельные работы, на тот момент уже было большое отставание от графика по основному контракту. Представитель Прокуратуры поддержал требования, изложенные в заявлении.

При рассмотрении дела № 5-11-20 (№ 024/01/11-456/2020) Комиссией установлены следующие, имеющие значение для рассмотрения дела, обстоятельства.

Министерством образования Красноярского края был проведен конкурсный отбор по распределению субсидий бюджетам муниципальных образований края на создание в общеобразовательных организациях, расположенных в сельской местности, условий для занятия физической культурой и спортом. О проведении указанного конкурса и начале приема заявочных документов Министерством были разосланы уведомления (исх.№75-13788 от 12.12.2018) муниципальным образованиям края, в том числе администрации Новоселовского района. Данный конкурсный отбор проходил в рамках мероприятий программы «Развития дошкольного, общего и дополнительного образования» государственной программы Красноярского края «Развитие образование». Субсидии бюджетам предоставляются с целью софинансирования реализации муниципальных программ в целях оказания финансовой поддержки выполнения органами местного самоуправления полномочий по вопросам местного значения в части мероприятий, направленных на создание в общеобразовательных организациях, расположенных в сельской местности, условий для занятия физической культурой и спортом путем проведения капитального ремонта спортивных залов школ.

Для участия в указанном конкурсном отборе, администрацией района была направлена заявка (исх.№184 от 23.01.2019) на ремонт спортивного зала МБОУ «Анашенская СОШ №1» общей стоимостью работ 3965,807 тыс.руб., в том числе 58,607 тыс.руб. софинансирования из местного бюджета. В составе заявки направлены: гарантийное письмо о софинансировании, проектно-сметная

документация и локальный сметный расчет на капитальный ремонт спортивного зала школы, фотографии текущего состояния спортивного зала, копия устава школы, пояснительная записка о сложившейся системе физкультурно-спортивной работы с обучающимися МБОУ «Анашенская СОШ №1» и жителями населенных пунктов Анашенского сельсовета.

Постановлением Правительства Красноярского края №141-п от 27.03.2019 утверждено распределение субсидий бюджетам муниципальных образований Красноярского края – победителям конкурсного отбора на создание в общеобразовательных организациях, расположенных в сельской местности, условий для занятия физической культурой и спортом в 2019 году, в том числе 3 907 200,00 руб. Новоселовскому району (МБОУ «Анашенская СОШ №1»).

23.05.2019 Министерством образования Красноярского края заключено соглашение №04641000-1-2019-006 с администрацией Новоселовского района о предоставлении субсидии из бюджета Красноярского края местному бюджету на создание в общеобразовательных организациях, расположенных в сельской местности, условий для занятия физической культурой и спортом в 2019 году. Согласно пункту 5.2 Соглашения, в случае если не использованный остаток субсидии по состоянию на 1 января финансового года, следующего за отчетным, не перечислен в бюджет Красноярского края, указанные средства подлежат взысканию в доход бюджета края в порядке взыскания неиспользованных остатков межбюджетных трансферов.

Для проверки достоверности сметных расчетов МБОУ «Анашенская СОШ №1» был заключен муниципальный контракт №19-03-0192 от 10.04.2019 с КГАУ «Красноярская краевая государственная экспертиза».

07.05.2019 МБОУ «Анашенская СОШ №1» получено положительное заключение от КГАУ «Красноярская краевая государственная экспертиза», стоимость работ по ремонту спортивного зала школы при этом была скорректирована на сумму 391 970,00 руб. в сторону уменьшения.

28.05.2019 на официальном сайте «Единая информационная система в сфере закупок» (www.zakupki.gov.ru) было размещено извещение о проведении электронного аукциона (№0819300036819000008) на право заключения муниципального контракта на выполнение работ по капитальному ремонту спортивного зала в МБОУ «Анашенская СОШ». Уполномоченный орган (организатор торгов) – муниципальное казенное учреждение «Служба заказчика администрации Новоселовского района». Заказчик - МБОУ «Анашенская СОШ №1». Начальная (максимальная) цена контракта 3 573 837,00 руб. Дата окончания подачи заявок – 14.06.2019. Дата окончания срока рассмотрения первых частей заявок – 17.06.2019. Дата проведения аукциона – 20.06.2019.

В Приложении № 2 к документации об аукционе указано, что начальная (максимальная) цена контракта определена с помощью проектно-сметного метода, в соответствии с п.1 ч.9 ст. 22 Федерального закона от 05.04.2013 № 44 ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – ФЗ «О контрактной системе»).

