

РЕШЕНИЕ

по делу № 58/А-11-2013

Резолютивная часть решения оглашена 19 июня 2013 г.
Кемерово

г.

В полном объеме решение изготовлено 03 июля 2013 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее - Комиссия) в составе:

Председателя Комиссии: Клостер Елены Александровны – заместителя руководителя управления;

Членов Комиссии: Давыдовой Анны Минивалиевны – начальника отдела топливно-энергетического комплекса;

Лисиной Анны Сергеевны – начальника отдела контроля органов власти, судебной и правовой работы;

Фризен Светланы Николаевны – главного специалиста-эксперта отдела топливно-энергетического комплекса;

Ананьевой Галины Николаевны – ведущего специалиста-эксперта отдела топливно-энергетического комплекса;

Сивакова Дмитрия Васильевича – специалиста-эксперта отдела топливно-энергетического комплекса,

в присутствии:

- <...> – представителя ООО «Нооцентр-Д» (генеральный директор);

- <...> – представителя ООО «Нооцентр-Д» (по доверенности),

рассмотрев дело № 58/А-11-2013, возбужденное по признакам нарушения Федеральным государственным унитарным предприятием «Производственное объединение «Прогресс» (<...>) (далее – ФГУП «ПО «Прогресс») и обществом с ограниченной ответственностью «Дорстроймеханизация» (<...>) (далее - ООО «Дорстроймеханизация») части 4 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

Кемеровским УФАС России по результатам рассмотрения обращения Управления Федеральной службы безопасности по Кемеровской области о проведении проверки действий ФГУП «ПО «Прогресс» в части соблюдения действующего законодательства Российской Федерации о закупках, а также заявления ООО

«Нооцентр-Д» о наличии признаков нарушения антимонопольного законодательства в действиях ФГУП «ПО «Прогресс», выразившегося в заключении договоров субподряда на выполнение работ «Ликвидация производства порохов на ФГУП «ПО «Прогресс», 1-й пусковой комплекс, включающий объекты, загрязненные химическими веществами», «Ликвидация производства взрывчатых веществ на ФГУП «Кемеровский завод «Коммунар» без проведения закупочной процедуры, обязанность по проведению которой предусмотрена Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках), следствием которых явилось ограничение конкуренции на соответствующем рынке, приказом Кемеровского УФАС России от 28.05.2013 г. № 165 возбуждено дело № 58/А-11-2013 по признакам нарушения ФГУП «ПО «Прогресс» и ООО «Дорстроймеханизация» части 4 статьи 11 Закона о защите конкуренции, выразившегося в заключении договоров субподряда № 11/2013-25, № 11/2013-24 от 28.01.2013 года на выполнение работ по ликвидации производства взрывчатых веществ и порохов без проведения закупки, обязанность проведения которой установлена Законом о закупках. Определением от 30.05.2013 г. рассмотрение дела № 58/А-11-2013 о нарушении антимонопольного законодательства было назначено на 19.06.2013 г.

19.06.2013 г. представители ответчиков, надлежащим образом уведомленных о дате, времени и месте рассмотрения дела № 58/А-11-2013 (что подтверждается уведомительными карточками о вручении почтовой корреспонденции), на рассмотрение дела не явились, ходатайств не направили.

Представители ООО «Нооцентр-Д» поддержали доводы, изложенные в заявлении от 23.05.2013 г. исх. № 91, указав, что ФГУП «ПО «Прогресс» в рамках реализации федеральной целевой программы «Национальная система химической и биологической безопасности Российской Федерации (2009-2014 годы)», утвержденной постановлением Правительства Российской Федерации от 27.10.2008 № 791, с 2009 г. по настоящее время проводит ликвидационные работы согласно государственным контрактам № 9412.1007500.16.1327 от 16.11.2009 г. «Ликвидация производства порохов на ФГУП «ПО «Прогресс», 1-й пусковой комплекс, включающий объекты, загрязненные химическими веществами» и № 9412.1007500.16.1326 от 16.11.2009 г. «Ликвидация производства взрывчатых веществ на ФГУП «Кемеровский завод «Коммунар» (г. Кемерово)».

