

РЕШЕНИЕ № 99

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в присутствии представителей Администрации муниципального района имени Лазо, ООО «Амур Машинери энд Сервисес» <...>, рассмотрев дело № 8-01/217 по признакам нарушения администрацией муниципального района имени Лазо, ООО «Амур Машинери энд Сервисес» статьи 16 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

Хабаровским УФАС России в ходе проведения плановой проверки администрации муниципального района имени Лазо установлено, что 19.12.2011 между администрацией и ООО «Амур Машинери энд Сервисес» заключен договор поставки № 3339. Условиями договора предусмотрена поставка установок электрогенераторных стоимостью 1500000,00 руб. Договор 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» (далее – Закон о размещении заказов), так как возникла потребность в определенных товарах, работах, услугах вследствие непреодолимой силы.

Поскольку основания для применения пункта 6 части 2 статьи 55 Закона о размещении заказов при заключении договора отсутствовали, управлением в отношении администрации и общества возбуждено дело по признакам нарушения статьи 16 Закона о защите конкуренции.

Администрация в представленном отзыве и ее представитель в заседании комиссии не согласились с вменяемым нарушением антимонопольного законодательства, так как договор заключен в целях ликвидации на территории Долминского сельского поселения чрезвычайной ситуации, возникшей в результате выхода из строя основной и резервной дизельных электростанций. На период осуществления закупки в поселении введена в эксплуатацию дизельная электростанция, находящаяся в резерве муниципального района.

Представитель общества поддержал позицию администрации, пояснив, что договор заключен на основании предложения администрации, которую устроило коммерческое предложение по товару.

Администрация Долминского сельского поселения определение комиссии от 05.09.2013 не исполнила, запрошенные антимонопольным органом документы не представила.

Комиссия Хабаровского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства, заслушав представителей ответчиков, рассмотрев материалы дела, пришла к следующему выводу.

19.12.2011 между администрацией и ООО «Амур Машинери энд Сервисес» заключен договор поставки № 3339. Предметом договора является поставка установок электрогенераторных модели GER150-4, GER50-7 общей стоимостью 1500000,00 руб. Срок поставки товара пять дней. Фактически договор заключен 21.12.2013, поскольку должностное лицо администрации, подписавшее договор, уполномочено на его заключение главой района распоряжением от 21.12.2011 № 1662-р, доверенностью от 21.12.2013 № 1-13/4567.

На основании выставленных счетов-фактур от 29.12.2011 №№ 10512, 10513 и товарных накладных от 29.12.2011 №№ 8460, 8461 администрацией произведена оплата товара платежными поручениями от 29.12.2011 на сумму 1200000,00 руб. Остальная часть стоимости товара подлежала оплате администрацией Долминского сельского поселения в соответствии с соглашением от 23.12.2011 о софинансировании расходов по закупке дизельных электростанций для ликвидации чрезвычайной ситуации.

Распоряжением главы муниципального района от 14.02.2012 № 183-р приобретенные установки внесены в реестр муниципального имущества района, а в последующем на основании договора безвозмездной передачи имущества от 28.04.2012 переданы в муниципальную собственность Долминского сельского поселения.

Отношения, связанные с размещением заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных, муниципальных нужд, нужд бюджетных учреждений, регулируются Законом о размещении заказов.

Под муниципальными нуждами понимаются обеспечиваемые за счет средств местных бюджетов и внебюджетных источников финансирования потребности муниципальных образований, муниципальных заказчиков в товарах, работах, услугах, необходимых для решения вопросов местного значения и осуществления отдельных государственных полномочий, переданных органам местного самоуправления федеральными законами и (или) законами субъектов Российской Федерации, функций и полномочий муниципальных заказчиков (часть 2 статьи 3 Закона о размещении заказов).

Согласно части 1 статьи 4 Закона о размещении заказов государственными заказчиками, муниципальными заказчиками выступают соответственно государственные органы (в том числе органы государственной власти), органы управления государственными внебюджетными фондами, органы местного самоуправления, казенные учреждения и иные получатели средств федерального бюджета, бюджетов субъектов Российской Федерации или местных бюджетов при размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг за счет бюджетных средств и внебюджетных источников финансирования. Иными заказчиками выступают бюджетные учреждения при размещении ими заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг независимо от источников финансового обеспечения их исполнения.

Под размещением заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для нужд заказчиков понимаются осуществляемые в порядке, предусмотренном настоящим Федеральным законом, действия заказчиков, уполномоченных органов по определению поставщиков (исполнителей, подрядчиков) в целях заключения с ними государственных или муниципальных

контрактов, а также гражданско-правовых договоров бюджетных учреждений на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для нужд соответствующих заказчиков, а в случае, предусмотренном пунктом 14 части 2 статьи 55 настоящего Федерального закона, в целях заключения с ними также иных гражданско-правовых договоров в любой форме (статья 5 Закона о размещении заказов).