Согласно Протоколу рассмотрения заявок от 17.06.2019 на момент окончания срока подачи заявок на участие в электронном аукционе было подано девять

заявок, по результатам рассмотрения первых частей которых, все были признаны соответствующими требованиям и допущены к участию в аукционе.

На сайте электронной площадки «РТС-тендер» (<http://www.rts-tender.ru>) размещен протокол проведения аукциона, согласно которому только три допущенных участника сделали ценовые предложения:

Идентификационный номер заявки	Предложенная цена	Время подачи предложения (по московскому времени)
105259968	3 032 130,81 руб.	20.06.2019 06:45:01
105295399	3 050 000,00 руб.	20.06.2019 06:44:29
105261810	3 410 883,48 руб.	20.06.2019 06:13:25

По данным электронной площадки определено, что победил в аукционе участник с номером заявки 105259968 (ООО «Стройтек»), сделавший наименьшее ценовое предложение.

Согласно протоколу подведения итогов аукциона от 20.06.2019 были рассмотрены и допущены вторые части заявок от ООО «Стройтек» (номер заявки 105259968), ООО Строительная компания «Единство» (номер заявки 105295399) и ООО Строительная компания «Стройинвест» (номер заявки 105261810), победителем признано ООО «Стройтек», предложившее наименьшую цену.

Таким образом установлено, что МБОУ «Анашенская СОШ №1», которое выступает муниципальным заказчиком, в соответствии с требованиями законодательства о контрактной системе, использован конкурентный способ закупки – аукцион в электронной форме. Установлено, что аукционная документация соответствует требованиям законодательства о контрактной системе, информация об аукционе размещена в полном объеме в открытом доступе. На участие в аукционе зарегистрировано девять заявок. Непосредственно при проведении аукциона имела место конкурентная борьба – трое участников делали ценовые предложения. Таким образом, при проведении рассматриваемого аукциона соблюдены такие принципы контрактной системы как принципы открытости, обеспечения конкуренции, эффективности осуществления закупок.

26.07.2019 МБОУ «Анашенская СОШ» с ООО «Стройтек» было подписано дополнительное соглашение к муниципальному контракту №08193000368190000080001 от 05.07.2019 на основании пп. «в» п.1 ч.1 ст.95 ФЗ «О контрактной системе», в связи с увеличением предусмотренного Контрактом количества товара, объема работы или услуги, которым увеличена стоимость работ по Контракту до 3 335 343,81 руб.

Заключение дополнительного соглашения к муниципальному контракту предусмотрено законодательством в определенном случае, а именно пп. «в» п.1 ч.1 ст.95 ФЗ «О контрактной системе», согласно которому изменение существенных условий контракта при его исполнении не допускается, за исключением их изменения по соглашению сторон, в том числе в случае, если возможность

изменения условий контракта была предусмотрена документацией о закупке и контрактом, при изменении объема и (или) видов выполняемых работ по контракту, предметом которого является выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту, сносу объекта капитального строительства, проведению работ по сохранению объектов культурного наследия. При этом допускается изменение с учетом положений бюджетного законодательства Российской Федерации цены контракта не более чем на десять процентов цены контракта.

Указанный случай, в котором возможно изменение условий контракта, был предусмотрен аукционной документацией (п.7.2 в информационной карте) и муниципальным контрактом (п.3.6.2 и п.9.1).

Сумма, на которую произошло увеличение вследствие заключения дополнительного соглашения, составила 303 213,00 руб., что составляет 9,99 % от стоимости муниципального контракта, и не превышает 10%, установленных пп. «в» п.1 ч.1 ст.95 ФЗ «О контрактной системе».

Таким образом, действия по заключению дополнительного соглашения от 26.07.2019 соответствуют требованиям ФЗ «О контрактной системе».

30.07.2019 МБОУ «Анашенская СОШ» было заключено с ООО «Стройтек» два контракта №14 и №15 на выполнение работ по ремонту спортивного зала стоимостью 341 618,19 руб. и 288 845,00 руб. соответственно, на основании п.5 ч.1 ст.93 ФЗ «О контрактной системе».

Согласно пункту 5 части 1 статьи 93 ФЗ «О контрактной системе», закупка у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) может осуществляться заказчиком, в том числе, в случае осуществления закупки товара, работы или услуги государственным или муниципальным учреждением культуры, уставными целями деятельности которого являются сохранение, использование и популяризация объектов культурного наследия, а также иным государственным или муниципальным учреждением (зоопарк, планетарий, парк культуры и отдыха, заповедник, ботанический сад, национальный парк, природный парк, ландшафтный парк, театр, учреждение, осуществляющее концертную деятельность, телерадиовещательное учреждение, цирк, музей, дом культуры, дворец культуры, дом (центр) народного творчества, дом (центр) ремесел, клуб, библиотека, архив), государственной или муниципальной образовательной организацией, государственной или муниципальной научной организацией, организацией для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, в которую помещаются дети-сироты и дети, оставшиеся без попечения родителей, под надзор, физкультурно-спортивной организацией на сумму, не превышающую шестисот тысяч рублей. При этом годовой объем закупок, которые заказчик вправе осуществить на основании настоящего пункта, не должен превышать пять миллионов рублей или не должен превышать пятьдесят процентов совокупного годового объема закупок заказчика и не должен составлять более чем тридцать миллионов рублей.