Во исполнение указанных государственных контрактов ООО «Нооцентр-Д» в период с 2009 г. по 2012 г. осуществляло работы на основании заключенных с ФГУП «ПО Прогресс» договоров:

1. Договор подряда № 21-09Н от 18.11.2009 г. на осуществление работ «Ликвидация производства порохов на ФГУП «ПО «Прогресс», 1-й пусковой комплекс, включающий объекты, загрязненные химическими веществами»;
2. Договор подряда № 22-09Н от 18.11.2009 г. на осуществление работ «Ликвидация производства взрывчатых веществ на ФГУП «Кемеровский завод «Коммунар».

Вышеуказанные договоры ежегодно продлялись, дополнялись объемы работ путем подписания сторонами Дополнительных соглашений к ним.

Согласно пояснениям представителей ООО «Нооцентр-Д» все работы по заключенным договорам подряда были выполнены ООО «Нооцентр-Д»

своевременно и качественно, акты приемки выполненных работ подписывались Заказчиком (ФГУП «ПО «Прогресс») без замечаний. ООО «Нооцентр-Д» планировало и в 2013 г. осуществлять работы на указанных объектах, после проведения конкурсной процедуры на выполнение данного вида работ в соответствии с Законом о закупках.

В конце 2012 г. ФГУП «ПО «Прогресс» были расторгнуты договоры подряда с ООО «Нооцентр-Д», которое являлось в период с 2009 г. по 2012 г. включительно соисполнителем ФГУП «ПО «Прогресс» по выполнению работ по государственным контрактам от 16.11.2009 г. № 9412.1007500.16.1327, № 9412.1007500.16.1326.

Позднее ООО «Нооцентр-Д» стало известно, что между ФГУП «ПО «Прогресс» и ООО «Дорстроймеханизация» были заключены договоры субподряда на выполнение работ «Ликвидация производства порохов на ФГУП «ПО Прогресс», I-й пусковой комплекс, включающий объекты, загрязненные химическими веществами» на сумму 83 000 000 рублей и на выполнение работ «Ликвидация производства взрывчатых веществ на ФГУП «Кемеровский завод «Коммунар» на сумму 91 000 000 рублей.

Данные договоры были заключены во исполнение подписанных между ФГУП «ПО «Прогресс» и Министерством промышленности и торговли Российской Федерации, дополнительных соглашений к государственному контракту № 9412.1007500.16.1327 от 16.11.2009 г. на выполнение в 2013 г. работ по ликвидации производства порохов на указанном предприятии на сумму 92 838 200 рублей и № 9412.1007500.16.1326 от 16.11.2009 г. по ликвидации производства взрывчатых веществ на ФГУП «Кемеровский завод «Коммунар» на сумму 101 205 700 рублей.

По мнению ООО «Нооцентр-Д», ФГУП «ПО «Прогресс», действуя в нарушение статьи 4 Закона о закупках и Положения о закупке работ, товаров, услуг ФГУП «ПО «Прогресс» от 30.07.2012 г., не обеспечило информационное обеспечение закупок на выполнение работ «Ликвидация производства порохов на ФГУП «ПО «Прогресс», I-й пусковой комплекс, включающий объекты, загрязненные химическими веществами» и «Ликвидация производства взрывчатых веществ на ФГУП «Кемеровский завод «Коммунар» (г. Кемерово)», чем нарушило нормы антимонопольного законодательства, ограничив конкуренцию на соответствующем рынке и заключив договор по неконкурентной цене.

Так, в случае участия ООО «Нооцентр-Д» в закупочных процедурах на выполнение указанных работ общество предложило бы следующие условия:

1. срок выполнения работ: не позднее 31 июля 2013 г.;
2. общая стоимость работ: 154 000 000 рублей (в соответствии с Расчетами комплекса работ по ликвидации производства взрывчатых веществ на ФГУП «ПО «Прогресс» и ФГУП «Кемеровский завод «Коммунар» в 2013г, составленными ООО «Нооцентр-Д», что на 20 000 000 рублей меньше суммы по договорам, заключенным с ООО «Дорстроймеханизация»).

Таким образом, заключение договоров ФГУП «ПО «Прогресс» с ООО «Нооцентр-Д» позволило бы уменьшить расходы федерального бюджета на указанную сумму.

В письменных пояснениях, представленных в адрес Кемеровского УФАС России,

ФГУП «ПО «Прогресс» указало, что не нарушало норм действующего законодательства Российской Федерации при заключении договоров субподряда с ООО «Дорстроймеханизация».

