

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Приморскому краю (далее – Приморское УФАС России) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры проведения торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия), в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), в составе:

председатель Комиссии:

– заместитель руководителя Приморского УФАС России;

члены Комиссии:

– начальник отдела контроля органов власти,

– ведущий специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля;

рассмотрев жалобу ООО Строительная компания «Приморье – Дальний Восток» (далее – Заявитель)

УСТАНОВИЛА:

В Приморское УФАС России поступила жалоба ООО Строительная компания «Приморье – Дальний Восток» на действия заказчика – ОАО «Наш дом – Приморье» при проведении закупки у единственного поставщика услуг по выполнению строительно-монтажных, отделочных, пусконаладочных работ, работ по закупке оборудования и ТМЦ, необходимых для начала эксплуатации объекта «Многофункциональный гостиничный комплекс делового типа (5 звезд) в районе ул. Корабельной набережной, 6 в г. Владивостоке» (извещение № 31401078471).

По мнению заявителя, заказчик нарушил требования положения ч.1 ст. 2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», ст. 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» и п. 12.4 Положения о закупках товаров, работ, услуг для нужд ОАО «Наш дом – Приморье».

Заявитель указал, что 16.04.2014 на официальном сайте zakupki.gov.ru ОАО «Наш дом – Приморье» разместило извещение о проведении закупки у единственного поставщика. По результатам закупки ОАО «Наш дом – Приморье» заключило договор на выполнение строительно-монтажных работ № 63/2014 от 16 апреля 2014 года с единственным поставщиком – Казенное предприятие Приморского края «Единая дирекция по строительству объектов на территории Приморского края (КППК «Приморкрайстрой») на объекте «Многофункциональный гостиничный комплекс делового типа (5 звезд) в районе ул. Корабельной набережной, 6 в г. Владивостоке».

Заявитель пояснил, что в настоящее время в рамках договора генерального подряда 16 ГП от 8.09.2011 года между ОАО «Наш дом – Приморье» и Заявителем существует неурегулированный спор в отношении объема и качества фактически выполненных на объекте работ, оплаты фактически выполненных, но не принятых

работ, возмещением убытков, вызванных встречным неисполнением ОАО «Наш дом - Приморье» обязанностей по договору генерального подряда 16 ГП от 8.09.2011 года.

Уведомлением б/н от 28 марта 2014 года ОАО «Наш дом - Приморье» уведомило ООО Строительная компания «Приморье - Дальний Восток» об отказе от исполнения договора генерального подряда 16 ГП от 8.09.2011 года. В свою очередь, ООО Строительная компания «Приморье - Дальний Восток» не согласившись с доводами ОАО «Наш дом - Приморье» изложенными в отказе от исполнения договора ввиду несоответствия их требованиям гражданского законодательства РФ, а также в связи с встречным неисполнением ОАО «Наш дом - Приморье» своих обязанностей по договору, выразившимся в непредставлении генеральному подрядчику технической документации на строительство гостиничного комплекса, определяющей объем, виды работ, а также требования к выполняемым работам, направило 2.04.2014 года в адрес ОАО «Наш дом - Приморье» предложение о расторжении договора генерального подряда 16 ГП от 8.09.2011 года в связи с неисполнением ОАО «Наш дом - Приморье» встречных обязанностей по договору. В ответ на предложение ООО Строительная компания «Приморье - Дальний Восток» о расторжении договора, ОАО «Наш дом - Приморье» письмом № 479 от 7 апреля 2014 года, фактически признав неправомочность своего отказа от исполнения договора предложило генеральному подрядчику расторгнуть договор генерального подряда 16 ГП от 8.09.2011 года по соглашению сторон, не урегулировав при этом в представленном проекте соглашения вопрос об оплате фактически выполненных работ, возмещении причиненных убытков, вызванных неправомочными действиями ОАО «Наш дом - Приморье» в рамках исполнения договора.

На основании изложенного, Заявитель полагает, что в действиях ОАО «Наш дом - Приморье» содержатся признаки недобросовестной конкуренции, заключающиеся в получении преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, выражающиеся в уклонении от оплаты фактически выполненных работ и возмещении убытков, неосновательном сбережении денежных средств, причитающихся подрядчику в рамках договора 16 ГП от 08.09.2011.

