РЕШЕНИЕ № 15

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в присутствии представителей Войсковой части 6882, ООО «ДВ Империя Сервис», рассмотрев дело № 8-01/37 по признакам нарушения Войсковой частью 6882, ООО «ДВ Империя Сервис» статьи 16 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В Хабаровское УФАС России поступило уведомление Войсковой части 6882 о заключении государственного контракта от 10.02.2012 № 1/01с ООО «ДВ Империя Сервис» на выполнение работ по восстановлению электроснабжения на учебном центре войсковой части. Контракт заключен на основании пункта 6 части 2 статьи 55 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 № 94-ФЗ), так как возникла потребность в определенных товарах, работах, услугах вследствие непреодолимой силы.

В заседании комиссии представители Войсковой части пояснили, что необходимость заключения государственного контракта без проведения конкурсных процедур, предусмотренных Законом № 94-ФЗ, обусловлена возникновением чрезвычайной ситуации – выходом из строя силового кабеля, обеспечивающего электро- и теплоснабжение учебного центра, расположенного в 6 км. на северо-восток от с. Благодатное. В результате проведенного обследования технического состояния кабеля установлено шесть мест его повреждения, микротрещины по всей длине кабеля через которые проникает влага и приводит к его повреждению. По целостности кабель не пригоден для дальнейшего использования и требуется его срочная замена. Учитывая, что учебный центр располагается в болотистой местности, проведение работ по замене кабеля возможно производить только в августе-октябре, в связи с чем и было принято решение разместить заказ без проведения торгов. При указанных обстоятельствах, просят прекратить производство по делу. Дополнительные доводы представителей Войсковой части приведены в представленных письменных возражениях.

Представитель ООО пояснил, что общество неоднократно проводило обследование кабеля, а также неоднократно выполняло его ремонт. В ходе обследования кабеля выявлены многочисленные повреждения, в связи с чем дальнейшая его эксплуатация невозможна. На сегодняшний день произведена замена 180 метров кабеля. В ближайшее время будет заменена оставшаяся его часть, что составляет приблизительно около 300 метров.

В заседании комиссии по ходатайству представителя Войсковой части 6882 объявлялся перерыв с 06.03.2012 до 10 час. 00 мин. 13.03.2012.

Комиссия Хабаровского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства, заслушав представителей ответчиков, рассмотрев материалы дела, пришла к следующему выводу.

13.02.2012 в Хабаровское УФАС России поступило уведомление Войсковой части 6882 о заключении спорного государственного контракта на основании пункта 6 части 2 статьи 55 Закона № 94-ФЗ. Предметом контракта являются работы по восстановлению электроснабжения на учебном центре, в соответствии с прилагаемым к контракту техническим заданием. Цена контракта определена в 3307378,00 руб. Срок действия контракта с 10.02.2012 до 31.12.2012.

К уведомлению приложен акт обследования технического состояния аварийного участка кабельной линии от 10.02.2012, составленный СП «Центральные Электрические Сети» ОАО «ДРСК» филиал «ХЭС».

Из акта обследования следует, что в результате испытания кабеля выявлено 6 мест повреждения по всей длине кабеля, повреждение в ячейке учета, а также на расстоянии 5 м., 80 м., 205 м., 400 м., 480 м., 495 м. от ячейки учета. Существующая кабельная линия неоднократно подвергалась ремонту. Последний ремонт производился 08.01.2012. На данном кабеле стоит 11 соединительных муфт. При осмотре кабеля обнаружены микротрещины по всей его длине, через которые проникает влага внутрь кабеля и приводит к его повреждению, по целостности кабель не пригоден для дальнейшей эксплуатации, требуется его замена.

Размещение заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд регулируется положениями Закона № 94-ФЗ.

В соответствии с частью 1 статьи 3 Закона № 94-ФЗ под государственными нуждами понимаются обеспечиваемые за счет средств федерального бюджета и внебюджетных источников финансирования потребности Российской Федерации, государственных заказчиков в товарах, работах, услугах, необходимых для осуществления функций и полномочий Российской Федерации, государственных заказчиков (в том числе для реализации федеральных целевых программ), для исполнения международных обязательств Российской Федерации, в том числе для реализации межгосударственных целевых программ, в которых участвует Российская Федерация, Под нуждами федеральных бюджетных учреждений понимаются обеспечиваемые федеральными бюджетными учреждениями (независимо от источников финансового обеспечения) потребности в товарах, работах, услугах соответствующих бюджетных учреждений.

Под государственными заказчиками понимаются государственные органы (в том числе органы государственной власти), органы управления государственными внебюджетными фондами, казенные учреждения и иные получатели средств федерального бюджета при размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг за счет бюджетных средств и внебюджетных источников финансирования. Иными заказчиками выступают бюджетные учреждения при размещении ими заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг независимо от источников финансового обеспечения их исполнения (часть 1 статьи 4 Закона № 94-ФЗ).

Приказом Министерства внутренних дел Российской Федерации от 15.11.2003 №

884 утверждено Общее положение о соединении и воинской части внутренних войск Министерства внутренних дел Российской Федерации.

Пунктами 2, 6, 9, 30 Общего положения установлено, что под соединительными и воинскими частями внутренних войск понимаются управления дивизий и отдельных бригад, пункты управлений, бригады, центры, полки, отряды, отдельные батальоны (дивизионы, авиационные эскадрильи), военные комендатуры, отдельные войсковые (специальные) комендатуры, отдельные роты, учреждения (медицинские, научные и другие), воинские части обеспечения деятельности внутренних войск (учебные, связи и другие), входящие в состав оперативно-территориальных объединений (округов, региональных командований, региональных управлений и других видов оперативно-территориальных объединений внутренних войск) или непосредственно подчиненные главнокомандующему внутренними войсками Министерства внутренних дел Российской Федерации.

