

РЕШЕНИЕ № 42-А/15

г. Горно-Алтайск

Резолютивная часть решения оглашена «23» декабря 2015 года.

В полном объеме решение изготовлено «25» декабря 2015 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай по рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства в составе <...>,

рассмотрев 23.12.2015г. дело № 42-А/15 от 28.10.2015г. по признакам нарушения АУ МО «Майминский район» «Детский сад «Радуга» и ООО «ФундаментСпецСтрой» части 4 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в присутствии директора АУ МО «Майминский район» «Детский сад Радуга» <...>, представителя ООО «ФундаментСпецСтрой» по доверенности от 20.10.2015г. <...>,

УСТАНОВИЛА:

В адрес УФАС по РА 28.07.2015г. поступило заявление ООО «Горно-Алтайская Строительная Компания» о фактах нарушения АУ МО «Майминский район» «Детский сад «Радуга» требований Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» при заключении договора подряда № 2 от 24.07.2015г. с ООО «ФундаментСпецСтрой» на выполнение строительно-монтажных, пусконаладочных и прочих работ, необходимых для строительства и ввода в эксплуатацию объекта: «Строительство детского сада на 150 мест в микрорайоне «Алгаир-2» с. Майма, Майминского района Республики Алтай».

Поступившее заявление и материалы также были переданы в отдел антимонопольного контроля и рекламы УФАС по РА для проведения анализа на предмет соответствия договора подряда №2 от 24.07.2015г. требованиям ч. 4 ст. 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

По результатам рассмотрения поступившего заявления и материалов, Управлением на основании части 12 статьи 44 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» принято решение о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства в отношении АУ МО «Майминский район» «Детский сад «Радуга» и ООО «ФундаментСпецСтрой» по признакам нарушения части 4 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в связи с заключением договора подряда № 2 от 24.07.2015г. на строительство 2-х этажного детского сада на 150 мест в микрорайоне «Алгаир-2» с. Майма, Майминского района Республики Алтай без проведения конкурентных процедур в обход положениям Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», что приводит или может привести к ограничению конкуренции на рынке производства общестроительных работ по возведению зданий.

Рассмотрение дела № 42-А/15 от 28.10.2015г. о нарушении антимонопольного

законодательства было назначено на 19.11.2015г.

На основании пункта 2 части 1 статьи 47 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в связи с необходимостью получения дополнительной информации, позволяющей сделать выводы о наличии (отсутствии) состава нарушения антимонопольного законодательства, Комиссией УФАС по РА было принято решение об отложении рассмотрения данного дела и назначении к рассмотрению на 23.12.2015г.

Изучив все представленные документы и материалы, заслушав пояснения представителей ответчиков, проведя анализ и оценку обстоятельств дела, Комиссия УФАС по РА по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства пришла к следующим выводам:

Администрация МО «Майминский район» 01.10.2013г. заключила соглашение с АУ МО «Майминский район» «Детский сад «Радуга» о передаче полномочий муниципального заказчика на осуществление закупки по выполнению строительно-монтажных работ объекта: Строительство 2-х этажного детского сада на 150 мест в микрорайоне «Алгаир-2» с. Майма, Майминского района Республики Алтай за счет средств субсидий, предоставляемых из бюджета МО «Майминский район» в объекты муниципальной собственности.

Пунктом 1.1 указанного Соглашения установлено, что Администрация передает, а Предприятие принимает полномочия заказчика на осуществление закупки по выполнению строительно-монтажных работ объекта: Строительство 2-х этажного детского сада на 150 мест в микрорайоне «Алгаир-2» с. Майма, Майминского района Республики Алтай за счет средств субсидий, предоставляемых из бюджета МО «Майминский район» в форме капитальных вложений в объекты муниципальной собственности.

АУ МО «Майминский район» «Детский сад «Радуга» по результатам проведенной закупки путем запроса цен (протокол подведения итогов №3 от 14.11.2013г.) заключило 28.11.2013г. договор генерального подряда №1 с ООО «Горно-Алтайская Строительная Компания» на выполнение строительно-монтажных, пусконаладочных и прочих работ, необходимых для строительства и ввода в эксплуатацию объекта: «Строительство детского сада на 150 мест в микрорайоне «Алгаир-2» с. Майма, Майминского района Республики Алтай». Стоимость работ по данному договору составила 98 679 453 руб. (п.2.1 договора).

