

РЕШЕНИЕ

Дело № 05/05-АМЗ-2016

г. Чебоксары

Резолютивная часть решения оглашена 29 ноября 2016 года.

Решение изготовлено в полном объеме 30 ноября 2016 года.

Комиссия Чувашского УФАС России по рассмотрению дела № 05/05-АМЗ-2016 о нарушении антимонопольного законодательства (далее - Комиссия) в составе:

«...»

в отсутствии на заседании:

– представителя лица, располагающего сведениями относительно рассматриваемых комиссией обстоятельств - ОАО «Доркомсервис»

– представителя заявителя – Прокуратуры г. Новочебоксарск Чувашской Республики;

– представителя ответчика – администрации г. Новочебоксарск Чувашской Республики;

рассмотрев материалы дела № 05/05-АМЗ-2016, возбужденного в отношении администрации г. Новочебоксарск Чувашской Республики по признакам нарушения подпункта 3 части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

28 апреля 2016 г. в Чувашское УФАС поступила информация Прокуратуры Чувашской Республике №04-03-2016 от 25.04.2016 (вх. Чувашского УФАС России от 28.04.2016 № 05-11/2732) о наличии нарушения администрацией г. Новочебоксарск и ОАО «Доркомсервис» антимонопольного законодательства, в частности требований статьи 17 Федерального закона «О защите конкуренции».

В поступившей информации указывается следующее. Прокуратурой г.

Новочебоксарск по заданию прокуратуры Чувашской Республики проведена проверка соблюдения администрацией г. Новочебоксарска требований законодательства о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, а также требований антимонопольного законодательства при проведении закупок.

В ходе проверки выявлены факты необоснованного допуска аукционной комиссией администрации г. Новочебоксарска ОАО «Доркомсервис» к участию в аукционах, проводимых в электронной форме для субъектов малого предпринимательства и социально ориентированных некоммерческих организаций, а именно ОАО «Доркомсервис» было допущено как субъект малого предпринимательства, не смотря на отсутствие у общества данного статуса. Единственным учредителем и акционером ОАО «Доркомсервис» является муниципальное образование - город Новочебоксарск в лице Управления имущественных земельных отношений администрации города Новочебоксарска.

Администрация г. Новочебоксарск нарушение антимонопольного законодательства признала. Сообщила о направлении в адрес своих заказчиков служебной записки 05/03-538 от 22.08.2016, в которой сообщалось о не принадлежности ОАО «Доркомсервис» к субъектом малого предпринимательства, то есть предоставлении ОАО недостоверной информации о своем отношении к субъектам малого предпринимательства при заключении муниципальных контрактов, что позволило Обществу стать победителем в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), так же в вышеуказанной служебной записке сообщалось о рекомендации принять решение об одностороннем отказе от исполнения действующих муниципальных контрактов, заключенных с ОАО «Доркомсервис», как с субъектом малого предпринимательства.

ОАО «Доркомсервис» признало нарушение антимонопольного законодательства. Так же сообщило, что 06 мая 2016 года были внесены изменения на электронную площадку и информация об отнесении общества к субъектам малого предпринимательства была снята с электронной площадки. Так же сообщило, что Общество, как субъект малого предпринимательства, было признано победителем в семи аукционах, контракты по которым уже исполнены.

Изучив представленные документы, заслушав пояснения лиц, участвующих в рассмотрении дела, Комиссия приходит к следующему.

1. Положение о Федеральной антимонопольной службе утверждено постановлением Правительства Российской Федерации от 30.06.2004 № 331 (далее - Положение о ФАС).

Согласно пунктам 1 и 2 Положения о ФАС, Федеральная антимонопольная служба является уполномоченным федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции по принятию нормативных правовых актов и контролю за соблюдением антимонопольного законодательства, законодательства в сфере деятельности субъектов естественных монополий (в части установленных законодательством полномочий антимонопольного органа), рекламы, а также по контролю в сфере размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для федеральных государственных нужд (за исключением

полномочий по контролю в сфере размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг по государственному оборонному заказу, а также в сфере размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для федеральных государственных нужд, не относящихся к государственному оборонному заказу, сведения о которых составляют государственную тайну).

В соответствии с пунктом 4 Положения о ФАС, Федеральная антимонопольная служба осуществляет свою деятельность непосредственно и через свои территориальные органы во взаимодействии с другими федеральными органами исполнительной власти, органами исполнительной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, общественными объединениями и иными организациями.