Так, Закон о закупках устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг некоторыми видами юридических лиц, в том числе государственными унитарными предприятиями.

Частью 4 статьи 1 Закона о закупках определен ряд отношений, на которые его действие не распространяется, поскольку они регулируются другими законами, в частности осуществление заказчиком размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг регулируется в соответствии с Федеральным [законом](#) 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).

Договоры подряда с ООО «Дорстроймеханизация» заключены в рамках исполнения государственных контрактов, которые в свою очередь были заключены Департаментом промышленности обычных вооружений, боеприпасов и спецхимии Министерства промышленности и торговли Российской Федерации в соответствии с Законом № 94-ФЗ. Данными государственными контрактами определено, что ФГУП «ПО «Прогресс» наделяется полномочиями самостоятельно выбирать подрядную организацию и согласовывать этот выбор с заказчиком.

Изучив материалы дела, заслушав доводы и пояснения лиц, участвующих в деле, Комиссия Кемеровского УФАС России установила следующее:

ФГУП «ПО «Прогресс» находится в ведомственном подчинении Министерства промышленности и торговли Российской Федерации, которое является единственным учредителем ФГУП «ПО «Прогресс» (доля в уставном фонде 100%).

Основным видом деятельности ФГУП «ПО «Прогресс» является производство взрывчатых веществ.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 27.10.2008 № 791 утверждена Федеральная целевая программа «Национальная система химической и биологической безопасности Российской Федерации (2009 - 2013 годы)» (далее – Программа). Одно из приоритетных направлений данной Программы предполагает снижение степени опасности, угроза которой здоровью населения, животным, растениям и другим организмам биосферы исходит от опасных химических и биологических объектов, путем модернизации и технического перевооружения этих объектов, а также модернизации и технического перевооружения объектов научно-промышленной базы, специализирующихся на выпуске российских систем (средств) материально-технического и иных видов обеспечения химической и биологической безопасности.

В рамках указанного приоритетного направления Программой было предусмотрено осуществление мероприятий по ликвидации источников химической опасности, в том числе производств порохов и взрывчатых веществ, находящихся на ФГУП «ПО «Прогресс» (г. Кемерово, 1-й пусковой комплекс) и ФГУП «Кемеровский завод «Коммунар» (г. Кемерово).

Разделом 5 Программы предусмотрено, что реализация мероприятий Программы осуществляется на основе государственных контрактов.

В рамках Программы Министерством промышленности и торговли Российской Федерации был проведен открытый конкурс от 26.08.2009 г. № 137/16-ХББ-26.08ок, по результатам которого 16.11.2009 г. с ФГУП «ПО «Прогресс» были заключены государственные контракты на выполнение работы:

- «Ликвидация производства взрывчатых веществ «ФГУП «Кемеровский завод «Коммунар», г. Кемерово, шифр «Коммунар» № 9412.1007500.161326 (далее - Государственный контракт №1);
- «Ликвидация производства порохов на ФГУП «ПО «Прогресс», г. Кемерово, 1-й пусковой комплекс, включающий объекты, загрязненные химическими веществами, шифр «Прогресс» № 9412.1007500.16.1327 (далее – Государственный контракт №2).

Источником финансирования работ по указанным государственным контрактам является федеральный бюджет Российской Федерации (пункты 19 государственных контрактов).

Общая стоимость работ по Государственному контракту № 1 составляет 420 000 000 (четыреста двадцать миллионов) рублей, в том числе на 2009 г. – 87 635 000 руб.; по Государственному контракту № 2 – 460 000 000 (четыреста шестьдесят миллионов) рублей, в том числе на 2009 г. – 113 390 000 рублей.

Объем финансирования на 2010 и последующие годы определяется сторонами после подписания дополнительного соглашения к Государственным контрактам № 1, № 2 после доведения лимитов бюджетных обязательств на 2010 и последующие годы.

В соответствии с пунктами 43 Государственных контрактов они вступают в силу с момента подписания и действуют до момента выполнения сторонами своих обязательств по контрактам по 10.02.2013 г.

Пунктом 5 Государственных контрактов определено, что исполнитель (ФГУП «ПО «Прогресс») вправе привлекать по согласованию с заказчиком (Министерство промышленности и торговли Российской Федерации) на контрактной основе к исполнению государственных контрактов № 1, № 2 соисполнителей, при этом в отношении соисполнителей исполнитель выполняет функции заказчика.