Также Заявитель считает, что, исходя из смысла п. 12.4 Положения и закупке товаров, работ, услуг для нужд ОАО «Наш дом - Приморье» (далее – Положение о закупках), утвержденного решением Наблюдательного совета общества от 26 марта 2014 года № 75, указанная закупка не подпадает по случаи закупки у единственного поставщика, установленного Положением о закупках, поскольку в рассматриваемом случае работы, выполняемые избранным единственным поставщиком могут быть выполнены другими участниками строительного рынка г. Владивостока (п.п.4 п. 12.4 Положения о закупках); срочной потребности в работах не существует, поскольку все сроки ввода гостиничного комплекса, строительство которого осуществлялось в рамках реализации мероприятий подпрограммы развитие г. Владивостока как центра международного сотрудничества в Азиатско-тихоокеанском регионе федеральной целевой программы от «Экономическое и социальное развитие Дальнего Востока и Забайкалья на период до 2018 года» (Постановление Правительства РФ от 15.04.1996 года № 480), были нарушены, также были нарушены сроки окончания работ согласно условиям договора бюджетного инвестирования, заключенного между акционером общества (Департамент

земельных и имущественных отношений Приморского края) и ОАО «Наш дом-Приморье», в рамках которых осуществлялось финансирование строительства гостиничного комплекса (п.п.5 п. 12.4 Положения о закупках); действующий договор генерального подряда 16 ГП от 8.09.2011 года не расторгнут в установленном законом порядке (п.п.6 п. 12.4 Положения о закупках); преемственность выполнения работ не обеспечивается ввиду отсутствия у заказчика технической документации (п.п. 12 п. 12.4 Положения). Иные случаи закупки, установленные Положением о закупках в рамках рассматриваемого между сторонами спора не могут быть применены заказчиком, ввиду их несоответствия фактическим обстоятельствам проведения закупки.

На основании изложенного Заявитель просит признать факт нарушения ОАО «Наш дом – Приморье» части 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», ст. 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» и п. 12.4 Положения о закупках товаров, работ, услуг для нужд ОАО «Наш дом – Приморье», выдать ОАО «Наш дом – Приморье» обязательное к исполнению предписание о прекращении недобросовестной конкуренции, рассмотреть вопрос о привлечении ОАО «Наш дом – Приморье» к административной ответственности.

Представители ОАО «Наш дом – Приморье» с доводами жалобы не согласны, предоставили письменные возражения, пояснили, что 16.04.2014 ОАО «Наш дом – Приморье» разместило информацию о прямой закупке у единственного поставщика услуг по выполнению строительно-монтажных, отделочных, пусконаладочных работ, работ по закупке оборудования и ТМЦ, необходимых для начала эксплуатации объекта «Многофункциональный гостиничный комплекс делового типа (5 звезд) в районе ул. Корабельной набережной, 6 в г. Владивостоке» в соответствии с рабочей документацией, отписанной «в производство работ», с начальной ценой 700 000 000 рублей, на официальном сайте: www.zakupki.gov.ru.

По результатам указанной закупки ОАО «Наш дом – Приморье» был заключен договор на выполнение строительно-монтажных работ № 63/2014 от 16.04.2014 с единственным поставщиком – казенным предприятием Приморского края «Единая дирекция по строительству объектов на территории Приморского края», представители ОАО «Наш дом – Приморье» отметили, что закупка была проведена в соответствии с порядком размещения информации о ее проведении, установленным Федеральным законом от 18.07.2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» и Положением о закупках.

Представители ОАО «Наш дом – Приморье» считают, что довод Заявителя о том, что в действиях ОАО «Наш дом - Приморье» содержатся признаки недобросовестной конкуренции, не основан на действующем законодательстве Российской Федерации.

В силу п. 9 ст. 4 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» недобросовестная конкуренция - любые действия хозяйствующих

субъектов (группы лиц), которые направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости и причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам - конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации. При осуществлении указанной закупки ОАО «Наш дом - Приморье» не получило каких-либо преимуществ.

Также, представители ОАО «Наш дом - Приморье» считают, что уклонение от оплаты выполненных работ не является признаком недобросовестной конкуренции. Кроме того, у ОАО «Наш дом - Приморье» отсутствует дебиторская задолженность перед ООО СК «Приморье - Дальний Восток», что подтверждается актами сверки взаимных расчетов.