Таким образом, закон не содержит ограничений в количестве закупок, которые заказчик вправе осуществить у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) на основании пункта 5 части 1 статьи 93 ФЗ «О контрактной системе», в том числе в случаях, когда предметом контрактов является приобретение одних и тех же товаров, работ, услуг.

Данный вывод согласуется также и с правовыми позициями, отраженными в Письме Минэкономразвития России от 06.04.2015 № Д28и-956, письме ФАС России от 25.04.2017 № РП/27902/17.

Следовательно, само по себе неоднократное приобретение одноименных товаров, работ, услуг у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) с соблюдением требований, установленных пунктами 4, 5 части 1 статьи 93 ФЗ «О контрактной системе», не является нарушением требований Закона о контрактной системе, если такие действия не являются результатом антиконкурентного соглашения (статьи 11, 16 Закона о защите конкуренции).

В ходе исполнения муниципального контракта №08193000368190000080001 от 05.07.2019 ООО «Стройтек», выполнения строительных работ по ремонту спортивного зала школы, подрядчиком были обнаружены дополнительные (скрытые) работы. ООО «Стройтек» были направлены соответствующие уведомления от 15.07.2019, 18.07.2019 и 21.07.2019 в адрес МБОУ «Анашенская СОШ №1» и администрации Новоселовского района.

В своих уведомлениях ООО «Стройтек» ссылалось на пункт 3 статьи 743 Гражданского кодекса РФ, согласно которому подрядчик, обнаруживший в ходе строительства не учтенные в технической документации работы, и в связи с этим необходимость проведения дополнительных работ и увеличения сметной стоимости строительства, обязан сообщить об этом заказчику; при неполучении от заказчика ответа на свое сообщение в течение десяти дней, если законом или договором строительного подряда не предусмотрен иной срок, подрядчик обязан приостановить соответствующие работы с отнесением убытков, вызванных простоем, на счет заказчика; заказчик освобождается от возмещения этих убытков, если докажет отсутствие необходимости в проведении дополнительных работ, уведомляет заказчика работ о том, что в ходе работ по капитальному ремонту выявлены недостатки, препятствующие продолжению работ. В частности подрядчиком было выявлено следующее.

При обследовании кровли (уведомление от 15.07.2019) выявлено, что 17,5 кв. м потолочного перекрытия в результате протечек подверглось поражению грибом и находится в процессе гнилостного поражения; потолочное перекрытие утеплено шлаком, которое в настоящее время подверглось разрушению, его целостность нарушена, шлак подвергся выветриванию, площадь составляет 180 кв.м; толщина слоя шлакового утепления составляет менее 150 мм.

При снятии штукатурки (уведомление от 18.07.2019) со стен выявлено расхождение кирпичной кладки между уличной и внутренней несущими стенами, раскрытие составляет от 10 до 120 мм, отклонение внешней несущей стены от оси составляет 100 мм.

При вскрытии полов (уведомление от 21.07.2019) выявлено аварийное состояние фундаментов и иных конструкций, а именно: щебеночное основание бетонного покрытия размыто, установлена посадка грунта на 300 мм; бетонное основание разрушено на площади 81 кв.м, основание находится на разных уровнях; часть бетона на площади 15 кв.м отсутствует.

Вместе с тем, перед началом выполнения рассматриваемых ремонтно-строительных работ, распоряжением Главы Новоселовского района от 04.04.2019

№36 был назначен ответственным за выполнение капитального ремонта спортивного зала МБОУ «Анашенская СОШ №1» - заместитель главы района по социальным вопросам, Бердюгин А.В. Распоряжением главы Новоселовского района от 31.05.2019 №56 «О назначении лица, ответственного по техническому надзору за качеством ремонтно-строительных работ» на объектах образования назначен руководитель МКУ «Служба заказчика», Медведева А.И., распоряжением Главы района от 11.04.2019 №38 «О создании муниципального штаба» был создан муниципальный штаб по контролю за ходом ремонтно-строительных работ объектов образования.

