

РЕШЕНИЕ № 268

26.04.2017г.

г. Иркутск

Резолютивная часть решения оглашена 20 апреля 2017 года

Полный текст решения изготовлен 26 апреля 2017 года

Комиссия Иркутского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии:

«...»;

Члены Комиссии:

«...»;

«...»;

рассмотрев дело № 294 от 29.12.2016г. в отношении Муниципального предприятия «Дирекция капитального строительства и ремонта» муниципального образования города Братска (ОГРН 1023800837147, ИНН 3804025106; 665708, г. Братск, пр-т Ленина, 37) по признакам нарушения ч.1 ст.17 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135 – ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в совершении действий, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, а именно заключения в 2015-2016гг. договоров подряда на разработку проектных документаций с единственным исполнителем в нарушение п.12.2.1 Положения о закупках Предприятия,

в отсутствие представителей сторон по делу, надлежащим образом извещенных о времени и месте рассмотрения дела,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Иркутской области поступило обращение ООО «Сибирская техническая компания» о нарушении требований антимонопольного законодательства Муниципальным предприятием «Дирекция капитального строительства и ремонта муниципального образования города Братска» при проведении закупок на выполнение генподрядных работ по строительству многоквартирных жилых домов и на выполнение работ по разработке сметной документации путем заключения договоров с единственными поставщиками.

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Иркутской области по вышеуказанному заявлению проведено антимонопольное расследование, по результатам которого установлено следующее.

Муниципальное предприятие «Дирекция капитального строительства и ремонта» муниципального образования города Братска (далее по тексту – МА «ДКСР») зарегистрировано в качестве юридического лица 03.04.2002г. (ИНН 3804025106, ОГРН 1023800837147).

Единственным учредителем МП «ДКСР» является муниципальное образование город Братск (доля 100%).

Федеральным законом от 18.07.2011г. №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее по тексту – Закон № 223-ФЗ) урегулирован порядок закупок отдельными видами юридических лиц, в том числе хозяйственными обществами, в уставном капитале которых доля участия Российской Федерации, субъекта Российской Федерации, муниципального образования в совокупности превышает пятьдесят процентов.

В соответствии с ч.1 ст.3 Закона № 223-ФЗ при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами:

1) информационная открытость закупки;

2) равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки;

3) целевое и экономически эффективное расходование денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика;

4) отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

Документом, регламентирующим закупочную деятельность МП «ДКСР» является Положение о закупках для нужд Предприятия, утвержденное директором 20.12.2013г. Тихоненковым С.В.

28.07.2016г. директором МП «ДКСР» Щербаковой Н.Н. также утверждено Положением о закупках для нужд Предприятия.

Разделом 12.2 Положения о закупках МП «ДКСР» установлены случаи размещения заказа у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика), в частности, в случае если предприятие, являющееся исполнителем по государственному или муниципальному контракту или гражданско-правовому договору на выполнение научно-исследовательских или опытно-конструкторских, или технологических или проектных или строительных работ, привлекает в ходе исполнения государственного или муниципального контракта или гражданско-правового договора иных лиц для поставок товаров, выполнения работ, оказания услуг, необходимых для выполнения указанных в таких контракте или гражданско-правовом договоре работ (пп. «о» п. 12.2.1).

МП «ДКСР» в Иркутское УФАС России представлены пояснения исх. от 06.12.2016г. № 5/980, в соответствии с которыми договоры на разработку проектных документаций заключены в соответствии с пп. «о» п.12.2.1 Положения о закупках Предприятия ввиду того, что Предприятие выступает застройщиком по муниципальным контрактам.

Антимонопольным органом в ходе проведения анализа закупок за 2015-2016гг. на разработку проектных документаций установлено, что данные договоры подряда заключены в нарушение пп. «о» п.12.2.1 Положения о закупках МП «ДКСР», поскольку на момент заключения данных договоров муниципальные контракты, на основании которых Предприятие является застройщиком, не заключены.

При этом договоры на выполнение генподрядных работ по строительству жилых домов заключены в соответствии с пп. «о» п.12.2.1. Положения о закупках МП «ДКСР», то есть на основании муниципальных контрактов, в соответствии с которыми Предприятие является исполнителем.

Иркутским УФАС России рассмотрена позиция ООО «Сибирская техническая компания» относительно неправомочности установления МП «ДКСР» пп. «о» п.12.2.1 Положения о закупках, и признана несостоятельной, поскольку в силу ч.3 ст.3 Закона о закупках заказчик в Положении вправе предусмотреть иные (помимо конкурса или аукциона) [способы](#) закупки, при этом заказчик обязан установить в положении о закупке порядок закупки указанными способами. Положением о закупках МП «ДКСР» установлен порядок размещения закупок у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика).