Согласно пункту 4.1 договора генерального подряда общий срок выполнения работ с 25.11.2013г. по 31.12.2014г. Дополнительным соглашением от 15.08.2014г. данный срок продлен до 05.09.2015г.

АУ МО «Майминский район» «Детский сад «Радуга» на запрос управления о предоставлении информации были представлены копии Протоколов технического совещания по объекту «2-х этажный детский сад на 150 мест в микрорайоне Алгаир-2» от 09.07.2015г. и 13.07.2015г. В протоколе от 09.07.2015г. отражены результаты осмотра комиссией, в которую вошли представители Министерства регионального развития РА, Министерства сельского хозяйства РА, Администрации МО «Майминский район», ГУКП УКС РА, АУ МО «Майминский район» «Детский сад «Радуга». Межведомственная комиссия отметила отставание выполнения работ от графика и приняла решения о расторжении договора

генерального подряда №1 с ООО «Горно-Алтайская Строительная Компания» и во избежание срыва сдачи объекта о заключении договора подряда по рассматриваемому объекту строительства с ООО «ФундаментСпецСтрой».

АУ МО «Майминский район» «Детский сад «Радуга» заключило 24.07.2015г. договор подряда №2 с ООО «ФундаментСпецСтрой» на выполнение строительно-монтажных, пусконаладочных и прочих работ, необходимых для строительства и ввода в эксплуатацию объекта: «Строительство детского сада на 150 мест в микрорайоне «Алгаир-2» с. Майма, Майминского района Республики Алтай».

Проанализировав заключенное между Администрацией МО «Майминский район» и автономным учреждением соглашение о передаче полномочий муниципального заказчика, учитывая, что строительство осуществляется за счет бюджетных средств в форме капитальных вложений в объект муниципальной собственности, Комиссия УФАС по РА приходит к выводу, что заключение договора подряда №2 от 24.07.2015г. в силу ст. 15 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» должно было происходить по процедуре, предусмотренной данным законом.

Так согласно ч. 4 ст. 15 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» при предоставлении в соответствии с Бюджетным кодексом Российской Федерации и иными нормативными правовыми актами, регулирующими бюджетные правоотношения, средств из бюджетов бюджетной системы Российской Федерации автономным учреждениям, государственным, муниципальным унитарным предприятиям на осуществление капитальных вложений в объекты государственной, муниципальной собственности на такие юридические лица при планировании и осуществлении ими закупок за счет указанных средств распространяются положения настоящего Федерального закона, регулирующие отношения, указанные в пунктах 1 - 3 части 1 статьи 1 настоящего Федерального закона. При этом в отношении таких юридических лиц при осуществлении этих закупок применяются положения настоящего Федерального закона, регулирующие мониторинг закупок, аудит в сфере закупок и контроль в сфере закупок.

АУ МО «Майминский район» «Детский сад «Радуга» заключает 24.07.2015г. прямой договор подряда №2 с ООО «ФундаментСпецСтрой» на выполнение строительно-монтажных, пусконаладочных и прочих работ, необходимых для строительства и ввода в эксплуатацию объекта: «Строительство детского сада на 150 мест в микрорайоне «Алгаир-2» с. Майма, Майминского района Республики Алтай» без проведения конкурентных процедур, в обход положений Закона о контрактной системе.

Пунктом 18 статьи 4 Закона о защите конкуренции соглашение определено, **как договоренность в письменной форме**, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме.

Таким образом, договор подряда № 2 от 24.07.2015г. является соглашением в понимании вышеуказанного пункта Закона о защите конкуренции.

В силу части 2 статьи 9.1 Федерального закона от 12.01.1996 № 7-ФЗ «О

некоммерческих организациях» типами государственных, муниципальных учреждений признаются автономные, бюджетные и казенные.

Согласно части 1 статьи 2 Закона Федерального закона от 03.11.2006 № 174-ФЗ «Об автономных учреждениях» автономным учреждением признается некоммерческая организация, созданная Российской Федерацией, субъектом Российской Федерации или муниципальным образованием для выполнения работ, оказания услуг в целях осуществления предусмотренных законодательством Российской Федерации полномочий органов государственной власти, полномочий органов местного самоуправления в сферах науки, образования, здравоохранения, культуры, средств массовой информации, социальной защиты, занятости населения, физической культуры и спорта, а также в иных сферах в случаях, установленных федеральными законами (в том числе при проведении мероприятий по работе с детьми и молодежью в указанных сферах).