Муниципальная рабочая группа, состоящая из членов штаба, провела проверку по уведомлениями, полученным от ООО «Стройтек». По итогам данной проверки были составлены акты от 16.07.2019, 19.07.2019 и 22.07.2019, согласно которым принято заключение, что дальнейшая работа невозможна без устранения выявленных дополнительных работ.

На основании дефектной ведомости были составлены локально-сметные расчеты. Работы по основному контракту были приостановлены, так как без устранения выявленных дефектов нельзя было продолжать основную работу. Для выполнения выявленных скрытых работ с ООО «Стройтек» были заключены: дополнительное соглашение от 26.07.2019 к основному контракту, контракты №14 и №15 от 30.07.2019 (как с единственным поставщиком). Заключение контрактов №14 и №15 от 30.07.2019 без проведения конкурсных процедур было продиктовано следующими обстоятельствами:

- необходимость закончить ремонтно-строительные работы в 2019 году, так как соглашением о предоставлении субсидии предусмотрен возврат неиспользованных бюджетных средств в случае не использования их в отчетном году. Так как не возможно было завершить работы по основному контракту до тех пор, пока не будут устранены выявленные скрытые дефекты. В случае проведения дополнительной конкурсной процедуры могло уйти много времени: 45 дней на конкурсные процедуры и заключение контракта, внесение изменений в план-график, 40 дней на ремонтно-строительные работы по новому контракту, 70 дней по основному контракту, что в сумме составляет 155 дней – 5 месяцев, а также возможны варианты затягивания времени в ходе спорных моментов, и угроза отмены торгов. Таким образом, возник риск не закончить ремонтно-строительные работы спортивного зала в 2019 году, что могло повлечь невыполнение мероприятий в рамках национального проекта «Образование», регионального проекта Красноярского края «Успех каждого ребенка».

- необходимость реализации программы по физической культуре для учащихся в полном объеме (если в сентябре уроки физической культуры можно проводить на уличной спортивной площадке, то в последующие месяцы для реализации программы необходим спортивный зал);

- в дополнительные работы входили огненные виды работ (газоэлектросварка) и бетонные, они должны быть выполнены в течение 30 календарных дней. По технике безопасности при выполнении огненных работ в школьных заведениях нахождение учащихся запрещено, а так же бетонные работы не рекомендуется выполнять в холодное время года.

Подпунктом 7.2.21 муниципального контракта, заключенного 05.07.2019 МБОУ

«Анашенская СОШ №1» с ООО «Стройтек» по результатам аукциона, предусмотрена обязанность подрядчика незамедлительно известить заказчика и до момента получения указаний от заказчика приостановить работы при обнаружении:

- возможных неблагоприятных для заказчика последствий выполнения его указаний о способе исполнения работ;
- не учтенных в проектной документации работ и в связи с этим необходимостью проведения дополнительных работ;
- иных обстоятельств, угрожающих годности или прочности результатов выполняемой работы, либо создающих невозможность ее завершить в срок.

Данное условие контракта основано на нормах гражданского законодательства в части регулирования отношений в сфере строительства. Положениями статьи 743 ГК РФ предусмотрена обязанность подрядчика уведомлять заказчика об обнаруженных в ходе строительства не учтенных в технической документации работ, в связи с чем, возникает необходимость выполнения дополнительных работ и увеличения стоимости строительства. От подрядчика были получены соответствующие уведомления об обнаружении дополнительных работ. Администрацией совместно с заказчиком сформирована комиссия для проверки обстоятельств и принятия решения по существу возникших вопросов по выполнению дополнительных работ.

Исследовав материалы дела, ознакомившись с доводами лиц, участвующих в рассмотрении дела Комиссия по рассмотрению дела пришла к следующим выводам.

Согласно части 1 статьи 8 Конституции Российской Федерации, в Российской Федерации гарантируется поддержка конкуренции, свобода экономической деятельности. Данная конституционная гарантия реализована в законодательстве о конкуренции.

Статья 34 Конституции Российской Федерации устанавливает, что каждый имеет право на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности. Не допускается экономическая деятельность, направленная на монополизацию и недобросовестную конкуренцию.

Организационные и правовые основы защиты конкуренции, в том числе предупреждения и пресечения недопущения, ограничения, устранения конкуренции регламентированы положениями ФЗ «О защите конкуренции».

Целями ФЗ «О защите конкуренции» являются обеспечение единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности в Российской Федерации, защита конкуренции и создание условий для эффективного функционирования товарных рынков (часть 2 статьи 1 ФЗ «О защите конкуренции»).

Статьей 4 ФЗ «О защите конкуренции» предусматривается, что конкуренция представляет собой соперничество хозяйствующих субъектов, при котором

самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке.