Статьей 10 Закона о размещении заказов установлены способы размещения заказа: - путем проведения торгов в форме конкурса, аукциона, в том числе аукциона в электронной форме; - без проведения торгов (запрос котировок, у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика), на товарных биржах). При этом, во всех случаях размещение заказа осуществляется путем проведения торгов, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Федеральным законом (часть 2). Решение о способе размещения заказа принимается заказчиком, уполномоченным органом в соответствии с положениями настоящего Федерального закона (часть 3).

В данном случае заказ размещен у единственного подрядчика на основании пункта 6 части 2 статьи 55 Закона о размещении заказов, согласно которому размещение заказа у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) осуществляется заказчиком в случае, если возникла потребность в определенных товарах, работах, услугах вследствие непреодолимой силы, 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.

При этом по смыслу данной нормы размещение заказа допускается у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) только в том случае, если применение иных способов размещения заказа, требующих затрат времени, нецелесообразно.

Исходя из пункта 3 статьи 401 Гражданского кодекса Российской Федерации непреодолимая сила - чрезвычайные и непредотвратимые при данных условиях обстоятельства, которые, как правило, не зависят от воли и действий участников экономического соглашения, в связи с которыми участники оказываются неспособными выполнить принятые ими обязательства. Под чрезвычайностью понимается исключительность, выход за рамки обыденного обстоятельства, невозможность предвидения наступления соответствующих обстоятельств, необычайность для тех или иных жизненных условий. Чрезвычайность обстоятельства - то, что не могло быть учтено ни при каких обстоятельствах. К таким обстоятельствам относят: пожары, землетрясения, наводнения, другие стихийные бедствия.

В соответствии со статьей 1 Федерального закона от 21.12.1994 № 68-ФЗ «О защите населения и территорий от чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера» чрезвычайная ситуация - это обстановка на определенной территории, сложившаяся в результате аварии, опасного природного явления, катастрофы, стихийного или иного бедствия, которые могут повлечь или повлекли за собой человеческие жертвы, ущерб здоровью людей или окружающей среде, значительные материальные потери и нарушение условий жизнедеятельности людей.

Предупреждение чрезвычайных ситуаций - это комплекс мероприятий, проводимых заблаговременно и направленных на максимально возможное уменьшение риска возникновения чрезвычайных ситуаций, а также на сохранение здоровья людей, снижение размеров ущерба окружающей среде и материальных потерь в случае их возникновения.

Ликвидация чрезвычайных ситуаций - это аварийно-спасательные и другие неотложные работы, проводимые при возникновении чрезвычайных ситуаций и направленные на спасение жизни и сохранение здоровья людей, снижение размеров ущерба окружающей среде и материальных потерь, а также на локализацию зон чрезвычайных ситуаций, прекращение действия характерных для них опасных факторов.

По материалам дела комиссией установлено, что 15.11.2011 произведена остановка дизель-генератора АД-100, марка дизеля ЯМЗ-238М, по причине падения давления в масляной системе двигателя. Актом расследования аварии от 15.11.2011 установлено, что причиной выхода генератора из строя послужила его ненадлежащая эксплуатация, так как замена дизельного масла не производилась с 28.06.2011 до момента аварии.

Взамен вышедшего из строя генератора запущен резервный АД-150 китайского производства, который 15.12.2011 также вышел из строя, что подтверждается актом расследования аварии от 15.12.2011.

15.12.2011 комиссией по предупреждению и ликвидации чрезвычайных ситуаций и обеспечению пожарной безопасности Долминского сельского поселения принято решение № 12 об объявлении на территории поселения режима чрезвычайной ситуации.

Из протокола заседания комиссии по предупреждению и ликвидации чрезвычайных ситуаций и обеспечению пожарной безопасности муниципального района имени Лазо от 16.12.2013 следует, что по причине выхода из строя на территории Долминского сельского поселения двух дизель-генераторов, обеспечивающих поселение электроэнергией, в работу введен дизель-генератор из резерва муниципального района. Комиссией принято решение о необходимости заключения администрацией района муниципального контракта на приобретение нового дизель-генератора с единственным поставщиком ООО «Амур Машинери энд Сервисес».

В соответствии с частью 2 статьи 41.5 Закона о размещении заказов в случае, если начальная (максимальная) цена контракта (цена лота) не превышает три миллиона рублей, заказчик, уполномоченный орган, специализированная организация вправе разместить извещение о проведении открытого аукциона в электронной форме на официальном сайте не менее чем за семь дней до даты окончания подачи заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме.

Установленный в статьях 41.9, 41.10, 41.11, 41.12 Закона о размещении заказов порядок проведения аукциона в электронной форме и порядок заключения контракта по результатам размещения заказ содержит максимальные сроки для проведения отдельных этапов аукциона, в частности срок рассмотрения первых частей заявок не может превышать семи дней, срок рассмотрения вторых частей заявок шести дней, срок заключения контракта десяти дней. Закон о размещении

заказов не содержит запрета на сокращение установленных максимальных сроков рассмотрения заявок и заключения контракта.

