

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Оренбургской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председателя Комиссии – заместителя руководителя управления – <.....>.;; членов Комиссии - <.....>., <.....>., <.....>., <.....>.;;

в отсутствие представителей ООО «Имхотеп» (уведомлено надлежащим образом – почтовое уведомление № 46004678050383, ходатайство (исх. № 9 от 02.03.2016 г.);

в отсутствие представителей МБОУ «СОШ № 1» г. Абдулино (уведомлено надлежащим образом – почтовое уведомление № 4600467805036, ходатайство (исх. № 99 от 03.03.2016 г.);

в отсутствие представителей отдела образования Администрации МО Абдулинский район Оренбургской области (уведомлен надлежащим образом – почтовое уведомление № 46004678050390);

рассмотрев дело № 06-06-08/2015 о нарушении муниципальным бюджетным общеобразовательным учреждением «Средняя общеобразовательная школа № 1», ООО «Имхотеп» п. 4 ст. 16 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006г. «О защите конкуренции», выразившегося в заключении соглашения, которое приводит или может привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции на рынке выполнения строительных работ, путем заключения договора № 14 от 09.04.2013 г. на выполнение работ по капитальному ремонту здания и усилению строительных конструкций без проведения торгов, руководствуясь ч. 6 ст. 44 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

По итогам проведенной Оренбургским УФАС России плановой проверки актов и действий администрации муниципального образования Абдулинский район Оренбургской области на предмет соблюдения антимонопольного законодательства установлено следующее.

09.04.2013 г. между МБОУ «СОШ № 1» МО Абдулинский район и ООО «Имхотеп» заключен договор № 14 на основании п. 5 ч. 2 ст. 55 Закона о размещении заказа. Согласно п.1.1 договора подрядчик обязуется выполнить по заданию Заказчика работы по капитальному ремонту и усилению строительных конструкций здания МБОУ СОШ № 1, расположенного по адресу: г. Абдулино, ул. Советская, д.186. Цена договора составляет 43 252 651 руб. (п.2.1 договора).

Согласно актам КС-2, КС-3 работы выполнял ООО «Имхотеп».

В соответствии с протоколом № 19 от 24.08.2012 г. внеочередного заседания комиссии по предупреждению и ликвидации чрезвычайных ситуаций и обеспечению пожарной безопасности МО Абдулинский район Оренбургской области информация о необходимости капитального ремонта и усиления несущих конструкций стала известна в ходе выполнения ООО «Имхотеп» контракта №

01533000523 12000061-0356868-01 от 07.08.2012 г., а именно осуществления работ по капитальному ремонту несущих и ограждающих строительных конструкций здания МБОУ «СОШ № 1». Акт визуального осмотра, подтверждающий наличие и степень дефектов здания, составлен 22.08.2012 г. В связи со сложившейся ситуацией 06.09.2012 г. администрацией МО Абдулинский район принято постановление № 870-п «О приостановлении эксплуатации здания», согласно п. 1 которого эксплуатация здания «СОШ № 1» приостановлена, МБОУ «СОШ № 1» размещена в здании МБОУ «СОШ № 3».

Согласно п. 4 ст. 16 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» запрещаются соглашения между федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями, а также государственными внебюджетными фондами, Центральным банком Российской Федерации или между ними и хозяйствующими субъектами либо осуществление этими органами и организациями согласованных действий, если такие соглашения или такое осуществление согласованных действий приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, в частности к ограничению доступа на товарный рынок, выхода из товарного рынка или устранению с него хозяйствующих субъектов.

Таким образом, в действиях ООО «Имхотеп», МБОУ «СОШ №1» МО Абдулинский район усмотрены признаки нарушения ч. 4 ст. 16 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в заключении соглашения на проведение работ по капитальному ремонту здания образовательного учреждения в нарушение требования действующего законодательства.

Приказом Управления Федеральной антимонопольной службы по Оренбургской области № 231 от 03.12.2015 г. возбуждено дело о нарушении антимонопольного законодательства № 06-06-08/2015.