В части 1 статьи 3 ФЗ «О защите конкуренции» указано, что настоящий Федеральный закон распространяется на отношения, которые связаны с защитой конкуренции, в том числе с предупреждением и пресечением монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции, и в которых участвуют российские юридические лица и иностранные юридические лица, федеральные органы исполнительной власти, органы государственной власти субъектов Российской Федерации, органы местного самоуправления, иные осуществляющие функции указанных органов органы или организации, а также государственные внебюджетные фонды, Центральный банк Российской Федерации, физические лица, в том числе индивидуальные предприниматели.

Требования ФЗ «О защите конкуренции» применимы к закупкам, проводимым в порядке Федеральных законов - ФЗ «О контрактной системе», ФЗ «О закупках».

В соответствии с пунктом 1 статьи 1 ФЗ «О контрактной системе» настоящий закон регулирует отношения, направленные на обеспечение государственных и муниципальных нужд в целях повышения эффективности, результативности осуществления закупок товаров, работ, услуг, обеспечения гласности и прозрачности осуществления таких закупок, предотвращения коррупции и других злоупотреблений в сфере таких закупок.

В силу пункта 7 статьи 3 ФЗ «О контрактной системе» под заказчиком понимается заказчик - государственный или муниципальный заказчик либо в соответствии с частями 1 и 2.1 статьи 15 настоящего Федерального закона бюджетное учреждение, государственное, муниципальное унитарные предприятия, осуществляющие закупки.

Таким образом, при осуществлении закупок на выполнение работ по ремонту спортзала МБОУ «Анашенская СОШ» являлось муниципальным заказчиком, и было обязано руководствоваться положениями ФЗ «О контрактной системе».

В соответствии со статьей 6 ФЗ «О контрактной системе» контрактная система в сфере закупок основывается на принципах открытости, прозрачности информации о контрактной системе в сфере закупок, обеспечения конкуренции, профессионализма заказчиков, стимулирования инноваций, единства контрактной системы в сфере закупок, ответственности за результативность обеспечения государственных и муниципальных нужд, эффективности осуществления закупок.

В статье 8 ФЗ «О контрактной системе» закреплен принцип обеспечения конкуренции, заключающийся в следующем: контрактная система в сфере закупок направлена на создание равных условий для обеспечения конкуренции между участниками закупок. Любое заинтересованное лицо имеет возможность в соответствии с законодательством Российской Федерации и иными нормативными правовыми актами о контрактной системе в сфере закупок стать поставщиком (подрядчиком, исполнителем).

Независимо от способа закупки принципы ФЗ «О контрактной системе» должны соблюдаться в полной мере.

Согласно статье 24 ФЗ «О контрактной системе» заказчики при осуществлении закупок используют конкурентные способы определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) или осуществляют закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя). Конкурентными способами определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) являются конкурсы (открытый конкурс, конкурс с ограниченным участием, двухэтапный конкурс, закрытый конкурс, закрытый конкурс с ограниченным участием, закрытый двухэтапный конкурс), аукционы (аукцион в электронной форме (далее также - электронный аукцион), закрытый аукцион), запрос котировок, запрос предложений.

Частью 5 статьи 24 ФЗ «О контрактной системе» предусмотрено, что заказчики не вправе совершать действия, влекущие за собой необоснованное сокращение числа участников закупки.

Часть 2 статьи 8 ФЗ «О контрактной системе» устанавливает запрет на совершение заказчиками, специализированными организациями, их должностными лицами, комиссиями по осуществлению закупок, членами таких комиссий, участниками закупок любых действий, которые противоречат требованиям ФЗ «О контрактной системе», в том числе приводят к ограничению конкуренции, в частности к необоснованному ограничению числа участников закупок.

Указанная правовая позиция отражена, в том числе в Письме Минэкономразвития России от 06.12.2016 № Д28и-3204, от 14.07.2016 № Д28и-1805.

Закупка у единственного поставщика является неконкурентным способом, случаи избрания которого закреплены в статье 93 ФЗ «О контрактной системе».

В соответствии с пунктом 5 части 1 статьи ФЗ «О контрактной системе» (в редакции, действовавшей на момент заключения контрактов), закупка у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) может осуществляться заказчиком, в том числе, в случае осуществления закупки товара, работы или услуги государственным или муниципальным учреждением культуры, уставными целями деятельности которого являются сохранение, использование и популяризация объектов культурного наследия, а также иным государственным или муниципальным учреждением (зоопарк, планетарий, парк культуры и отдыха, заповедник, ботанический сад, национальный парк, природный парк, ландшафтный парк, театр, учреждение, осуществляющее концертную деятельность, телерадиовещательное учреждение, цирк, музей, дом культуры, дворец культуры, дом (центр) народного творчества, дом (центр) ремесел, клуб, библиотека, архив), государственной или муниципальной образовательной организацией, государственной или муниципальной научной организацией, организацией для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, в которую помещаются дети-сироты и дети, оставшиеся без попечения родителей, под надзор, физкультурно-спортивной организацией на сумму, не превышающую шестисот тысяч рублей. При этом годовой объем закупок, которые заказчик вправе осуществить на основании настоящего пункта, не должен превышать пять миллионов рублей или не должен превышать пятьдесят процентов совокупного годового объема закупок заказчика и не должен составлять более чем тридцать миллионов рублей.