Частью 1 ст.17 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» установлен запрет на совершение при проведении торгов действий, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Таким образом, в действиях МП «ДКСР» имеются признаки нарушения ч.1 ст.17 Федерального закона № 135-ФЗ «О защите конкуренции», поскольку заключение договоров подряда на выполнение работ по разработке проектных документаций осуществлено в нарушение требований Положения о закупках Предприятия.

На основании вышеизложенного, ввиду того, что заключение договоров подряда на разработку проектных документаций осуществлено МП «ДКСР» в нарушение пп. «о» п.12.2.1 Положения о закупках, приказом № 294 от 29.12.2016г. Иркутского УФАС России в отношении МП «ДКСР» возбуждено дело по признакам нарушения ч.1 ст.17 Закона о защите конкуренции.

Для рассмотрения дела №294 от 29.12.2016г. проведен анализ состояния конкурентной среды на товарном рынке в соответствии с требованиями части 5.1 статьи 45 Закона о защите конкуренции, а также Приказа ФАС России от 28.04.2010 № 220 "Об утверждении Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке".

По результатам проведенного антимонопольным органом анализа состояния конкуренции установлено следующее:

- временной интервал исследования – 28.07.2015г.-14.03.2016г.

- предмет закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) – право на разработку проектной документации на реконструкцию жилых домов;

- круг хозяйствующих субъектов, имеющих право принять участие в закупке, ограничен единственным участником – ООО АПМ «Белый квадрат».

МП «ДКСР» в материалы дела № 294 представлены письменные пояснения, согласно которым МП «ДКСР» является участником реализации программы «Переселение граждан из ветхого и аварийного жилищного фонда в г. Братске», срок завершения которой 01.09.2017г. В хозяйственное ведение МП «ДКСР» КУМИ г. Братска переданы земельные участки с находящимися на них фундаментами (ул. Весенняя, 19, Горького 25А, Горького 8, Железнодорожная 16, Железнодорожная 20, Железнодорожная 28, участок в 26 мкр-не). При анализе использования указанного имущества у проектных организаций были запрошены возможные проекты реконструкции фундаментов с целью возведения жилых домов, которые могут быть предложены для переселения граждан из аварийного жилищного фонда г. Братска. По итогам получено только одно коммерческое предложение ООО АПМ «Белый квадрат», которым предложено передать МП «ДКСР» на безвозмездной основе проектную документацию на реконструкцию жилых домов, но при это не передано право использования проектной документации для МП «ДКСР» для разработки рабочей документации. В связи со сжатыми сроками подготовки документов к участию в торгах на приобретение жилых помещений путем участия в долевом строительстве многоквартирных жилых домов для переселения граждан из аварийного жилищного фонда г. Братска, необходимо получение разрешения на строительство и разработка проектно-сетной документации стадии «Р», на основании которой ведутся строительно-монтажные работы. На основании полученных проектов стадии «П» МП «ДКСР» получило разрешение на строительство домов. В договоры на проектирование должно было быть включено отлагательное условие о намерениях заключения договоров в случае, если МП «ДКСР» становилось победителем торгов, то есть выполняло условие п. «о» ч.12.2.1 Положения о закупках, однако сотрудником Предприятия была допущена техническая ошибка и данный пункт не был отражен в договорах. При заключении договоров на разработку проектных документаций МП «ДКСР» руководствовалось положениями действующего законодательства, в том числе Гражданским кодексом РФ, Федеральным законом № 135-ФЗ, не допускало ограничения конкуренции, а размещение извещения об осуществлении закупки у единственного поставщика явилось вследствие технической ошибки, вызванной обстоятельствами безвозмездной передачи проектной документации стадии «П», в то время как по договорам, указанным выше объектом является проектная документация целостный комплекс, состоящий из стадии «П» - проектная документация, так и стадия «Р» - рабочая документация.

На рассмотрении дела представителями МП «ДКСР» поддержана позиция, изложенная в представленных в материалы дела письменных пояснениях.

Представителем ООО АПМ «Белый квадрат» высказана позиция об отсутствии в действиях МП

«ДКСР» признаков нарушения антимонопольного законодательства РФ в части заключения договоров подряда на разработку проектных документаций жилых домов с Обществом как с единственным исполнителем.

В ходе рассмотрения дела Иркутским УФАС России установлено, что в период с 2015-2016гг. МП «ДКСР» заключены следующие договоры подряда на разработку проектных документаций на основании пп. «о» п.12.2.1 Положения о закупках:

Дата, № и цена договора на разработку проектной документации	Наименование ХС, с которым заключен договор на разработку проектной документации	Муниципальный контракт, на основании которого заключен договор на разработку проектной документации
№ 14/393 от 14.03.2016г. многоквартирные жилые дома по адресу: Иркутская область, г. Братск, жилой район Центральный, 26 микрорайон, участок № 2 (северо-восточнее перекрестка ул. Комсомольская-Гагарина) с прохождением государственной экспертизы разработанной проектной документации (цена 3 600 000руб.)	ООО АПМ «Белый квадрат»	Муниципальные контракты: №№ Ф.2016.167606 от 18.07.2016г., Ф.2016.167579 от 18.07.2016г., Ф.2016.167591 от 18.07.2016г., Ф.2016.167718 от 18.07.2016г., Ф.2016.167711 от 18.07.2016г., Ф.2016.171526 от 19.07.2016г., Ф.2016.171544 от 19.07.2016г., Ф.2016.171515 от 19.07.2016г., Ф.2016.171518 от 19.07.2016г.
№ 375 от 27.10.2015г. проектная документация на реконструкцию Железнодорожная 28 (цена 550 000руб.)	ООО АПМ «Белый квадрат»	№ 2015.483491 от 16.12.2015г.
№ 374 от 27.10.2015г. проектная документация на реконструкцию Железнодорожная 20 (цена 550 000руб.)	ООО АПМ «Белый квадрат»	№ 2015.483539 от 16.12.2015г.
№ 373 от 27.10.2015г. проектная документация на реконструкцию Железнодорожная 16 (цена – 550 000руб.)	ООО АПМ «Белый квадрат»	№ 2015.483635 от 16.12.2015г.
№ 360 от 28.07.2015г. проектная документация на реконструкцию Горького 25А (цена 550 000руб.)	ООО АПМ «Белый квадрат»	№ 2015.251639 от 08.04.2015г.
№ 359 от 28.07.2015г. проектная документация на реконструкцию	ООО АПМ «Белый квадрат»	№ 2015.240929 от 08.07.2015г.

Весенняя 19		
№ 21 от 07.09.2015г. проектная документация на реконструкцию Горького, 8 (цена 550 000руб.)	ООО АПМ «Белый квадрат»	№ 2015.372500 от 02.10.2015г.
№ 22 от 07.09.2015г. проектная документация жилой дом Горького 8/2 (цена 550 000руб.)	ООО АПМ «Белый квадрат»	№ 2015.372502 от 02.10.2015г.

Комиссией антимонопольного органа рассмотрены доводы МП «ДКСР» и ООО АПМ «Белый квадрат» относительно отсутствия в действиях Предприятия признаков нарушения антимонопольного законодательства, и признаны необоснованными ввиду нижеследующего.

Пунктом 12.2.1 Положения о закупках МП «ДКСР» урегулированы случаи размещения закупок у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика), предусматривающие выбор данного способа размещения закупки если предприятие является исполнителем по государственному или муниципальному контракту или гражданско-правовому договору на выполнение научно-исследовательских или опытно-конструкторских, или технологических или проектных или строительных работ, и привлекает в ходе исполнения государственного или муниципального контракта или гражданско-правового договора иных лиц для поставок товаров, выполнения работ, оказания услуг, необходимых для выполнения указанных в таких контракте или гражданско-правовом договоре работ (пп. «о» п. 12.2.1).

Таким образом, исходя из буквального толкования вышеуказанного пункта Положения о закупках МП «ДКСР» следует, что Предприятие вправе привлечь к исполнению гражданско-правового договора или государственного или муниципального контракта, исполнителем по которым выступает, иное лицо путем заключения с таким лицом договора как с единственным поставщиком (исполнителем, подрядчиком).

В рассматриваемом случае заключенные МП «ДКСР» в период с 2015 по 2016гг. договоры подряда на разработку проектных документаций жилых домов противоречат пп. «о» п.12.2.1 Положения о закупках Предприятия, поскольку фактически заключены в отсутствие муниципальных контрактов, исполнителем по которым выступает Предприятие.

Кроме этого, в силу п.1.6. Положения о закупках МП «ДКСР» в случаях осуществления закупок на приобретение товаров (работ, услуг) на сумму, превышающую один миллион рублей, такие закупки осуществляются посредством конкурса или аукциона в соответствии с настоящим Положением. Цена договора № 14/393 от 14.03.2016г. по разработке проектной документации на многоквартирные жилые дома по адресу: Иркутская область, г. Братск, жилой район Центральный, 26 микрорайон, участок № 2 (северо-восточнее перекрестка ул. Комсомольская-Гагарина» с прохождением государственной экспертизы разработанной проектной документации составила 3 600 000руб., соответственно, закупка по данному объекту в силу вышеуказанной нормы Положения о закупках МП «ДКСР» должна быть осуществлена в форме торгов.