Учитывая, что первоначально дизель-генератор вышел из строя 15.11.2011 и администрацией Долминского сельского поселения не предпринято своевременных мер по приобретению нового дизель-генератора, причиной выхода генератора из строя стала ненадлежащая его эксплуатация, а также фактическое обеспечение электроснабжения поселения за счет резервного дизель-генератора муниципального района, комиссия приходит к выводу о возможности размещения заказа на поставку новых дизель-генераторов путем проведения аукциона в электронной форме и об отсутствии оснований применения в данной ситуации пункта 6 части 2 статьи 55 Закона о размещении заказов.

Кроме того, главой 9 Закона о размещении заказов установлен механизм отбора участников размещения заказа в целях оказания гуманитарной помощи либо ликвидации последствий чрезвычайных ситуаций природного или техногенного характера заказчик, которым предусмотрено проведение предварительного отбора участников размещения заказа, квалификация которых соответствует предъявляемым требованиям и которые могут в возможно короткий срок без предварительной оплаты и (или) с отсрочкой платежа осуществить поставки необходимых товаров, выполнение работ, оказание услуг. По результатам предварительного отбора составляется перечень поставщиков, включающий в себя участников размещения заказа, прошедших предварительный отбор, в целях размещения у них заказа на поставку указанных товаров, выполнение работ либо оказание услуг для нужд заказчиков путем запроса котировок без ограничения цены контракта. Вместе с тем, администрацией такой предварительный отбор не проводился.

Согласно пункту 4 статьи 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, в частности, к ограничению доступа на товарный рынок, выхода из товарного рынка или устранению с него хозяйствующих субъектов.

В соответствии с пунктом 18 статьи 4 Закона о защите конкуренции соглашение - договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме.

Конкуренция - 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 товарном рынке (пункт 7).

Признаки ограничения конкуренции - 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, иные обстоятельства, создающие возможность для хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара на товарном рынке, а также установление органами государственной власти, органами местного самоуправления, организациями, участвующими в предоставлении государственных или муниципальных услуг, при участии в предоставлении таких услуг требований к товарам или к хозяйствующим субъектам, не предусмотренных законодательством Российской Федерации (пункт 17).

Президиум Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации в своем постановлении от 05.04.2011 № 14686/10 указал, что в тех случаях, когда требуется проведение конкурса (публичных процедур), подразумевающее состязательность хозяйствующих субъектов, его непроведение, за исключением случаев, допускаемых законом, не может не влиять на конкуренцию, поскольку лишь при публичном объявлении конкурса в установленном порядке могут быть выявлены потенциальные желающие получить товары, работы, услуги, доступ к соответствующему товарному рынку либо права ведения деятельности на нем.

Спорный договор заключен без проведения процедуры торгов и в отсутствие оснований, исключающих обязанность их проведения, что в свою очередь исключило возможность иных хозяйствующих субъектов при прочих равных условиях (торги) претендовать на заключение такого договора и осуществлению поставки закупаемого оборудования, создало ООО «Амур Машинери энд Сервисес» преимущественные условия осуществления хозяйственной деятельности, привело к ограничению конкуренции.

На основании изложенного, 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 соглашение в форме договора от 19.12.2011 № 3339 поставки установок электрогенераторных, заключенного администрацией муниципального района имени Лазо и ООО «Амур Машинери энд Сервисес», нарушающим пункт 4 статьи 16 Закона о защите конкуренции.

2. Выдать администрацией муниципального района имени Лазо, ООО «Амур Машинери энд Сервисес» предписание о прекращении соглашения, нарушающего антимонопольное законодательства.

3. Передать материалы дела № 8-01/217 уполномоченному должностному лицу Хабаровского УФАС России для решения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражный суд Хабаровского края в течение трех месяцев со дня его принятия.

ПРЕДПИСАНИЕ №50

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) на основании своего решения от 02.10.2013 № 99 по делу № 8-01/217 о нарушении администрацией муниципального района имени Лазо, ООО «Амур Машинери энд Сервисес» статьи 16 Закона о защите конкуренции,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

Администрации муниципального района имени Лазо со дня вынесения настоящего предписания прекратить заключение с хозяйствующими субъектами соглашений, нарушающих статью 16 Закона о защите конкуренции, в форме муниципальных контрактов (договоров) на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг без проведения 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» процедуры торгов, запроса котировок цен и в отсутствие оснований, исключающих обязанность их проведения.

В срок до 18 октября 2013 года сообщить в Хабаровское УФАС России об исполнении настоящего предписания (с приложением подтверждающих документов).

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

ПРЕДПИСАНИЕ №51

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее –

Закон о защите конкуренции) на основании своего решения от 02.10.2013 № 99 по делу № 8-01/217 о нарушении администрацией муниципального района имени Лазо, ООО «Амур Машинери энд Сервисес» статьи 16 Закона о защите конкуренции,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

ООО «Амур Машинери энд Сервисес» со дня вынесения настоящего предписания прекратить заключение с органами местного самоуправления соглашений, нарушающих статью 16 Закона о защите конкуренции, в форме муниципальных контрактов (договоров) на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг без проведения 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» процедуры торгов, запроса котировок цен и в отсутствие оснований, исключающих обязанность их проведения.

В срок до 18 октября 2013 года сообщить в Хабаровское УФАС России об исполнении настоящего предписания (с приложением подтверждающих документов).

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