Федеральный закон от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» определяет организационные и правовые основы защиты конкуренции, в том числе предупреждения и пресечения:

- монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции;
- недопущения, ограничения, устранения конкуренции федеральными органами исполнительной власти, органами исполнительной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями, а также государственными внебюджетными фондами, центральным банком Российской Федерации.

В соответствии со статьями 1 и 3 Закона о защите конкуренции целями данного Закона являются обеспечение единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности в Российской Федерации, защита конкуренции и создание условий для эффективного функционирования товарных рынков, а сферой применения - отношения, которые связаны с защитой конкуренции, в том числе с предупреждением и пресечением монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции.

Согласно статье 22 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган выполняет следующие функции:

- выявляет нарушения антимонопольного законодательства и привлекает к ответственности за такие нарушения;
- предупреждает монополистическую деятельность недобросовестную конкуренцию, другие нарушения антимонопольного законодательства федеральными органами исполнительной власти, органами исполнительной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями, а также государственными внебюджетными фондами, хозяйствующими субъектами, физическими лицами.

Статья 23 Закона о защите конкуренции закрепляет, что антимонопольный орган осуществляет следующие полномочия:

- возбуждает и рассматривает дела о нарушениях антимонопольного законодательства;

- выдает в случаях, в Законе о защите конкуренции, хозяйствующим субъектам обязательные для исполнения предписания.

Таким образом, Закон о защите конкуренции наделяет антимонопольный орган контрольными функциями, в том числе предупреждает монополистическую деятельность с целью соблюдения антимонопольного законодательства.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о защите конкуренции антимонопольное законодательство основывается на Конституции Российской Федерации и Гражданском кодексе Российской Федерации, и состоит из настоящего Федерального закона, иных федеральных законов, регулирующих отношения, указанные в статье 3 настоящего Федерального закона.

Согласно части 2 статьи 34 Конституции РФ не допускается экономическая деятельность, направленная на монополизацию и недобросовестную конкуренцию.

2. В силу ч.1.1. ст. 4 ФЗ от 24.07.2007 №209-ФЗ в целях отнесения хозяйственных обществ, хозяйственных партнёрств, производственных кооперативов, сельскохозяйственных потребительских кооперативов крестьянских (фермерских) хозяйств и индивидуальных предпринимателей к субъектам малого и среднего предпринимательства должны выполняться следующие условия:

1) для хозяйственных обществ, хозяйственных партнерств должно быть выполнено хотя бы одно из следующих требований:

а) суммарная доля участия Российской Федерации, субъектов Российской Федерации, муниципальных образований, общественных и религиозных организаций (объединений), благотворительных и иных фондов (за исключением суммарной доли участия, входящей в состав активов инвестиционных фондов) в уставном капитале общества с ограниченной ответственностью не превышает двадцать пять процентов, а суммарная доля участия иностранных юридических лиц и (или) юридических лиц, не являющихся субъектами малого и среднего предпринимательства, не превышает сорок девять процентов. Ограничение в отношении суммарной доли участия иностранных юридических лиц и (или) юридических лиц, не являющихся субъектами малого и среднего предпринимательства, не распространяется на общества с ограниченной ответственностью, соответствующие требованиям, указанным в [подпунктах "в" - "д"](#) настоящего пункта;

б) акции акционерного общества, обращающиеся на организованном рынке ценных бумаг, отнесены к акциям высокотехнологичного (инновационного) сектора экономики в порядке, установленном Правительством Российской Федерации;

в) деятельность хозяйственных обществ, хозяйственных партнерств заключается в практическом применении (внедрении) результатов интеллектуальной деятельности (программ для электронных вычислительных машин, баз данных, изобретений, полезных моделей, промышленных образцов, селекционных достижений, топологий интегральных микросхем, секретов производства (ноу-хау),

исключительные права на которые принадлежат учредителям (участникам) соответственно таких хозяйственных обществ, хозяйственных партнерств - бюджетным, автономным научным учреждениям либо являющимся бюджетными учреждениями, автономными учреждениями образовательным организациям высшего образования;

г) хозяйственные общества, хозяйственные партнерства получили статус участника проекта в соответствии с Федеральным [законом](#) от 28 сентября 2010 года N 244-ФЗ "Об инновационном центре "Сколково";

д) учредителями (участниками) хозяйственных обществ, хозяйственных партнерств являются юридические лица, включенные в утвержденный Правительством Российской Федерации [перечень](#) юридических лиц, предоставляющих государственную поддержку инновационной деятельности в формах, установленных Федеральным [законом](#) от 23 августа 1996 года N 127-ФЗ "О науке и государственной научно-технической политике". Юридические лица включаются в данный перечень в [порядке](#), установленном Правительством Российской Федерации, при условии соответствия одному из следующих критериев:

- юридические лица являются публичными акционерными обществами, не менее пятидесяти процентов акций которых находится в собственности Российской Федерации, или хозяйственными обществами, в которых данные публичные акционерные общества имеют право прямо и (или) косвенно распоряжаться более чем пятьюдесятью процентами голосов, приходящихся на голосующие акции (доли), составляющие уставные капиталы таких хозяйственных обществ, либо имеют возможность назначать единоличный исполнительный орган и (или) более половины состава коллегиального исполнительного органа, а также возможность определять избрание более половины состава совета директоров (наблюдательного совета);

- юридические лица являются государственными корпорациями, учрежденными в соответствии с Федеральным [законом](#) от 12 января 1996 года N 7-ФЗ "О некоммерческих организациях";

- юридические лица созданы в соответствии с Федеральным [законом](#) от 27 июля 2010 года N 211-ФЗ "О реорганизации Российской корпорации нанотехнологий";

2) [среднесписочная](#) численность работников за предшествующий календарный год хозяйственных обществ, хозяйственных партнерств, соответствующих одному из требований, указанных в [пункте 1](#) настоящей части, производственных кооперативов, сельскохозяйственных потребительских кооперативов, крестьянских (фермерских) хозяйств, индивидуальных предпринимателей не должна превышать следующие предельные значения среднесписочной численности работников для каждой категории субъектов малого и среднего предпринимательства:

а) от ста одного до двухсот пятидесяти человек для средних предприятий;

б) до ста человек для малых предприятий; среди малых предприятий выделяются микропредприятия - до пятнадцати человек;

3) доход хозяйственных обществ, хозяйственных партнерств, соответствующих одному из требований, указанных в [пункте 1](#) настоящей части, производственных

кооперативов, сельскохозяйственных потребительских кооперативов, крестьянских (фермерских) хозяйств и индивидуальных предпринимателей, полученный от осуществления предпринимательской деятельности за предшествующий календарный год, который определяется в порядке, установленном законодательством Российской Федерации о налогах и сборах, суммируется по всем осуществляемым видам деятельности и применяется по всем налоговым режимам, не должен превышать предельные значения, установленные Правительством Российской Федерации для каждой категории субъектов малого и среднего предпринимательства.

3. Согласно ст.1 устава ОАО «Доркомсервис», утвержденного постановлением Главы администрации г. Новочебоксарск Чувашской Республики от 30 декабря 2005 №435, Общество создано в соответствии с Решением Новочебоксарского городского Собрания депутатов Чувашской Республики от 21.12.2004 №С-51-1, является коммерческой организацией, правопреемником муниципального унитарного предприятия по оказанию коммунальных услуг «Доркомсервис» г.Новочебоксарск Чувашской Республики. Согласно ст.1 устава ОАО «Доркомсервис», утвержденного постановлением Главы администрации г. Новочебоксарск Чувашской Республики от 30 декабря 2005 №435, Общество создано в соответствии с Решением Новочебоксарского городского Собрания депутатов Чувашской Республики от 21.12.2004 №С-51-1, является коммерческой организацией, правопреемником муниципального унитарного предприятия по оказанию коммунальных услуг «Доркомсервис» г.Новочебоксарск Чувашской Республики.

Согласно п.1 с. 16 [Федерального закона от 08.02.1998 N 14-ФЗ "Об обществах с ограниченной ответственностью"](#) каждый учредитель общества должен оплатить полностью свою долю в уставном капитале общества. В соответствии с п.3.2 статьи 3 Устава единственным учредителем Общества является муниципальное образование - город Новочебоксарск в лице Управления имущественных земельных отношений администрации города Новочебоксарска,

Согласно письму администрации г. Новочебоксарск численность человек составляет менее ста человек, что соответствует п.п. а), п.2, ч.1.1. ст. 4 ФЗ от 24.07.2007 №209-ФЗ.

Согласно Постановлению Правительства Российской Федерации от 4 апреля 2016 г. № 265 «О предельных значениях дохода, полученного от осуществления предпринимательской деятельности, для каждой категории субъектов малого и среднего предпринимательства» предельные значения дохода, полученного от осуществления предпринимательской деятельности за предшествующий календарный год, определяемого в порядке, установленном законодательством Российской Федерации о налогах и сборах, суммируемого по всем осуществляемым видам деятельности и применяемого по всем налоговым режимам, для малых предприятий составляет 800 млн. рублей, выручка ОАО «Доркомсервис» за предшествующий календарный год, без учёта НДС, составила 120 млн. руб., что так же соответствует п.3 ч.1.1. ст. 4 ФЗ от 24.07.2007 №209-ФЗ.