Определением Председателя Комиссии Оренбургского УФАС России (исх. 19900 от 08.12.2015 г.) рассмотрение дела назначено на 23 декабря 2015 г. в 14 ч. 00 мин.

Определением от 28.12.2015 г. (исх. № 20930) дело № 06-06-08/2015 отложено до 25 января 2016 г. до 14 ч. 00 мин.

Приказом Управления Федеральной антимонопольной службы по Оренбургской области № 6 от 13.01.2016 г. внесены изменения в состав Комиссии по рассмотрению дела № 06-06-08/2015 – Председателем Комиссии назначен <....>

Определением (исх. № 9890 от 28.01.2016 г.) заседание Комиссии отложено для принятия и направления сторонам заключения об обстоятельствах дела на 03 марта 2016 г. на 11 часов 00 минут.

Заключение об обстоятельствах дела (исх. № 1149 от 04.02.2016 г.) направлено сторонам почтовым отправлением. Согласно почтовым уведомлениям указанное заключение сторонами получено; стороны с его содержанием ознакомлены.

Перед началом заседания по делу 06-06-08/2015 от ООО «Имхотеп», МБОУ «СОШ № 1» г. Абдулино поступили ходатайства о рассмотрении дела в их отсутствие.

Из письменных и устных пояснений ответчика МБОУ «СОШ № 1», данных в ходе рассмотрения дела, следует, что в 2011 г. НПП «ТЕХНОПАРК ОГУ» подготовил технический отчет по материалам инструментального обследования строительных конструкций (кровли, строительной системы, чердачного перекрытия) здания школы. В июле 2012 г. был проведен открытый аукцион в электронной форме, по результатам которого победителем было признано ООО «Имхотеп». 07.08.2012 г. с ООО «Имхотеп» был заключен гражданско-правовой договор № 0153300052312000061-0356868-01.

В ходе выполнения работ по вышеуказанному гражданско-правовому договору ООО «Имхотеп» были обнаружены дополнительные дефекты, которые представляли опасность в виде внезапного обрушения здания школы. 15.08.2012 г. было проведено комиссионное обследование здания, по результатам которого была составлена дефектная ведомость. Впоследствии 22.08.2012 г. комиссией по предупреждению и ликвидации чрезвычайных ситуаций и обеспечению пожарной безопасности МО Абдулинский район Оренбургской области произведен визуальный осмотр здания МБОУ «СОШ № 1», где комиссия приняла решение, что общее техническое состояние строительных конструкций здания является аварийным.

24.08.2012 г. (протокол № 19/1) состоялось внеочередное заседание комиссии по предупреждению и ликвидации чрезвычайных ситуаций и обеспечению пожарной безопасности МО Абдулинский район Оренбургской области, на которой было принято решение о запрете эксплуатации здания МБОУ «СОШ № 1», и рекомендовано начальнику отдела образования принять срочные меры по ремонту здания школы.

09.04.2013 г. в соответствии с нормами ГК РФ п. 6 ч. 2 ст. 55 Федерального закона № 94-ФЗ от 21.07.2005 г., на основании экспертного заключения ЗАО НПП «Энергоаудит» от 03.09.2012 г. № 90-12 по результатам технического обследования состояния конструкций здания МБОУ «СОШ № 1», положительного заключения ГАУ «Государственная экспертиза Оренбургской области» от 02.04.2013 г. по проверке достоверности определения сметной стоимости, между МБОУ «СОШ № 1» и ООО «Имхотеп» заключен гражданско-правовой договор № 14.

В ходе заседания комиссии, представитель ответчика ООО «Имхотеп» пояснил, что капитальный ремонт здания, в котором расположено МБОУ «СОШ № 1», не проводился с момента его постройки – с 1937 г. и до 2012 г.