Представители ОАО «Наш дом - Приморье» пояснили, что срочная потребность в закупке вышеуказанных работ обусловлена установлением Правительством Российской Федерации нового срока сдачи в эксплуатацию объекта Заказчика (п. 6 протокола совещания у Первого заместителя Председателя Правительства Российской Федерации И.И. Шувалова от 04.04.2014 № ИШ-П16-41пр). Другие способы закупки предполагают значительные временные затраты, которые могут повлечь неблагоприятные последствия для Заказчика, который является ответственным лицом за нарушение срока сдачи объекта в эксплуатацию. Дополнительно пояснили, что договор генерального подряда № 16 ГП от 08.09.2011 года расторгнут в связи с направлением ОАО «Наш дом - Приморье» в адрес ООО СК «Приморье - Дальний Восток» уведомления № б/н от 28.03.2014 года.

Рассмотрев представленные Заявителем и ОАО «Наш дом - Приморье» документы и материалы, заслушав и оценив доводы сторон, Комиссия установила следующее.

1. ОАО «Наш дом - Приморье» относится к виду юридического лица, определенному в части 2 статьи 1 Закона о закупках и при осуществлении закупочной деятельности должен руководствоваться положениями указанного закона, который устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг.

При закупке товаров, работ, услуг заказчика руководствуются принятыми и утвержденными с учетом положений части 3 статьи 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки (Положение о закупке).

Положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Положение о закупках товаров, работ и услуг для нужд ОАО «Наш дом - Приморье» утверждено протоколом заседания Наблюдательного совета ОАО «Наш дом - Приморье» от 26 марта 2014г. № 75.

Таким образом, ОАО «Наш дом – Приморье» осуществляет свою закупочную деятельность в соответствии с Законом о закупках и Положением о закупке.

2. Из материалов дела следует, что 16.04.2014г. на сайте www.zakupki.gov.ru ОАО «Наш дом – Приморье» размещено извещение № 31401078471 о проведении закупки у единственного поставщика услуг по выполнению строительно-монтажных, отделочных, пусконаладочных работ, работ по закупке оборудования и ТМЦ, необходимых для начала эксплуатации объекта «Многофункциональный гостиничный комплекс делового типа (5 звезд) в районе ул. Корабельной набережной, 6 в г. Владивостоке».

Согласно п.п.4 п. 12.4 Положения о закупках прямая закупка у единственного поставщика может осуществляться в случае, если существует срочная потребность в продукции (работах, услугах), в том числе вследствие (но не ограничиваясь) чрезвычайного события, и проведения процедур закупки по причине отсутствия времени является нецелесообразным, или когда применение иных способов закупок, требующих затрат времени, повлечет за собой убытки и/или другие неблагоприятные последствия.

Комиссия пришла к выводу, что представителями ОАО «Наш дом – Приморье» был подтвержден факт срочной потребности проведения закупки у единственного поставщика, поскольку согласно протоколу совещания у Первого заместителя Председателя Правительства Российской Федерации И.И. Шувалова Администрации Приморского края рекомендовано обеспечить ввод в эксплуатацию многофункционального гостиничного комплекса делового типа в районе Корабельной набережной, 6 в IV квартале 2014 года, соответственно у заказчика имеется срочная необходимость выполнения работ и получения услуг, являющихся предметом проведенной закупки.

3. Учитывая, что Заявителем не указано, какие же конкретно действия ОАО «Наш дом – Приморье» и каким образом нарушают часть 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», Комиссия не может прийти к выводу о нарушении указанной нормы ОАО «Наш дом – Приморье».
4. Комиссии пришла к выводу, что Заявителем не подтвержден факт ведения ОАО «Наш дом – Приморье» экономической деятельности, направленной на недобросовестную конкуренцию, поскольку недобросовестная конкуренция предполагает действия, совершаемые в отношении конкурентов, а ОАО «Наш дом – Приморье» и ООО Строительная компания «Приморье – Дальний Восток» не являются конкурентами в рассматриваемых правоотношениях.

Кроме того, Комиссия не находит оснований для привлечения ОАО «Наш дом – Приморье» к административной ответственности поскольку Комиссией не установлен факт нарушения ОАО «Наш дом – Приморье» процедуры торгов. Более того, административная ответственность за нарушение процедуры торгов хозяйствующими субъектами не предусмотрена нормами действующего законодательства,

Комиссия принимала решение исходя из представленных заявителем и ответчиком

Документов.

На основании изложенного, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО Строительная компания «Приморье – Дальний Восток» необоснованной.
2. Предписание в порядке части 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции не выдавать.