Воинские части могут быть юридическими лицами, регистрация которых осуществляется в порядке, установленном законодательством Российской Федерации. В гражданско-правовых отношениях воинские части участвуют по правилам, установленным для федеральных казенных учреждений.

Финансовое обеспечение деятельности воинских частей осуществляется за счет средств соответствующего бюджета на основании бюджетной сметы. Воинские части осуществляют бюджетные полномочия получателей бюджетных средств и администраторов доходов бюджета, при этом воинские части из числа управлений дивизий и отдельных бригад дополнительно осуществляют бюджетные полномочия распорядителей бюджетных средств.

Воинские части заключают и исполняют гражданско-правовые договоры и соглашения в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Войсковая часть 6882 зарегистрирована в Едином государственном реестре юридических лиц за основным государственным регистрационным номером 1072723005167 и в понятии Закона № 94-ФЗ является государственным заказчиком.

Под размещением заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для нужд заказчиков понимаются осуществляемые в порядке, предусмотренном настоящим Федеральным законом, действия заказчиков, уполномоченных органов по определению поставщиков (исполнителей, подрядчиков) в целях заключения с ними государственных или муниципальных контрактов, а также гражданско-правовых договоров бюджетных учреждений на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для нужд соответствующих заказчиков, а в случае, предусмотренном [пунктом 14 части 2 статьи 55](#) настоящего Федерального закона, в целях заключения с ними также иных гражданско-правовых договоров в любой форме (статья 5 Закона № 94-ФЗ).

Статьей 10 Закона № 94-ФЗ установлены способы размещения заказа: - путем проведения торгов в форме конкурса, аукциона, в том числе аукциона в электронной форме; - без проведения торгов (запрос котировок, у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика), на товарных биржах). При этом, во всех случаях размещение заказа осуществляется путем проведения торгов, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Федеральным законом (часть

2). Решение о способе размещения заказа принимается заказчиком, уполномоченным органом в соответствии с положениями настоящего Федерального закона (часть 3).

Статья 55 Закона № 94-ФЗ содержит перечень случаев размещения заказа у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика), то есть без проведения торгов либо запросов котировок (публичных процедур). Размещение заказ у единственного поставщика является самостоятельным правовым основанием заключения государственного контракта (договора).

Согласно пункту 6 части 2 указанной статьи при возникновении потребности в определенных товарах, работах, услугах вследствие непреодолимой силы допускается размещение заказа у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика).

В данном случае спорный контракт заключен именно по данному основанию.

Исходя из пункта 3 статьи 401 Гражданского кодекса Российской Федерации непреодолимая сила - чрезвычайные и непредотвратимые при данных условиях обстоятельства, которые, как правило, не зависят от воли и действий участников экономического соглашения, в связи с которыми участники оказываются неспособными выполнить принятые ими обязательства. Под чрезвычайностью понимается исключительность, выход за рамки обычного обстоятельства, невозможность предвидения наступления соответствующих обстоятельств, необычайность для тех или иных жизненных условий. Чрезвычайность обстоятельства - то, что не могло быть учтено ни при каких обстоятельствах. К таким обстоятельствам относят: пожары, землетрясения, наводнения, другие стихийные бедствия.

Из материалов дела следует, что электрический кабель пришел в негодность вследствие его хозяйственной эксплуатации. Войсковой части было известно о неудовлетворительном состоянии кабеля, кабель неоднократно подвергался ремонту, что не отрицалось представителями Войсковой части. Однако, своевременных мер по его замене предпринято не было.

При таком положении заключение государственного контракта на основании пункта 6 части 2 статьи 55 Закона № 94-ФЗ является необоснованным.

Статьей 16 Закона о защите конкуренции установлен запрет на 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 соответствии с пунктом 18 статьи 4 Закона о защите конкуренции соглашение - договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме.

Конкуренция - 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 (пункт 7).

Признаки ограничения конкуренции - 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 (пункт 17).

Спорный государственный контракт заключен между Войсковой частью и ООО без проведения процедуры торгов и в отсутствие оснований, исключающих обязанность их проведения, что в свою очередь исключило возможность иных хозяйствующих субъектов при прочих равных условиях (торги) претендовать на заключение такого контракта, создало ООО «ДВ Империя Сервис» преимущественные условия осуществления хозяйственной деятельности, привело к ограничению конкуренции.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать соглашение в форме государственного контракта от 10.02.2012 № 1/01, заключенного Войсковой частью 6882 с ООО «ДВ Империя Сервис», нарушающим статью 16 Закона о защите конкуренции.
2. Выдать Войсковой части 6882 и ООО «ДВ Империя Сервис» предписание о прекращении соглашения, нарушающего антимонопольное законодательство.
3. Передать материалы дела № 8-01/37 уполномоченному должностному лицу Хабаровского УФАС России для решения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.32 Кодекса

Российской Федерации об административных правонарушениях.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражный суд Хабаровского края в течение трех месяцев со дня его принятия.

ПРЕДПИСАНИЕ № 1

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) на основании своего решения от 13.03.2012 № 15 по делу № 8-01/37 о нарушении Войсковой частью 6882, ООО «ДВ Империя Сервис» статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

Войсковой части 6882, ООО «ДВ Империя Сервис» в срок до 30 марта 2012 года прекратить соглашение в форме государственного контракта от 10.02.2012 № 1/01 путем его расторжения.

Об исполнении настоящего предписания сообщить в Хабаровское УФАС России не позднее пяти дней с даты его исполнения (с приложением подтверждающих документов).

Предписание может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его выдачи.