Вместе с тем, осуществление закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) на основании статьи 93 ФЗ «О контрактной системе» носит

исключительный характер.

Проведение публичных процедур способствует развитию конкуренции за обладание правом исполнения договора путем создания условий для выбора контрагента, предлагающего наилучшие условия, что обеспечивает равный доступ к исполнению договора всех заинтересованных лиц. Непроведение публичных процедур, когда это необходимо в силу закона, свидетельствует о предоставлении необоснованных преимуществ при осуществлении хозяйственной деятельности исполнителю и как следствие о достижении соглашения, направленного на ограничение конкуренции.

В ходе рассмотрения дела установлено, что заключение МБОУ «Анашенская СОШ» с ООО «Стройтек» контрактов № 14 и 15 от 30.07.2019 было обусловлено выявлением скрытых дополнительных работ в процессе выполнения подрядчиком строительных работ по основному контракту, заключенному по результатам аукциона. В порядке, предусмотренном гражданским законодательством, подрядчиком были направлены заказчику уведомления об обнаружении дополнительных работ, в свою очередь, заказчик произвел оценку выявленных дефектов и принял решение о необходимости выполнения выявленных работ. При этом, исходя из фактических обстоятельств, заказчиком было принято решение о выборе в качестве исполнителя по дополнительным работам ООО «Стройтек».

Заключение контрактов №14 и №15 от 30.07.2019 без проведения конкурсных процедур было продиктовано следующими обстоятельствами:

- необходимостью завершения ремонта спортивного зала школы до начала учебного года;
- необходимостью закончить ремонтно-строительные работы в 2019 году, так как соглашением о предоставлении субсидии предусмотрен возврат неиспользованных бюджетных средств в случае не использования их в отчетном году. Так как не возможно было завершить работы по основному контракту до тех пор, пока не будут устранены выявленные скрытые дефекты. Проведение дополнительных конкурсных процедур не укладывалось в сроки до 2019 года;
- проведение выявленных дополнительных работ было невозможно в период учебного процесса (нахождения учащихся в школе).

В соответствии с пунктом 7 статьи 4 ФЗ «О защите конкуренции» под конкуренцией понимается соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке.

Признаки ограничения конкуренции приведены в пункте 17 статьи 4 ФЗ «О защите конкуренции», к числу которых относится сокращение числа хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, на товарном рынке, рост или снижение цены товара, не связанные с соответствующими изменениями иных общих условий обращения товара на товарном рынке, отказ хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, от самостоятельных действий на товарном рынке, определение общих условий обращения товара на товарном рынке соглашением между хозяйствующими субъектами или в соответствии с обязательными для

исполнения ими указаниями иного лица либо в результате согласования хозяйствующими субъектами, не входящими в одну группу лиц, своих действий на товарном рынке, иные обстоятельства, создающие возможность для хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара на товарном рынке, а также установление органами государственной власти, органами местного самоуправления, организациями, участвующими в предоставлении государственных или муниципальных услуг, при участии в предоставлении таких услуг требований к товарам или к хозяйствующим субъектам, не предусмотренных законодательством Российской Федерации.

Пунктом 3 части 4 статьи 11 ФЗ «О защите конкуренции» запрещаются соглашения между хозяйствующими субъектами, если установлено, что такие соглашения приводят или могут привести к ограничению конкуренции. К таким соглашениям могут быть отнесены, в частности, соглашения о создании другим хозяйствующим субъектам препятствий доступу на товарный рынок или выходу из товарного рынка.

Под соглашением согласно пункту 18 статьи 4 ФЗ «О защите конкуренции» понимается договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме.

В рамках рассмотрения дела установлено, что на выполнение работ по ремонту спортивного зала в МБОУ «Анашенская СОШ №1» между МБОУ «Анашенская СОШ №1» и ООО «Стройтек» заключено 2 контракта как с единственным поставщиком, на общую сумму 630 463,19 руб., контракт по результатам аукциона на сумму 3 032 130,81 руб., и дополнительное соглашение к нему на сумму 303 213,00 руб.