Кроме того, для отнесения к субъектам малого и среднего предпринимательства должны выполняться одно из условий ч.1.1. ст. 4 ФЗ от 24.07.2007 №209-ФЗ. Ввиду не соответствия п.п. а п.1, ч.1.1, ст. 4, а именно доля участия муниципальных образований в уставном капитале общества с ограниченной ответственностью не

должна превышает двадцать пять процентов, когда доля администрации в ОАО «Доркомсервис» составляет 100 %.

Ввиду вышеизложенного ОАО «Доркомсервис» не относится к субъектам малого предпринимательства.

4. В силу ч. 1 ст. 69 Федерального закона от 05.04.2013 №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - ФЗ от 05.04.2013 №44-ФЗ) аукционная комиссия рассматривает вторые части заявок на участие в электронном аукционе и документы, направленные заказчику оператором электронной площадки в соответствии с частью 19 статьи 68 настоящего Федерального закона, в части соответствия их требованиям, установленным документацией о таком аукционе.

Частью 6 ст.69 ФЗ от 05.04.2013 №44-ФЗ установлено, что заявка на участие в электронном аукционе признается не соответствующей требованиям, установленным документацией о таком аукционе, в случае:

- 1) непредставления документов и информации. Которые предусмотрены пунктами 1, 3 - 5, 7 и 8 части 2 статьи 62, частями 3 и 5 статьи 66 настоящего Федерального закона, несоответствия указанных документов и информации требованиям, установленным документацией о таком аукционе, наличия в указанных документах недостоверной информации об участнике такого аукциона на дату и время окончания срока подачи заявок на участие в таком аукционе;
- 2) несоответствия участника такого аукциона требованиям, установленным в соответствии с частью 1, частями 1.1. 2 и 2.1 (при наличии таких требований) статьи 31 настоящего Федерального закона.

Принятие решения о несоответствии заявки на участие в электронном аукционе требованиям, установленным документацией о таком аукционе, по основаниям, не предусмотренным частью 6 настоящей статьи, не допускается (ч.7 ст.69 ФЗ от 05.04.2013 №44-ФЗ).

В ходе проверки выявлены факты необоснованного допуска аукционной комиссией администрации г. Новочебоксарска ОАО «Доркомсервис» к участию в следующих электронных аукционах:

- №0115300022715000058 на ремонт асфальтового покрытия дороги по улице Комсомольская (школа №4, №5) до ул. Винокурова города Новочебоксарска Чувашской Республики, общей площадью 4048,65 м² с начальной (максимальной) ценой контракта 3 194,1 тыс. рублей (извещение о проведении электронного аукциона от 18.05.2015);
- №0115300022715000059 на ремонт асфальтового покрытия дороги по улице Силикатная (участок до Туберкулезного диспансера) г. Новочебоксарска Чувашской Республики, общей площадью 1 141,5 м² с начальной (максимальной) ценой контракта 889,8 тыс. рублей (извещение о проведении электронного аукциона от 18.05.2015);
- №0115300022715000063 на ремонт асфальтобетонного покрытия внутридворовых территорий и проездов к ним в городе Новочебоксарске Чувашской Республики,

общей площадью 3605,4 м2 с начальной (максимальной) ценой контракта 3 904,3 тыс. рублей (извещение о проведении электронного аукциона от 28.05.2015).

- №0115300022715000094 на выполнение работ по ремонту асфальтобетонного покрытия внутридворовых территорий и проездов к ним в городе Новочебоксарске Чувашской Республики с начальной (максимальной) ценой контракта 6 928,0 тыс. рублей (извещение о проведении электронного аукциона от 31.07.2015)

- №0115300022716000017 на выполнение работ по ремонту городских дорог литым асфальтом в городе Новочебоксарске Чувашской Республики начальной максимальной ценой контракта 198616,60 руб. (извещение о проведении электронного аукциона от 29.03.2016).

Согласно протоколам подведения итогов электронных аукционов.

№ 115300022715000058 от 09.06.2015, №4 5300022715000059 от 10.06.2015,

№115300022715000063 от 22.06.2015, № 9115300022715000094 от 26.08.2015 протокола рассмотрения заявки единственного участника аукциона №0115300022716000017 от 12.04.2016 вторые части заявок «Доркомсервис» признаны соответствующими требованиям установленными документациями о таких аукционах. ОАО «Доркомсервис» допущен к участию в аукционах.