В соответствии с ч. 7 ст. 2 Федерального закона от 03.11.2006 г. № 174-ФЗ автономное учреждение осуществляет свою деятельность в соответствии с предметом и целями деятельности, определенными федеральными законами и уставом, путем выполнения работ, оказания услуг в сферах, указанных в части 1 данной статьи.

Доходы автономного учреждения поступают в его самостоятельное распоряжение и используются им для достижения целей, ради которых оно создано, если иное не предусмотрено вышеназванным Федеральным законом. Собственник имущества автономного учреждения не имеет права на получение доходов от осуществления автономным учреждением деятельности и использования закрепленного за автономным учреждением имущества (части 8, 9 статьи 2 Закона № 174-ФЗ).

Из пункта 5 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» следует, что некоммерческая организация, осуществляющая деятельность, приносящую доход, признается хозяйствующим субъектом вне зависимости от того, на какие цели направляются полученные денежные средства.

Согласно п. 1.13 Устава Автономного учреждения муниципального образования «Майминский район» «Детский сад «Радуга», утвержденного распоряжением Администрации МО «Майминский район» от 27.08.2013г. №422-р, доходы автономного учреждения поступают в его самостоятельное распоряжение и используются им для достижения целей, ради которых оно создано, если иное не предусмотрено законом. Собственник имущества Автономного учреждения не имеет права на получение дохода от осуществления Автономным учреждением деятельности и использования закрепленного за Автономным учреждением имущества. При этом абз. 4 п. 2.6 указанного Устава предусмотрено право учреждения получать и использовать доходы от разрешенной настоящим Уставом деятельности.

В связи с чем, Комиссия УФАС по РА приходит к выводу, что Уставом предусмотрено право автономного учреждения осуществлять деятельность приносящую доход.

Согласно представленному АУ МО «Майминский район» «Детский сад «Радуга» отчету о финансовых результатах деятельности учреждения на 01 января 2014г. у учреждения имелись доходы от оказания платных услуг (работ).

Таким образом, АУ МО «Майминский район» «Детский сад «Радуга» является хозяйствующим субъектом в понимании статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», поскольку осуществляет деятельность приносящую доход.

Согласно ч. 4 ст. 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» запрещаются иные соглашения между хозяйствующими субъектами (за исключением «вертикальных» соглашений, которые признаются допустимыми в соответствии со статьей 12 настоящего Федерального закона), если установлено, что такие соглашения приводят или могут привести к ограничению конкуренции.

При заключении договора подряда № 2 от 24.07.2015г. автономное учреждение не руководствовалось требованиями ни Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», ни Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд». Однако, по мнению Комиссии УФАС по РА, объективные причины, препятствующие проведению торгов в целях заключения вышеуказанного договора подряда, отсутствовали.

В тех случаях, когда требуется проведение торгов, подразумевающих состязательность хозяйствующих субъектов, их не проведение не может не влиять на конкуренцию, поскольку лишь при публичном объявлении торгов в установленном порядке могут быть выявлены лица, желающие поставлять товары, выполнять работы, оказывать услуги, получив доступ к соответствующему товарному рынку либо ведение деятельности на нем.

Рынок производства общестроительных работ по возведению зданий является конкурентным рынком, представлен большим количеством участников данного рынка (согласно полученной информации от Министерства регионального развития Республики Алтай (письмо вх. № 2850 от 16.10.2015г.) рынок производства общестроительных работ по возведению зданий в границах МО «Майминский район» Республики Алтай представлен 6 хозяйствующими субъектами, зарегистрированными и осуществляющими деятельность на территории МО «Майминский район» Республики Алтай).

В связи с чем, предоставление заказчиком преимуществ отдельно взятому хозяйствующему субъекту при отборе подрядчика на выполнение строительных работ приводит к ограничению конкуренции на данном товарном рынке, поскольку лишает иных хозяйствующих субъектов – конкурентов возможности приобрести права на выполнение вышеуказанных работ на аналогичных условиях и, как следствие, создает препятствия доступа на данный товарный рынок.

Таким образом, действия АУ МО «Майминский район» «Детский сад «Радуга» и ООО «ФундаментСпецСтрой» **по заключению договора подряда № 2 от 24.07.2015г.** образуют состав нарушения части 4 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», т.к. исполнитель (ООО «ФундаментСпецСтрой») определен по упрощенной процедуре выбора поставщика в обход положениям Закона о контрактной системе (без проведения конкурентных процедур), что приводит или может привести к ограничению конкуренции на рынке производства общестроительных работ по возведению зданий по вышеуказанным обстоятельствам.