При выполнении работ по договору от 07.08.2012 г., заключенного по результатам проведения торгов, были обнаружены дополнительные дефекты. В случае, если работы по ремонту кровли были бы осуществлены, строительные конструкции здания школы могли бы не выдержать, т.е. возникла реальная ситуация обрушения здания. Это обстоятельство и обуславливает сложившуюся аварийную ситуацию.

Для того, чтобы осуществить дополнительный ремонт здания школы, а именно усиление строительных конструкций, необходимо осуществить обследование и техническое состояние таких конструкций, подготовить проектно-сметную документацию, а также проверку достоверности определения сметной стоимости предстоящего ремонта. Указанные процедуры являются обязательными, поскольку

без их соблюдения невозможно определить цену контракта и непосредственно заключить договор на проведение капитального ремонта.

Обследование и техническое состояние строительных конструкций здания было осуществлено 03.09.2012 г. ЗАО «НПП «Энергоаудит» составлено экспертное заключение. После получения положительного заключения ГАУ «Государственная экспертиза Оренбургской области» от 02.04.2013 г. и незамедлительно - 09.04.2013 г. между МБОУ «СОШ № 1» и ООО «Имхотеп» заключен гражданско-правовой договор № 14 о проведении капитального ремонта и усиления строительных конструкций здания МБОУ «СОШ № 1»

Заключение договора от 09.04.2013 г. без проведения торгов обусловлено тем, что возникли обстоятельства непреодолимой силы, поскольку выяснилось, что здание школы является аварийным, а выбор заключения договора с ООО «Имхотеп» связан с тем, что ООО «Имхотеп» проявил себя как грамотный и добросовестный подрядчик при выполнении подрядных работ по договору от 07.08.2012 г.

Заключение договора на капитальный ремонт и усиление строительных конструкций здания МБОУ «СОШ № 1» сразу после проведения обследования технического состояния строительных конструкций здания школы ЗАО НПП «Энергоаудит», согласно которому здание школы было признано аварийным, было невозможно, поскольку требовалось определение цены контракта путем подготовки соответствующей документации и проведение необходимых экспертиз.

Согласно устным и письменным пояснениям представителя заинтересованного лица - отдела образования администрации МО Абдулинский район при заключении договора № 14 от 09.04.2013 г. руководствовались п. 6 ч. 2 ст. 55 Федерального закона № 94-ФЗ, который предусматривает заключение договора с единственным поставщиком в случае возникновения обстоятельств непреодолимой силы. Такое обстоятельство возникло ввиду проведения капитального ремонта кровли в 2012 г. Следовательно, проведение торгов в данной ситуации было бы нецелесообразным, поскольку требовалось дополнительное время на их проведение, а здание школы в срочном порядке подлежало ремонту.

Поскольку ООО «Имхотеп» зарекомендовал себя как квалифицированный и добросовестный подрядчик, заключение договора № 14 от 09.04.2013 г. было осуществлено именно с данным хозяйствующим субъектом.

Для осуществления капитального ремонта здания школы МБОУ «СОШ № 1» были выделены денежные средства в значительном объеме как из местного, так и областного бюджетов.

Работы по проведению капитального ремонта здания школы осуществлены ООО «Имхотеп» в полном объеме, оплата по договору № 14 от 09.04.2013 г. произведена полностью.

Исследовав материалы дела, заслушав пояснения сторон, Комиссия Оренбургского УФАС России по рассмотрению дела № 06-06-08/2015 о нарушении антимонопольного законодательства пришла к следующему.

1. 18.03.2013 г. между Министерством образования Оренбургской области и

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

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

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

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

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

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

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

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

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

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

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

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

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

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

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

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

Оренбургской области в 2013 г. между Министерством образования Оренбургской области и муниципальным образованием», № 5 – ПАМ о взаимодействии при проведении противоаварийных мероприятий в зданиях муниципальных общеобразовательных организаций в 2014 году.

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

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

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

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

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

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

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

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

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

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

Между тем, правоотношения возникли по вопросу выполнения работ для муниципальных нужд, что регулируется ст. 72 БК РФ, согласно которой размещение заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд производится в соответствии с [ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВОМ](#) Российской Федерации о размещении заказов для государственных и муниципальных нужд.

В соответствии с [ч. 2 ст. 10](#) Закона о размещении заказов во всех случаях размещение заказа осуществляется путем проведения торгов, за исключением случаев, предусмотренных названным Федеральным [ЗАКОНОМ](#).

Рынок по производству общестроительных работ является конкурентным, так на территории Оренбургской области действуют, помимо ООО «Имхотеп»,

следующие хозяйствующие субъекты: ООО «Стройкапитал», ООО «СтройСити», ООО «Стройдом», ООО «Простор», ООО «СТРОЙКОМ И», ООО «Стройиндустрия» и др.

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

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

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

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

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

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

Следовательно, законодательно определен исчерпывающий перечень случаев, когда ситуация признается чрезвычайной, при этом основным критерием

признания ситуации таковой является внезапность наступления и ее непредвиденность ввиду наличия событий, произошедших не по вине человека. Учитывая изложенное, ремонт школы, находящейся в аварийном состоянии ввиду его физического износа, не относится к аварийно-спасательным и другим неотложным работам, проводимым при возникновении чрезвычайных ситуаций и направленным на спасение жизни и сохранение здоровья людей и др.

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

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

Техническое состояние наружных кирпичных стен оценивается как недопустимое. Необходимо провести ремонт поврежденных участков кирпичной кладки и замену деревянных перемычек старой части здания.

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

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

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

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

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

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

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

Таким образом, ремонт здания школы, был осуществлен без проведения торгов. Действий по размещению заказа в данной сфере МБОУ «СОШ № 1» МО Абдулинский район не предпринимались, что повлекло расходование бюджетных средств для удовлетворения муниципальных нужд вне рамок Закона о размещении заказов. Вследствие чего хозяйствующие субъекты (помимо ООО «Имхотеп») были лишены доступа на рынок по производству общестроительных работ (код по ОКВЭД 45.21) в границах муниципального образования Абдулинский район, поскольку для доступа на данные рынки необходимо соблюдение определенных процедур – участие в торгах; что повлекло ущемление их прав, в том числе прав на обжалование результатов торгов, создание преимущественных условий для деятельности на данном рынке, недопущение состязательности за доступ на рынок и ограничение конкуренции между хозяйствующими субъектами.

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

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

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

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

Общество является субъектом предпринимательской деятельности в сфере строительства и строительных работ и должно знать об условиях и порядке заключения муниципальных контрактов на выполнение строительных работ. Заключая контракты не по результатам торгов, общество должно было убедиться в наличии условий, предусмотренных ст. 55 Закона о размещении заказа, позволяющих заключить данный контракт. При этом, данное общество выполняло работы по ремонту здания СОШ № 1 по контракту № 0153300052312000061-0356868-

01 от 08.08.2012 г. в ходе исполнения которого были выявлены скрытые дефекты. Следовательно, ООО «Имхотеп» знало о том, что необходимость в выполнении работ по капитальному ремонту и усилению строительных конструкций не является следствием чрезвычайной ситуации и непреодолимой силы.

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

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

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

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

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

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

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

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

Кроме того, осведомленность в проведении капитального ремонта указывает на наличие согласованности действий директора МБОУ «СОШ № 1» и представителя ООО «Имхотеп», поскольку указанные лица, их представители входили в составы комиссий по визуальному осмотру здания школы. Им в полной мере было известно о ситуации с техническим состоянием здания школы. Кроме того, согласно письму МБОУ «СОШ № 1» № 326 от 04.12.2012 г. за подписью <....>, направленного в адрес ООО «Имхотеп», для полного капитального ремонта и снятия аварийности здания школы будут выделены денежные средства в размере 40 000 рублей из областного бюджета в 1 и 2 квартале 2013 г., ввиду чего необходимо продолжение работ по устранению аварийности здания.

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

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

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

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

В связи с тем, что после обследования здания МБОУ «СОШ №1» комиссией по предупреждению и ликвидации чрезвычайных ситуаций и обеспечению пожарной

безопасности МО Абдулинский район Оренбургской области, ЗАО «НПП «Энергоаудит» стало очевидно о значительном увеличении объема работ по выполнению капитального ремонта здания МБОУ «СОШ № 1», на тот момент было необходимо проведение новых конкурентных процедур, поскольку изменились существенные условия договора (предмет, сроки исполнения). Возможность проведения торгов которых у МБОУ «СОШ № 1» имелась.

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

Согласно п. 4 ст. 16 Федерального закона «О защите конкуренции» запрещаются соглашения между федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями, а также государственными внебюджетными фондами, Центральным банком Российской Федерации или между ними и хозяйствующими субъектами либо осуществление этими органами и организациями согласованных действий, если такие соглашения или такое осуществление согласованных действий приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, в частности, к ограничению доступа на товарный рынок.

Из буквального смысла указанной статьи следует, что запрещаются только такие соглашения или согласованные действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции в частности к ограничению доступа на товарный рынок, выхода из товарного рынка или устранению с него хозяйствующих субъектов (п. 4 ст. 16 Закона о защите конкуренции).

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

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

Несоблюдение требований Закона о размещении заказа при расходовании бюджетных средств для реализации муниципальных нужд ведет к отбору неквалифицированных недобросовестных подрядчиков, в связи с чем, работы, услуги выполняются подрядчиками некачественно. Соответственно, органам власти, либо автономным учреждениям приходится обращаться с требованиями

об устранении недостатков работ, или заключать договоры с иными подрядчиками, что затягивает срок выполнения работ, и, как правило, требует дополнительного финансирования.

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

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

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

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

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

Таким образом, Комиссией Оренбургского УФАС России признан доказанным факт нарушения администрацией МБОУ «СОШ № 1» и ООО «Имхотеп» п. 4 ст. 16 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006г. «О защите конкуренции».

В соответствии с ч. 2 ст. 1 Федерального закона № 135-ФЗ «О защите конкуренции», целями данного Федерального закона являются обеспечение единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности в Российской Федерации, защита конкуренции и создание условий для эффективного функционирования товарных рынков.

Согласно ст. 22 Федерального закона № 135-ФЗ «О защите конкуренции» на антимонопольный орган возложены следующие функции: обеспечение государственного контроля за соблюдением антимонопольного законодательства органами государственной власти и местного самоуправления, иными хозяйствующими субъектами и физическими лицами; предупреждение и выявление нарушений антимонопольного законодательства; принятие мер по их прекращению, а также по привлечению к ответственности за допущенные нарушения.

В связи с тем, что действие вышеуказанных антиконкурентных соглашений прекращено, оснований для выдачи предписания не имеется.

На основании изложенного, руководствуясь ст. 23, ч. 1 ст. 39, ч.ч. 1 – 4 ст. 41, ч. 1 ст. 49 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать муниципальное бюджетное общеобразовательное учреждение «Средняя общеобразовательная школа № 1» нарушившим ч. 4 ст. 16 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 г. «О защите конкуренции».

2. Предписание не выдавать.

3. Признать ООО «Имхотеп» нарушившим ч. 4 ст. 16 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 г. «О защите конкуренции».

4. Предписание не выдавать.

5. Передать материалы дела № 06-06-08/2015 уполномоченному должностному лицу Управления Федеральной антимонопольной службы по Оренбургской области для решения вопроса о возбуждении административного производства в соответствии с Кодексом РФ об административных правонарушениях.

Председатель Комиссии

<....>

Члены Комиссии

<....>

<....>

<....>

<....>

Примечание: настоящее решение может быть обжаловано в установленном законом порядке.

Невыполнение в установленный срок законного решения и предписания антимонопольного органа влечет ответственность, установленную ч.2.6 ст. 19.5 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить решение антимонопольного органа.