Вместе с тем Комиссия, с учетом вышеизложенного, проанализировав материалы дела, приходит к выводу о том, что, несмотря на заключение контрактов в один временной период (июль 2019 года), единую потребность в выполнении работ по ремонту спортивного зала школы, единые сроки выполнения работ, отсутствуют основания для признания вышеперечисленной группы контрактов, как заключенных с целью обхода публичных процедур, ввиду следующего.

Обход закона – это достижение результата вопреки публичным интересам посредством использования юридической конструкции, которая прямо не запрещена императивной нормой. В таких сделках нет расхождения между волей и выраженным волеизъявлением и стороны стремятся к достижению того правового результата, на который направлена сделка.

Иными словами, запрет на обход закона направлен на обеспечение эффективной реализации строго императивного по смыслу предписания, суть которого состоит в невозможности достижения того или иного результата посредством правовой конструкции, прямо не запрещенной соответствующей нормой.

Доказательств того, что МБОУ «Анашенская СОШ №1» действовало намерено, вступило в антиконкурентное соглашение с ООО «Стройтек» и заключило вышеуказанные контракты по предварительному сговору с последней в целях ухода от конкурентных процедур, Комиссией в ходе рассмотрения дела не установлено.

Сведений об осуществлении МБОУ «Анашенская СОШ №1» и ООО «Стройтек»

переговоров, переписки, в том числе в электронном виде в рамках дела не установлено.

Кроме того, анализ закупочной деятельности МБОУ «Анашенская СОШ №1» не позволил сделать выводы о системности и регулярности заключения контрактов с ООО «Стройтек».

За период с 2017 по 2020 годы заказчиком на различные строительные работы проводятся конкурентные процедуры, в которых принимают участие различные хозяйствующие субъекты, и контракты заключаются с разными поставщиками.

Тот факт, что контракты на строительные работы заключаются с разными поставщиками, в том числе в 2019 и 2020 годах, свидетельствует о наличии конкуренции на рынке строительных работ, об отсутствии признаков ограничения конкуренции на указанном рынке.

При заключении прямых контрактов с единственным поставщиком заказчик руководствовался сложившимися фактическими обстоятельствами: ограничении в сроках на выполнение ремонта спортивного зала школы, необходимостью завершения ремонта к началу учебного года, качественными и быстрыми работами ООО «Стройтек», по сравнению с другим подрядчиком, выполнявшим работы на этом же объекте, а также необходимостью выполнения региональных программ в сфере образования.

Кроме того, следует учитывать специфику отношений в сфере строительных работ.

Исходя из установленных законодательством о контрактной системе требований, подрядчик не имеет возможности рассчитывать на увеличение оплаты по муниципальному контракту, заключенному на аукционе, свыше 10% от цены контракта, даже в случае согласования дополнительных объемов работ. Данный вывод согласуется с судебной практикой: Постановление от 09.10.2019 Арбитражного суда Западно-Сибирского округа по делу А45-37230/2018, Постановление от 01.08.2019 Арбитражного суда Московского округа по делу №А41-63379/2018; Постановление от 18.10.2018 Арбитражного суда Западно-Сибирского округа по делу А46-510/2018, а также с позицией Министерства финансов РФ (письма от 26.09.2017 №24-03-08/62479 и от 06.04.2020 №24-03-07/27003).

Согласно части 3 статьи 743 ГК РФ, подрядчик, обнаруживший в ходе строительства не учтенные в технической документации работы и в связи с этим необходимость проведения дополнительных работ и увеличения сметной стоимости строительства, обязан сообщить об этом заказчику. При неполучении от заказчика ответа на свое сообщение в течение десяти дней, если законом или договором строительного подряда не предусмотрен для этого иной срок, подрядчик обязан приостановить соответствующие работы с отнесением убытков, вызванных простоем, на счет заказчика. Заказчик освобождается от возмещения этих убытков, если докажет отсутствие необходимости в проведении дополнительных работ.

При согласии заказчика на проведение и оплату дополнительных работ подрядчик вправе отказаться от их выполнения лишь в случаях, когда они не входят в сферу профессиональной деятельности подрядчика либо не могут быть выполнены подрядчиком по не зависящим от него причинам (часть 5 статьи 743 ГК РФ).

Таким образом, в том случае, если в ходе строительных работ подрядчиком обнаружены дополнительные работы, которые не были предусмотрены сметой, существует возможность выполнения данным подрядчиком таких работ и соответствующей оплаты за них, даже в случае превышения цены таких работ 10% от цены контракта («Обзор судебной практики применения законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», утвержденный Президиумом Верховного Суда РФ 28.06.2017). Дополнительные строительные работы, цена которых превышает 10% цены контракта, подлежат оплате, при одновременном соблюдении следующих условий:

- их нельзя было учесть в документации о закупке и без них невозможно завершить учтенные работы;
- невыполнение этих работ негативно влияет на годность и прочность результата основных работ;
- они не могли быть выполнены иным лицом без увеличения их стоимости.

Установлено, что работы, включенные в локально-сметные расчеты по контрактам № 14 и 15 от 30.07.2019, не были предусмотрены содержанием контракта №08193000368190000080001 от 05.07.2019, то есть по своей сути являлись дополнительными работами, носили скрытый характер, и их невыполнение ставило под угрозу исполнение основных работ по контракту.

Подрядчиком соблюдены требования законодательства в части необходимости приостановления основных работ и уведомления заказчика об обнаружении дополнительных работ. В свою очередь, заказчиком выполнена оценка выявленных работ и принято решение о необходимости их выполнения данным подрядчиком.

Выявленные дополнительные работы не входили в проектную документацию по аукциону. Кроме того, предусмотреть эти работы до проведения аукциона было невозможно.

Учитывая фактические и правовые основания, обнаруженные ООО «Стройтек» дополнительные строительные работы, цена которых превысила 10% от цены контракта, правомерно могли быть выполнены за плату ООО «Стройтек».

Из совокупности правовых норм ФЗ «О защите конкуренции», ФЗ «О контрактной системе» следует, что для доказывания факта нарушения запретов, установленных антимонопольным законодательством в части недопустимости антиконкурентных соглашений, необходимо доказать направленность действий ответчиков именно на обход установленных законодателем императивных правил определения подрядчика, а также направленность соглашения на предоставление преимуществ определенному хозяйствующему субъекту в результате такого обхода императивных правил.

Для определения направленности таких действий на обход установленных ФЗ «О контрактной системе» правил определения подрядчика необходимо учесть обстоятельства, связанные с мерами, которые принимались/не принимались заказчиком для соблюдения установленных законодателем правил.

Учитывая, что заказчиком изначально было организовано проведение аукциона,

следует сделать вывод, что им предпринимались меры для соблюдения установленных законодателем правил, в частности по обеспечению конкуренции.

Последствий действий МБОУ «Анашенская СОШ №1» и ООО «Стройтек» по заключению дополнительных контрактов в качестве негативное влияние на конкуренцию на рынке строительных работ не установлено. За проанализированный период установлено действие на рынке строительных работ для нужд МБОУ «Анашенская СОШ №1» различных субъектов. Не установлено фактов нарушения прав субъектов, действующих на рынке строительных работ. Заказчиком проводятся конкурентные процедуры. Действия заказчика по заключению контрактов с единственным поставщиком обусловлено исполнением основной функции учреждения – образовательной, в связи с которой возникла необходимость завершения работ в наиболее короткие сроки.

Вина подрядчика также не установлена, ООО «Стройтек» действовало добросовестно и разумно, предприняло все зависящие от него меры.

Таким образом, по результатам анализа фактических и правовых обстоятельств при заключении контрактов между МБОУ «Анашенская СОШ №1» и ООО «Стройтек» факта наличия антиконкурентного соглашения между указанными лицами не установлено.

Таким образом, исследовав материалы дела, оценив доказательства в совокупности, с учетом норм действующего антимонопольного законодательства, Комиссия приходит к выводу о том, что в действиях МБОУ «Анашенская СОШ №1» и ООО «Стройтек», выразившихся в заключении без проведения публичных процедур контрактов №14 и №15 от 30.07.2019 на выполнение работ аналогичных и взаимосвязанных с работами по муниципальному контракту №08193000368190000080001 от 05.07.2019, отсутствует нарушение пункта 3 части 4 статьи 11 ФЗ «О защите конкуренции».

В соответствии с частью 1 статьи 48 Федерального закона «О защите конкуренции» комиссия прекращает рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства в случае отсутствия нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых комиссиях действиях (бездействиях).

Учитывая вышеизложенные фактические и правовые обстоятельства, Комиссия приходит к выводу о наличии основания для прекращения рассмотрения дела.

На основании изложенного, Комиссия по рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, статьей 48, частью 1 статьи 49 ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

Прекратить рассмотрение дела №5-11-20 (024/01/11-456/2020) о нарушении антимонопольного законодательства в отношении МБОУ «Анашенская СОШ №1» и ООО «СТРОЙТЭК» в связи с отсутствием (неподтверждением) факта нарушения антимонопольного законодательства в действиях ответчиков.

Настоящее решение может быть обжаловано в порядке статьи 52 ФЗ «О защите конкуренции».

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>

<...>