Ссылка МП «ДКСР» на то обстоятельство, что заключение указанного договора вызвано обязательствами по соблюдению Предприятием сроков исполнения программы «Переселение граждан из ветхого и аварийного жилищного фонда в г. Братске» (срок завершения – 01.09.2017г.), вследствие чего проведение конкурса (2 месяца) не представляется возможным, по мнению комиссии антимонопольного органа, не может быть принята во внимание, поскольку заключение данного договора противоречит нормам Положения о закупках, разработанного и утвержденного МП «ДКСР», которым заказчик должен руководствоваться при проведении закупок.

Заключение договоров на разработку проектных документаций с единственным исполнителем в нарушение норм Положения о закупках способно повлечь за собой ограничение конкуренции по отношению к иным хозяйствующим субъектам, которые правомочны принять участие в таких закупках.

На основании вышеизложенного, Комиссия Иркутского УФАС России по рассмотрению дела № 294 о нарушении антимонопольного законодательства, учитывая совокупность имеющихся доказательств, приходит к выводу о нарушении МП «ДКСР» ч.1 ст.17 Закона о защите конкуренции.

Комиссией Иркутского УФАС России подготовлено и направлено в адрес сторон по делу заключение об обстоятельствах рассматриваемого дела № 294.

Письменные пояснения по обстоятельствам, изложенным в заключении об обстоятельствах дела, в Иркутское УФАС России сторонами не представлены.

МП «ДКСР» в антимонопольный орган представлено ходатайство о рассмотрении дела № 294, назначенного на 20.04.2017г., в отсутствие представителя Предприятия.

На основании вышеизложенного, комиссия Иркутского УФАС России приходит к выводу о наличии в действиях МП «ДКСР» нарушения ч.1 ст.17 Закона о защите конкуренции, и руководствуясь статьями 17, 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, статьей 49, Федерального закона «О защите конкуренции» от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать Муниципальное предприятие «Дирекция капитального строительства и ремонта» муниципального образования города Братска (ОГРН 1023800837147, ИНН 3804025106; 665708, г. Братск, пр-т Ленина, 37) нарушившим ч.1 ст.17 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135 – ФЗ «О защите конкуренции», в части совершения действий, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, а именно заключения в 2015-2016гг. договоров подряда на разработку проектных документаций с единственным исполнителем в нарушение п.12.2.1 Положения о закупках Предприятия.
2. Выдать Муниципальному предприятию «Дирекция капитального строительства и ремонта» муниципального образования города Братска предписание о недопущении совершения действий при проведении закупок на разработку проектных документаций, которые приводят или способны привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, а именно заключения договоров с единственным исполнителем в нарушение требований Положения о закупках Предприятия.
3. Копии решения и предписания направить в адрес ответчика по делу, копию решения – в адрес заявителя и заинтересованных по делу лиц.

Решение и (или) предписание антимонопольного органа могут быть обжалованы в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня принятия решения или выдачи предписания.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа частью 2.5 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.

ПРЕДПИСАНИЕ № 138

«26» апреля 2017г.

г. Иркутск

Комиссия Иркутского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии:

«...»;

Члены Комиссии:

«...»;

«...»;

рассмотрев дело № 294 от 29.12.2016г., возбужденное в отношении Муниципального предприятия «Дирекция капитального строительства и ремонта» муниципального образования города Братска (ОГРН 1023800837147, ИНН 3804025106; 665708, г. Братск, пр-т Ленина, 37) по признакам нарушения ч.1 ст.17 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135 – ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в совершении действий, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, а именно заключения в 2015-2016гг. договоров подряда на разработку проектных документаций с единственным исполнителем в нарушение п.12.2.1 Положения о закупках Предприятия,

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 № 268 от 26.04.2017г. по делу № 294 о нарушении ОГАУЗ «Братская городская больница № 3» ч.1 ст.17 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Муниципальному предприятию «Дирекция капитального строительства и ремонта» муниципального образования города Братска не допускать совершения действий при проведении закупок на разработку проектных документаций, которые приводят или способны привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, а именно заключения договоров с единственным исполнителем в нарушение требований

Положения о закупках Предприятия.

2. О выполнении п.1 настоящего предписания Муниципальному предприятию «Дирекция капитального строительства и ремонта» муниципального образования города Братска уведомить Иркутское УФАС России путем представления **в срок до 09.06.2017г.** копий договоров на разработку проектных документаций, заключенных Предприятием с единственным исполнителем в период с момента получения настоящего предписания до 006.2017г., с указанием правовых оснований, предусмотренных Положением о закупках по заключению данных договоров.

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

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа частью 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 предписание антимонопольного органа.