На вопрос председателя Комиссии УФАС по РА представитель ООО «ФундаментСпецСтрой» пояснил, что общество осуществляет деятельность на данном рынке продолжительное время, и неоднократно участвовало в торгах, проводимых государственными и муниципальными заказчиками на право заключения договоров подряда. В связи с чем, по мнению Комиссии УФАС по РА, общество не могло не знать о необходимости заключения рассматриваемого договора подряда по результатам торгов в рамках Закона о контрактной системе.

Директор АУ МО «Майминский район» «Детский сад «Радуга» пояснил Комиссии УФАС по РА, что во избежание срыва сроков сдачи объекта в эксплуатацию и исполнения целевой программы было принято решение о заключении прямого договора подряда с ООО «ФундаментСпецСтрой» без проведения конкурсных процедур.

Комиссией УФАС по РА приняты во внимание данные пояснения, однако они не свидетельствуют об отсутствии состава нарушения антимонопольного законодательства, поскольку в рассматриваемом случае АУ МО «Майминский район» «Детский сад «Радуга» и ООО «ФундаментСпецСтрой» имели возможность не нарушать требования антимонопольного законодательства, однако не предприняли всех зависящих от них мер для соблюдения законодательства. Доказательств обратного ответчиками не представлено, также как не представлено доказательств, свидетельствующих о невозможности заключения рассматриваемого договора по результатам торгов в силу объективных, не зависящих от них причин.

23.12.2015г. на заседании Комиссии УФАС по РА ответчики по данному делу признали факт нарушения антимонопольного законодательства (части 4 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»).

Учитывая изложенные обстоятельства и 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», Комиссия УФАС по РА

РЕШИЛА:

1. Признать АУ МО «Майминский район» «Детский сад «Радуга» и ООО «ФундаментСпецСтрой» нарушившими часть 4 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в связи с заключением договора подряда № 2 от 24.07.2015г. на строительство 2-х этажного детского сада на 150 мест в микрорайоне «Алгаир-2» с. Майма, Майминского района Республики Алтай без проведения конкурентных процедур в обход положениям Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», что необоснованно ставит ООО «ФундаментСпецСтрой» в преимущественное положение по отношению к иным хозяйствующим субъектам, осуществляющим предпринимательскую деятельность на аналогичном товарном рынке, поскольку лишает последних возможности приобретения права на выполнение общестроительных работ по возведению указанного здания, как следствие, приводит или может привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции на рынке производства общестроительных работ по возведению зданий.

2. Выдать АУ МО «Майминский район» «Детский сад «Радуга» и ООО «ФундаментСпецСтрой» предписание о прекращении соглашений, нарушающих антимонопольное законодательства, а именно осуществить активирование выполненных ООО «ФундаментСпецСтрой» строительных работ на объекте 2-х этажный детский сад на 150 мест в микрорайоне «Алгаир-2» с. Майма, Майминского района Республики Алтай (определить объем выполненных работ), прекратить строительные работы на данном объекте до определения подрядчика по результатам торгов.

3. Передать материалы дела специалисту УФАС по РА для возбуждения административного производства в отношении лиц, виновных в нарушении антимонопольного законодательства.

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

ПРЕДПИСАНИЕ № 42-А/15

25 декабря 2015 года

г. Горно-Алтайск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: <...>,

руководствуясь частью 1 статьи 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании своего решения от 24.12.2015г. по делу № 42-А/15 от 28.10.2015г. о нарушении АУ МО «Майминский район» «Детский сад «Радуга» и ООО «ФундаментСпецСтрой» части 4 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

АУ МО «Майминский район» «Детский сад «Радуга» и ООО «ФундаментСпецСтрой» прекратить ограничивающее конкуренцию соглашение и совершить действия, направленные на обеспечение конкуренции, а именно осуществить активирование выполненных ООО «ФундаментСпецСтрой» строительных работ на объекте 2-х этажный детский сад на 150 мест в микрорайоне «Алгаир-2» с. Майма, Майминского района Республики Алтай (определить объем выполненных работ), прекратить строительные работы на данном объекте до определения подрядчика по результатам торгов.

О выполнении настоящего Предписания сообщить **в срок до 31 декабря 2015г.**, представив в управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай подтверждающие документы.

Председатель Комиссии

<...>

Члены

Комиссии

<...>

<...>

Предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа ч. 2.1 ст. 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.