18.11.2009 г. ФГУП «ПО «Прогресс» для выполнения работ в рамках Государственных контрактов № 1, № 2 с ООО «Нооцентр-Д» были заключены договоры подряда № 22-09н и № 21-09н соответственно, которые ежегодно продлевались дополнительными соглашениями до 2013 г.

21.01.2013 г. к Государственным контрактам № 1, № 2, заключенным между Министерством промышленности и торговли Российской Федерации и ФГУП «ПО «Прогресс», были подписаны дополнительные соглашения, в соответствии которыми на 2013 г. объемы финансирования по государственным контрактам № 1 и № 2 были установлены в размере 101 205 700 рублей и 92 838 200 рублей соответственно.

Срок выполнения работ по вышеуказанным дополнительным соглашениям

определен с момента их заключения (21.01.2013 г.) по 10.02.2013 г. (приложение № 1 к дополнительному соглашению).

ФГУП «ПО «Прогресс» письмами от 23.01.2013 № 01/74, 31.01.2013 г. № 01/127, направленными в адрес Департамента промышленности обычных вооружений, боеприпасов и спецхимии Министерства промышленности и торговли Российской Федерации, просило согласовать привлечение в 2013 г. ООО «Дорстроймеханизация» в качестве соисполнителя выполнения работ по Государственным контрактам № 1 и № 2.

В ответ на указанные письма Департамент промышленности обычных вооружений, боеприпасов и спецхимии Министерства промышленности и торговли Российской Федерации сообщил в адрес ФГУП «ПО «Прогресс» о том, что решение по данному вопросу может быть принято только после представления ФГУП «ПО «Прогресс» дополнительных документов (письмо от 07.02.2013 г. № 16-1194).

Департамент промышленности обычных вооружений, боеприпасов и спецхимии Министерства промышленности и торговли Российской Федерации в письме от 12.03.2013 г. № 16.2222, направленным в адрес ФГУП «ПО «Прогресс», сообщил о согласовании привлечения в 2013 г. ООО «Дорстроймеханизация» в качестве соисполнителя выполнения работ по Государственным контрактам №1, № 2.

Однако, 28.01.2013 г. до согласования Департаментом промышленности обычных вооружений, боеприпасов и спецхимии Министерства промышленности и торговли Российской Федерации соисполнителя по Государственным контрактам № 1, № 2 между ФГУП «ПО «Прогресс» (Генподрядчик) и ООО «Дорстроймеханизация» (Субподрядчик) были заключены договоры субподряда на выполнение работ:

- по «Ликвидации производства взрывчатых веществ ФГУП «Кемеровский завод «Коммунар» №11/2013-25;

- по «Ликвидации производства порохов на ФГУП «ПО «Прогресс» № 11/2013-24.

При этом стоимость работ в договорах субподряда определена соответственно в размере 91 000 000 рублей и 83 000 000 рублей (пункты 15 договоров), а срок их исполнения предусмотрен с момента подписания (28.01.2013 г.) по 31.08.2013 г. (пункты 2 договоров), то есть за пределами сроков действия государственных контрактов № 1, № 2 (до 10.02.2013 г.).

В соответствии с пунктами 18, 19 вышеуказанных договоров субподряда установлено, что оплата по ним производится с авансовым платежом в размере 30% цены договоров, а расчеты за выполненные этапы работы производятся не позднее 10 рабочих дней с даты подписания акта сдачи-приемки этапа работы.

Согласно пункту 1 части 2 статьи 1 Закона о закупках для государственных унитарных предприятий устанавливаются общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг.

Таким образом, с 01.01.2012 г. ФГУП «ПО «Прогресс» обязано руководствоваться нормами Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг.

[Закон](#) о закупках распространяется на все закупочные процедуры заказчика, составляющие его хозяйственную деятельность, за исключением отношений,

указанных в [части 4 статьи 1](#) Закона о закупках и связанных с:

- куплей-продажей ценных бумаг и валютных ценностей;
- приобретением заказчиком биржевых товаров на товарной бирже;
- размещением заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг в соответствии с Законом № 94-ФЗ;
- закупкой в рамках военно-технического сотрудничества;
- закупкой товаров, работ, услуг в соответствии с международным договором Российской Федерации, если таким договором предусмотрен иной порядок определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) таких товаров, работ, услуг;
- отбором заказчиком аудиторской организации для проведения обязательного аудита бухгалтерской (финансовой) отчетности заказчика согласно [статье 5](#) Федерального закона от 30.12.2008 № 307-ФЗ «Об аудиторской деятельности».

Целями регулирования Закона о закупках являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц (в том числе государственных унитарных предприятий) в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений (часть 1 статьи 1 Закона о закупках).

В соответствии со статьей 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются [Конституцией](#) Российской Федерации, [Гражданским кодексом](#) Российской Федерации, настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений [части 3](#) указанной статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее - 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.

ФГУП «ПО «Прогресс» в соответствии с вышеуказанными требованиями Закона о закупках разработано Положение о закупке товаров, работ, услуг ФГУП «ПО «Прогресс», которое было утверждено Генеральным директором ФГУП «ПО «Прогресс» 26.07.2012 г.

Пунктом 4.1 Положения о закупке товаров, работ, услуг ФГУП «ПО «Прогресс» предусмотрено, что приобретение предприятием продукции (товаров, работ, услуг) осуществляется одним из следующих способов:

- 1) конкурс;
- 2) аукцион;
- 3) запрос предложений;
- 4) запрос цен;
- 5) запрос котировок;
- 6) прямая закупка (у единственного поставщика, подрядчика, исполнителя).

В качестве приоритетных способов закупки определены открытый конкурс и открытый аукцион, которые применяются при закупках любой продукции без ограничения суммы закупки.

На основании вышеизложенного, для заключения договоров субподряда на 2013 г. в рамках выполнения работ, предусмотренных Государственными контрактами №1, №2 и дополнительными соглашениями к ним, ФГУП «ПО «Прогресс» обязано было руководствоваться нормами Закона о закупках и осуществить выбор субподрядчика по результатам проведения закупочной процедуры в порядке, установленном Положением о закупке товаров, работ, услуг ФГУП «ПО «Прогресс».

Однако, ФГУП «ПО «Прогресс» заключило с ООО «Дорстроймеханизация» договоры субподряда № 11/2013-25, № 11/2013-24 от 28.01.2013 г. без проведения закупочной процедуры, в нарушение Закона о закупках.

Согласно пункту 18 статье 4 Закона о защите конкуренции соглашением признается договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме.

Договоры субподряда от 28.01.2013 г. на выполнение работ по «Ликвидации производства взрывчатых веществ ФГУП «Кемеровский завод «Коммунар» № 11/2013-25 и по «Ликвидации производства порохов на ФГУП «ПО «Прогресс» № 11/2013-24, заключенные между ФГУП «ПО «Прогресс» и ООО «Дорстроймеханизация» без проведения закупки, являются соглашениями между хозяйствующими субъектами, которые привели к ограничению конкуренции на рынке ликвидации производства взрывчатых веществ.

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

В результате заключения ФГУП «ПО «Прогресс» с ООО «Дорстроймеханизация» договоров субподряда № 11/2013-25 и № 11/2013-24 от 28.01.2013 г. конкурсное соперничество между организациями, оказывающими услуги по ликвидации производства взрывчатых веществ (порохов), было исключено путем предоставления преимущества ООО «Дорстроймеханизация».

К потенциальным участникам соответствующей закупочной процедуры относятся

все организации, допущенные в установленном действующим законодательством Российской Федерации порядке к выполнению работ, предусмотренных техническим заданием на проведение работ в рамках договоров субподряда, заключенных между ФГУП «ПО «Прогресс» и ООО «Дорстроймеханизация», включая ООО «Нооцентр-Д», выполнявшие аналогичные работы в период с 2009 г. по 2013 г.

Согласно пункту 17 статьи 4 Закона о защите конкуренции к признакам ограничения конкуренции относится сокращение числа хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, на товарном рынке, рост или снижение цены товара, не связанные с соответствующими изменениями иных общих условий обращения товара на товарном рынке, отказ хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, от самостоятельных действий на товарном рынке, определение общих условий обращения товара на товарном рынке соглашением между хозяйствующими субъектами или в соответствии с обязательными для исполнения ими указаниями иного лица либо в результате согласования хозяйствующими субъектами, не входящими в одну группу лиц, своих действий на товарном рынке, а также иные обстоятельства, создающие возможность для хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара на товарном рынке.

Заключение между ФГУП «ПО «Прогресс» и ООО «Дорстроймеханизация» договоров субподряда № 11/2013-25, № 11/2013-24 от 28.01.2013 г. в рамках работ, предусмотренных Государственными контрактами №1, № 2 по ликвидации производств взрывчатых веществ и порохов и их последующая реализация, создало возможность для ФГУП «ПО «Прогресс» и ООО «Дорстроймеханизация» в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара (комплекс работ по ликвидации производств взрывчатых веществ и порохов) на соответствующем товарном рынке. Хозяйствующие субъекты, осуществляющие аналогичный вид деятельности (работы) были лишены возможности размещения заявок на участие в конкурсе, то есть соперничество между такими организациями было исключено, что подтверждается заявлением ООО «Нооцентр-Д», поступившим в адрес Кемеровского УФАС России с соответствующей жалобой.

Таким образом, последствием вышеуказанных действий ФГУП «ПО «Прогресс» и ООО «Дорстроймеханизация» явилось ограничение конкуренции на соответствующих товарных рынках выполнения работ по ликвидации производств взрывчатых веществ и порохов (определенных в технических заданиях к договорам субподряда № 11/2013-25, № 11/2013-24 от 28.01.2013 г.).

Кроме того, стоимость услуг (цена) по договорам субподряда № 11/2013-25, № 11/2013-24 от 28.01.2013 года не является конкурентной ценой, так как сложилась не в условиях конкуренции, а путем договоренности (заключения соглашения) между ФГУП «ПО «Прогресс» и ООО «Дорстроймеханизация».

Оценив все вышеизложенные обстоятельства, Комиссия пришла к выводу, что договоры субподряда № 11/2013-25, № 11/2013-24 от 28.01.2013 года, заключенные между ФГУП «ПО «Прогресс» и ООО «Дорстроймеханизация», без проведения закупочной процедуры на право их заключения являются соглашениями, реализация которых привела к ограничению конкуренции на рынке выполнения комплекса работ по ликвидации производства взрывчатых веществ и порохов.

В соответствии с частью 4 статьи 11 Закона о защите конкуренции запрещаются иные соглашения между хозяйствующими субъектами (за исключением «вертикальных» соглашений, которые признаются допустимыми в соответствии со [статьей 12](#) Закона о защите конкуренции), если установлено, что такие соглашения приводят или могут привести к ограничению конкуренции.

Действия ФГУП «ПО «Прогресс» и ООО «Дорстроймеханизация» по заключению и реализации договоров субподряда № 11/2013-25, № 11/2013-24 от 28.01.2013 г. на выполнение работ по ликвидации производств взрывчатых веществ и порохов без проведения закупки в соответствии с требованиями Закона о закупках, результатом которых явилось ограничение конкуренции на соответствующих товарных рынках, квалифицированы Комиссией как нарушение требований части 4 статьи 11 Закона о защите конкуренции.

Довод ФГУП «ПО «Прогресс» об отсутствии у предприятия обязанности по проведению закупки на право заключения договоров субподряда № 11/2013-25, № 11/2013-24 от 28.01.2013 г. на выполнение работ по ликвидации производств взрывчатых веществ и порохов в связи с тем, что указанные договоры заключены в рамках Государственных контрактов № 1, № 2 в соответствии с Законом № 94-ФЗ, не может быть принят во внимание, так как Закон № 94-ФЗ применяется в случаях размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд и нужд бюджетных учреждений, к которым ФГУП «ПО «Прогресс» не относится, напротив, согласно Государственным контрактам № 1, № 2 при привлечении ФГУП «ПО «Прогресс» соисполнителей по данным контрактам, ФГУП «ПО «Прогресс» выполняет функции заказчика. При этом, в соответствии с Законом о закупках на ФГУП «ПО «Прогресс» распространяется обязанность по закупке товаров, работ, услуг по результатам проведения закупочной процедуры (конкурс, аукцион, иной способ закупки).

ООО «Нооцентр-Д» представило в адрес Кемеровского УФАС России расчет стоимости комплекса работ по ликвидации производства порохов на ФГУП «ПО «Прогресс» и ликвидации производства взрывчатых веществ на ФГУП «Кемеровский завод «Коммунар» в 2013 г., стоимость которых соответственно составила 73 000 000 рублей и 81 000 000 рублей, что в совокупности составило 154 000 000. Указанная сумма на 20 000 000 рублей меньше, чем совокупная сумма (174 000 000 рублей) по договорам субподряда № 11/2013-25, № 11/2013-24 от 28.01.2013, заключенным между ФГУП «ПО «Прогресс» и ООО «Дорстроймеханизация».

Следовательно, учитывая, что работы по вышеуказанным договорам субподряда выполняются в рамках Федеральной целевой программы «Национальная система химической и биологической безопасности Российской Федерации (2009 - 2014 годы)» (в редакции от 03.11.2011 г.), финансирование которой осуществляется из федерального бюджета, неправомерными действиями ФГУП «ПО «Прогресс» и ООО «Дорстроймеханизация» был причинен ущерб государству на сумму не менее 20 000 000 рублей.

Основания для прекращения дела № 58/А-11-2013, предусмотренные статьей 48 Закона о защите конкуренции, отсутствуют.

В соответствии с подпунктом «а» пункта 2 части 1 статьи 23 Закона о защите

конкуренции антимонопольный орган в рамках осуществления своих полномочий выдает обязательные для исполнения предписания о прекращении ограничивающих конкуренцию соглашений и (или) согласованных действий хозяйствующих субъектов и совершении действий, направленных на обеспечение конкуренции.

Представители ООО «Нооцентр-Д» на рассмотрении дела заявили ходатайство о выдаче ФГУП «ПО «Прогресс» и ООО «Дорстроймеханизация» предписания об устранении нарушения антимонопольного законодательства, а именно о расторжении договоров субподряда № 11/2013-25, № 11/2013-24 от 28.01.2013, заключенных между ФГУП «ПО «Прогресс» и ООО «Дорстроймеханизация».

В связи с вышеизложенным, Комиссия считает необходимым для устранения нарушения антимонопольного законодательства выдать ФГУП «ПО «Прогресс» и ООО «Дорстроймеханизация» предписания о прекращении ограничивающих конкуренцию соглашений.

На основании вышеизложенного, 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 Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства

РЕШИЛА

1. Признать ФГУП «ПО «Прогресс» и ООО «Дорстроймеханизация» нарушившими части 4 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» посредством заключения и реализации договоров субподряда от 28.01.2013 г. на выполнение работ по «Ликвидации производства взрывчатых веществ ФГУП «Кемеровский завод «Коммунар» № 11/2013-25 и по «Ликвидации производства порохов на ФГУП «Производственное объединение «Прогресс» № 11/2013-24 без проведения закупки в соответствии с требованиями Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», результатом чего явилось ограничение конкуренции на соответствующих товарных рынках.

2. Выдать ФГУП «ПО «Прогресс» и ООО «Дорстроймеханизация» предписания о прекращении нарушения антимонопольного законодательства путем совершения следующих действий:

2.1. ФГУП «ПО «Прогресс» прекратить нарушение части 4 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» путем совершения действий, направленных на расторжение договоров субподряда от 28.01.2013 г. на выполнение работ по «Ликвидации производства взрывчатых веществ ФГУП «Кемеровский завод «Коммунар» № 11/2013-25 и по «Ликвидации производства порохов на ФГУП «ПО «Прогресс» № 11/2013-24, заключенных с ООО «Дорстроймеханизация».

2.2. ООО «Дорстроймеханизация» прекратить нарушение части 4 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» путем совершения действий, направленных на расторжение договоров субподряда от 28.01.2013 г. на выполнение работ по «Ликвидации производства взрывчатых

веществ ФГУП «Кемеровский завод «Коммунар» № 11/2013-25 и по «Ликвидации производства порохов на ФГУП «Производственное объединение «Прогресс» № 11/2013-24, заключенных с ФГУП «ПО «Прогресс».

Председатель Комиссии:

Е.А. Клостер

Члены Комиссии:

А.М. Давыдова

А.С. Лисина

С.Н. Фризен

Г.Н. Ананьева

Д.В. Сиваков

В соответствии со статьёй 52 Закона о защите конкуренции решение антимонопольного органа может быть обжаловано в течение трёх месяцев со дня его принятия.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа частью 2.2 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

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