Хотя заявки ОАО должны были быть отклонены аукционной комиссией в связи с наличием в документах - декларациях о принадлежности к субъектам малого и среднего предпринимательства, недостоверной информации об участнике таких аукционов.

5. Директор ОАО «Доркомсервис» письмом от 18.04.2016 сообщил, что ОАО «Доркомсервис» не относится к субъектам малого предпринимательства, так как суммарная доля участия муниципального образования - город Новочебоксарск в уставном капитале организации превышает 25 процентов.

Информация, указанная на сайте размещения закупок о принадлежности к субъектам малого предпринимательства, возложена на начальника ПТО Иванова Сергея Николаевича, при подаче декларации для участия в электронном аукционе для ремонта асфесто-бетонного покрытия в г. Новочебоксарск Иванов С.Н. ошибочно отнес ОАО «Доркомсервис» к субъектам малого предпринимательства, руководствуясь только тем, что средняя численность на предприятии составляет менее 100 человек, а выручка от реализации товаров, без учёта НДС, за предшествующий календарный год составила не менее 120 млн. руб., в связи с чем, после обнаружения нарушения, администрация служебной запиской №05/03-538 от 22.06.2016 уведомило своих заказчиков об одностороннем отказе от исполнения муниципальных контрактов, заключенных с ОАО «Доркомсервис», где Общество выступает как субъекта малого предпринимательства.

Таким образом, ОАО «Доркомсервис» не могло являться в 2015 году и не является в настоящее время субъектом малого и среднего предпринимательства, а следовательно, в декларациях о принадлежности субъектам малого предпринимательства на сайте указана недостоверная информация о том, что ОАО «Доркомсервис» относится к субъектам малого и среднего предпринимательства,

Согласно п.3.ч.1.ст.17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов

запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе нарушение порядка определения победителя, а именно администрация г. Новочебоксарск, допустив заявки ОАО «Доркомсервис» к участию в аукционах по ремонту асфальта-бетонного покрытия в г. Новочебоксарск, предназначенных для субъектов малого предпринимательства, тем самым, создав ОАО преимущественные условия по отношению к другим участникам вышеуказанных аукционов, а значит действия аукционной комиссии администрации г. Новочебоксарск по допуску заявок ОАО «Доркомсервис» к участию в аукционах, проводимых для субъектом малого предпринимательства, нарушает п.3. ч.1 ст.17 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с пунктом 5 части 1 статьи 49 Закона о защите конкуренции Комиссия при принятии [решения](#) по делу о нарушении антимонопольного законодательства разрешает вопрос о выдаче предписаний и об их содержании, а также о необходимости осуществления других действий, направленных на устранение и (или) предотвращение нарушения антимонопольного законодательства.

В соответствии с частью 1 статьи 50 Закона о защите конкуренции по результатам рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства на основании решения по делу комиссия выдает ответчику предписание, которое, в силу пункта 5 части 1 статьи 49 Закона о защите конкуренции, направлено на устранение и (или) предотвращение нарушения антимонопольного законодательства.

Статьей 23 Закона о защите конкуренции предусмотрено полномочие антимонопольного органа выдавать органам местного самоуправления обязательные для исполнения предписания, в том числе об отмене или изменении актов, нарушающих антимонопольное законодательство; о прекращении или об изменении соглашений, нарушающих антимонопольное законодательство; о прекращении иных нарушений антимонопольного законодательства, о совершении действий, направленных на обеспечение конкуренции.

Из содержания данных норм следует, что антимонопольный орган самостоятельно определяет меры, которые необходимо применить для прекращения нарушений антимонопольного законодательства.

Применяя данные правовые нормы в совокупности с положениями статьи 23 Закона о защите конкуренции, в связи с тем, что все контракты, заключенные с ОАО «Доркомсервис» как с субъектом малого предпринимательства, исполнены, Комиссия приходит к выводу об отсутствии выдачи предписания.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, пунктом 1 части 1 статьи 48, частью 1 статьи 49, статьями 45, 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия,

РЕШИЛА:

Признать совершенные администрацией г. Новочебоксарск Чувашской Республики действия по необоснованному допуску в аукционах, предназначенных для субъектов малого предпринимательства, заявок ОАО «Доркомсервис» нарушением части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции».

Председатель Комиссии

«...»

Члены Комиссии

«...»

В соответствии со статьей 52 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» решение антимонопольного органа может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия.