

РЕШЕНИЕ № 53

г. Горно-Алтайск

Резолютивная часть решения оглашена 24.11.2011г.

В полном объеме решение изготовлено 05.12.2011г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее по тексту – Комиссия УФАС по РА),

рассмотрев 24.11.2011г. дело № 53 от 03.11.2011г. по признакам нарушения Бюджетным учреждением Республики Алтай «Республиканское управление автомобильных дорог общего пользования «Горно-Алтайавтодор» (Республика Алтай, г. Горно-Алтайск, пр. Коммунистический, 182), ООО «Элитстрой-Усть-Кан» (Республика Алтай, Усть-Канский район, с. Усть-Кан, ул. Ленинская, 2) статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) в присутствии представителя БУ РА РУАД «Горно-Алтайавтодор», от ООО «Элитстрой-Усть-Кан» представители отсутствуют (ответчик надлежащим образом уведомлен о времени и месте рассмотрения дела, о чем свидетельствует информация с официального сайта ФГУП «Почта России»: почта-россии.рф о вручении почтового отправления № 64900039606922, а также ответчиком нарочно 24.11.2011г. был получен приказ о возбуждении дела от 03.11.2011 № 190 и определение о назначении дела к рассмотрению от 03.11.2011г.),

УСТАНОВИЛА:

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай в связи с обращением депутата Республики Алтай пятого созыва № 5 в период с 24.01.2011 по 11.02.2011г. проведена внеплановая выездная проверка ГУРА «Республиканское управление автомобильных дорог общего пользования Республики Алтай «Горно-Алтайавтодор».

В ходе проверки было установлено, что 01.12.2010г. РУАД «Горно-Алтайавтодор» в целях ликвидации последствий непреодолимой силы заключен государственный контракт № ЧС-27/10 с ООО «Элитстрой-Усть-Кан» на ремонт мостового перехода через р.Башкаус на км 84+280 автомобильной дороги «Балыктуюль - Балыкча», расчистка русла реки. Данный государственный 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». Однако, Управлением ФАС по Республике Алтай не было установлено объективных оснований для заключения государственного контракта на основании вышеуказанной нормы закона, в связи с чем размещение заказа у единственного подрядчика без проведения предварительной процедуры торгов может привести к ограничению конкуренции на рынке оказания услуг по строительству, реконструкции, капитальному ремонту автомобильных дорог и искусственных сооружений на них.

В соответствии с поступившим 21.09.2011г. вх. № 2506 от Министерства внутренних дел по Республике Алтай поручением о проверке заключенных ГУ РУАД «Горно-Алтайавтодор» договоров по ликвидации последствий обстоятельств непреодолимой силы на предмет их соответствия требованиям статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» УФАС по РА был проанализирован государственный контракт № ЧС 27/10 от 01.12.2010г. на предмет соответствия вышеуказанной норме закона.

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай 03.11.2011г. было возбуждено дело № 53 по признакам нарушения БУ РА РУАД «Горно-Алтайавтодор», ООО «Элитстрой-Усть-Кан» статьи 16 Закона о защите конкуренции.

На определение о назначении дела № 53 о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению от 03.11.2011г. БУ РА РУАД «Горно-Алтайавтодор» представило письменные пояснения от 16.11.2011 № 01-01-23/1564 в которых указало, что чрезвычайная ситуация - это обстановка на определенной территории, сложившаяся в результате аварий, опасного природного явления, катастрофы, стихийного или иного бедствия, которые могут повлечь или повлекли за собой человеческие жертвы, ущерб здоровью людей или окружающей природной среде, значительные материальные потери и нарушение условий жизнедеятельности людей.

Опасным природным явлением явилось обильное выпадение осадков весной, летом и осенью 2010г. в результате которых и в последствии которых возникли чрезвычайные ситуации. Данные факты установлены в актах обследований объектов и вынесенных протоколах (решениях) комиссий по чрезвычайным ситуациям.

Следует отметить, что решение об установлении факта чрезвычайной ситуации принимает не Заказчик (РУАД «Горно-Алтайавтодор»), а комиссия по предупреждению и ликвидации чрезвычайных ситуаций.

Так же БУ РУАД «Горно-Алтайавтодор» пояснило, что государственные контракты на ЧС в 2010г. заключены на основании пункта 6 части 2 статьи 55 Закона о размещении заказа, т.к. возникла необходимость в работах вследствие непреодолимой силы, в связи с чем применение иных способов размещения заказов, требующих затрат времени, нецелесообразно. Данные контракты заключены не на ликвидацию весеннего паводка 2010г., как указано в определении о назначении дела, а для ликвидации последствий непреодолимой силы, возникшей в результате многочисленных ливневых дождей в весенний, летний и осенний период 2010г. и не уменьшающегося уровня воды.

Таким образом, БУ РУАД «Горно-Алтайавтодор» считает, что ЧС контракты 2010г. указанные в акте проверки № 01 от 11.02.2011г. заключены в соответствии с требованиями Закона о размещении заказа и своевременным уведомлением контрольного органа (Министерство финансов Республики Алтай) с получением от последнего положительного письменного ответа. В следствии чего, БУ РУАД «Горно-Алтайавтодор» считает, что в его действиях отсутствует состав административного правонарушения и антимонопольного законодательства - статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

От ООО «Элитстрой-Усть-Кан» пояснения по возбужденному делу не поступили.

Комиссия по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства Алтайского республиканского УФАС России, изучив материалы дела, заслушав представителя ответчика, пришла к выводу:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай 21.09.2011г. вх. № 2506 от Министерства внутренних дел по Республике Алтай поступило поручение о проверке заключенных ГУ РУАД «Горно-Алтайавтодор» договоров по ликвидации последствий обстоятельств непреодолимой силы на предмет их соответствия требованиям статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Ранее Управлением Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай в связи с обращением депутата Республики Алтай пятого созыва М.И. Паклина от 11.01.2011г. № 5 в период с 24.01.2011 по 11.02.2011г. проведена внеплановая выездная проверка ГУРА «Республиканское управление автомобильных дорог общего пользования Республики Алтай «Горно-Алтайавтодор». Предметом проверки являлось соблюдение требований Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд».

ГУ РА РУАД «Горно-Алтайавтодор» в октябре 2011г. реорганизовано путем преобразования в Бюджетное учреждение Республики Алтай РУАД «Горно-Алтайавтодор».

Согласно Уставу БУ РА РУАД «Горно-Алтайавтодор». Функции и полномочия учредителя от имени Республики Алтай осуществляет Министерство регионального развития Республики Алтай.

Согласно подпункту 57 пункта 3.1 Положения о Министерстве регионального развития Республики Алтай, утвержденного постановлением правительства Республики Алтай от 18.05.2006 № 99, Министерство в соответствии с возложенными на него задачами осуществляет полномочия по дорожной деятельности в отношении автомобильных дорог регионального или межмуниципального значения Республики Алтай. А также наделено правом заключать договоры с юридическими и физическими лицами на выполнение работ в интересах промышленности строительных материалов, строительства, архитектуры, градостроительства, сейсмобезопасности, транспорта и связи, жилищно-коммунального и газового хозяйства республики.

Как следует из Устава БУ РА РУАД «Горно-Алтайавтодор» предметом деятельности учреждения является обеспечение функционирования автомобильных дорог общего пользования регионального значения Республики Алтай и искусственных сооружений на них. В связи с чем Учреждение осуществляет функции заказчика по строительству, реконструкции, капитальному ремонту и содержанию автомобильных дорог общего пользования регионального значения Республики Алтай и искусственных сооружений на них.

Таким образом, Министерство регионального развития Республики Алтай передало БУ РА РУАД «Горно-Алтайавтодор» государственные полномочия по дорожной деятельности в отношении автомобильных дорог регионального или

межмуниципального значения Республики Алтай и наделило учреждение функциями государственного заказчика. Автомобильные дороги и искусственные сооружения на них находятся в оперативном управлении у БУ РА РУАД «Горно-Алтайавтодор».

Приказом УФАС по РА от 18.01.2011 № 8 от ГУ РУАД «Горно-Алтайавтодор» были запрошены перечень контрактов, заключенных в проверяемый период (с 01.01.2009г. по 24.01.2011г.) без проведения процедуры торгов и запросов котировок, в целях устранения последствий ЧС, с приложением документов, подтверждающих возникновение чрезвычайной ситуации. При рассмотрении указанных контрактов Инспекцией УФАС по РА было установлено, что 01.12.2010г. ГУ РУАД «Горно-Алтайавтодор» в целях ликвидации последствий непреодолимой силы заключен государственный контракт № ЧС-27/10 с ООО «Элитстрой-Усть-Кан» на ремонт мостового перехода через р.Башкаус на км 84+280 автомобильной дороги «Балыктуюль - Балыкча», расчистка русла реки.

Указанный государственный контракт заключен на основании Решения Комиссии МО «Улаганский район» по предупреждению и ликвидации чрезвычайных ситуаций и обеспечению пожарной безопасности от 30.11.2010г. № 19. Согласно решению комиссия собиралась по вопросу: об угрозе разрушения мостового перехода через реку Башкаус на автомобильной дороге «Балактыюль – Балыкча» км. 84+280. С падением уреза воды стало очевидно, что под мостовой габарит замыт наносами и русло реки поменяло направление (раздвоилось) что в свою очередь грозит нарушением бесперебойного транспортного сообщения между селами Улаганского района и большими финансовыми затратами на восстановление мостового перехода через реку Башкаус км 84+280 в случае его повреждения. В целях недопущения чрезвычайной ситуации произвести планопредупредительные работы из средств выделяемых Правительством Республики Алтай на ликвидацию ЧС КЧС и ПБ МО «Улаганский район».

Однако, Комиссия УФАС по РА на основании имеющихся документов приходит к выводу, что сложившаяся ситуация не относится к чрезвычайной, вызванной непреодолимой силой, и заключение государственного контракта должно было быть произведено с проведением торгов.

Согласно пункту 3 статьи 401 Гражданского кодекса РФ, непреодолимая сила характеризуется признаками чрезвычайности и непредотвратимости наступивших обстоятельств. Таким образом, осуществление плано-предупредительных работ на мостовом переходе через р.Башкаус на км 84+280 автомобильной дороги «Балыктуюль - Балыкча» и расчистка русла реки не будет являться ликвидацией последствий обстоятельств непреодолимой силы, так как такая ситуация не наступила.

Пунктом 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» предусмотрено, что размещение заказа у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) 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. Заказчик вправе заключить в соответствии с настоящим пунктом контракт на поставку

товаров, выполнение работ, оказание услуг в количестве, объеме, необходимых для ликвидации последствий непреодолимой силы или оказания срочной медицинской помощи.

Учитывая, что факт наступления обстоятельств непреодолимой силы отсутствовал, то заключение государственного контракта № ЧС-27/10 от 01.12.2010г. на основании пункта 6 части 2 статьи 55 Закона о размещении заказов является незаконным.

В соответствии с частью 2 статьи 10 Закона о размещении заказов во всех случаях размещение заказа осуществляется путем проведения торгов, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Федеральным законом. БУ РУАД «Горно-Алтайавтодор» незаконно заключив государственный контракт № ЧС-27/10 от 01.12.2010г. на основании пункта 6 части 2 статьи 55 Закона о размещении заказов намеренно уходит от проведения процедуры торгов.

Частью 1 статьи 1 Закона о размещении заказов предусмотрено, что настоящий Федеральный закон регулирует отношения, связанные с размещением заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных, муниципальных нужд, нужд бюджетных учреждений, в том числе устанавливает единый порядок размещения заказов, в целях обеспечения единства экономического пространства на территории Российской Федерации при размещении заказов, эффективного использования средств бюджетов и внебюджетных источников финансирования, **расширения возможностей для участия физических и юридических лиц в размещении заказов и стимулирования такого участия, развития добросовестной конкуренции**, совершенствования деятельности органов государственной власти и органов местного самоуправления в сфере размещения заказов, обеспечения гласности и прозрачности размещения заказов, предотвращения коррупции и других злоупотреблений в сфере размещения заказов.

Таким образом, нарушение процедуры размещения государственного заказа, предусмотренной Законом о размещении заказов (не проведение открытых аукционов), может привести к ограничению конкуренции на рынке услуг по строительству, реконструкции, капитальному ремонту автомобильных дорог и искусственных сооружений на них.

Решение Комиссии МО «Улаганский район» по предупреждению и ликвидации чрезвычайных ситуаций и обеспечению пожарной безопасности от 30.11.2010г. № 19 является неотъемлемой частью государственного контракта № ЧС-27/10 от 01.12.2010г. Однако, ООО «Элитстрой-Усть-Кан» заключило вышеуказанный государственный контракт не взирая на отсутствие последствий обстоятельств непреодолимой силы, на ликвидацию которых был заключен государственный контракт № ЧС-27/10 от 01.12.2010г.

ООО «Элитстрой-Усть-Кан» осуществляет деятельность на рынке услуг по строительству, реконструкции, капитальному ремонту автомобильных дорог и искусственных сооружений на них. Неоднократно участвовало в процедуре размещения заказов. Следовательно, хозяйствующий субъект знаком с процедурой размещения заказов предусмотренной Федеральным законом от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд». В связи с чем,

Комиссия УФАС по РА приходит к выводу, что ООО «Элитстрой-Усть-Кан» заключая государственный контракт № ЧС-27/10 от 01.12.2010г. сознательно шло на нарушение закона.

В соответствии со статьей 16 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.**

Заключение БУ РУАД «Горно-Алтайавтодор» и ООО «Элитстрой-Усть-Кан» соглашения – государственного контракта № ЧС-27/10 от 01.12.2010г. может привести к ограничению конкуренции на рынке по предоставлению услуг по строительству, реконструкции, капитальному ремонту автомобильных дорог и искусственных сооружений на них, так как исключает публичные процедуры (торги), которые должны быть проведены в соответствии с требованиями Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд».

Таким образом, действия Бюджетного учреждения Республики Алтай «Республиканское управление автомобильных дорог общего пользования Республики Алтай «Горно-Алтайавтодор» и ООО «Элитстрой-Усть-Кан» являются нарушением статьи 16 Закона о защите конкуренции в связи с заключением государственного контракта № ЧС-27/10 от 01.12.2010г., т.к. данные действия (заключение соглашения) могут привести к ограничению конкуренции на рынке услуг по строительству, реконструкции, капитальному ремонту автомобильных дорог и искусственных сооружений на них.

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»,

РЕШИЛА:

1. Признать Бюджетное учреждение Республики Алтай РУАД «Горно-Алтайавтодор» и ООО «Элитстрой-Усть-Кан» нарушившими статью 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в связи с заключением государственного контракта № ЧС-27/10 от 01.12.2010г., т.к. данное соглашение могут привести к ограничению конкуренции на рынке услуг по строительству, реконструкции, капитальному ремонту автомобильных дорог и искусственных сооружений на них.

2. Выдать Бюджетному учреждению Республики Алтай РУАД «Горно-Алтайавтодор» и ООО «Элитстрой-Усть-Кан» предписание о совершении действий, направленных на обеспечение конкуренции путем недопущения подобных нарушений впредь.

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

ПРЕДПИСАНИЕ № 53

05 декабря 2011 года

г. Горно-Алтайск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее по тексту – Комиссия),

руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании своего решения от 05.12.2011г. по делу № 53 от 03.11.2011г. о нарушении Бюджетным учреждением Республики Алтай «Республиканское управление автомобильных дорог общего пользования «Горно-Алтайавтодор» (Республика Алтай, г. Горно-Алтайск, пр. Коммунистический, 182), ООО «Элитстрой-Усть-Кан» (Республика Алтай, Усть-Канский район, с. Усть-Кан, ул. Ленинская, 2) статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

Бюджетному учреждению Республики Алтай «Республиканское управление автомобильных дорог общего пользования «Горно-Алтайавтодор», ООО «Элитстрой-Усть-кан» прекратить нарушение статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившееся в заключении государственного контракта № ЧС-27/10 от 01.12.2010г., путем совершения действий, направленных на обеспечение конкуренции, а именно в последующем не заключать соглашений (договоров), которые могут привести к ограничению конкуренции на рынке услуг по строительству, реконструкции, капитальному ремонту автомобильных дорог и искусственных сооружений на них.

О принятии к исполнению настоящего Предписания БУ РА РУАД «Горно-Алтайавтодор», ООО «Элитстрой-Усть-Кан» необходимо сообщить в антимонопольный орган в течении пяти дней со дня его получения.