

РЕШЕНИЕ

по делу № 04-34/5-2016

о нарушении антимонопольного законодательства

«17» октября 2016 года

г. Улан-Удэ

Резолютивная часть решения объявлена 07.10.2016

Решение в полном объеме изготовлено 17.10.2016

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Бурятия (далее – Комиссия) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

<...>,

рассмотрев дело от 08.07.2016 № 04-34/5-2016 по признакам нарушения Министерством природных ресурсов Республики Бурятия (670034, г. Улан-Удэ, ул. Революции 1905г, 11) (далее – Министерство) части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), выразившегося в установлении Министерством необоснованно сжатого срока на выполнение работ по разработке рабочей документации «Ликвидация экологических последствий деятельности Джидинского вольфрамо-молибденового комбината (мероприятия капитального характера) и неразмещение на официальном сайте сведений о результатах инженерных изысканий, проведенных ООО «Гидроспецстрой» (г. Чита) в рамках исполнения контракта от 08.05.2014 № 1-р, тем самым конкретному хозяйствующему субъекту – ООО «Гидроспецстрой» (г. Улан-Удэ), являющемуся единственным участником открытого конкурса на выполнение работ по разработке рабочей документации «Ликвидация экологических последствий деятельности Джидинского вольфрамо-молибденового комбината (мероприятия капитального характера) (реестровый номер <...>) (далее – Конкурс) с которым по результатам Конкурса заключен государственный контракт от 28.12.2015 № 2-р на разработку рабочей документации, создается преимущественное условие участия в торгах, данные действия приводят к сокращению количества лиц, желающих принять участие в Конкурсе, и приводят или могут привести к ограничению конкуренции.

В присутствии:

ответчика - представителя Министерства <...>, доверенность от 21.03.2016 № 14,

заинтересованного лица - представителя ООО «Гидроспецстрой» <...>, доверенность от 29.08.2016,

в отсутствие представителя прокуратуры Республики Бурятия, уведомленного надлежащим образом о месте и времени рассмотрения дела,

у с т а н о в и л а:

В Бурятское УФАС России 08.06.2016 поступила информация Прокуратуры Республики Бурятия, согласно которой в действиях Министерства усматривается

нарушение антимонопольного законодательства при проведении конкурса на выполнение работ по разработке рабочей документации «Ликвидация экологических последствий деятельности Джидинского вольфрамо-молибденового комбината (мероприятия капитального характера) (реестровый номер <...>) (далее – Конкурс).

По результатам рассмотрения поступившей информации в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 39 Закона о защите конкуренции Бурятским УФАС России 08.07.2016 возбуждено дело 04-34/5-2016 по признакам нарушения Министерством части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Министерство не согласно с выводами Комиссии Бурятского УФАС России, считает, что антимонопольное законодательство и законодательство о контрактной системе не нарушено.

На заседании Комиссии по рассмотрению дела № 04-34/5-2016 представитель ответчика пояснил, что Конкурс проведен в соответствии с требованиями, установленными Федеральным законом от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе). Извещение о проведении Конкурса размещено на официальном сайте своевременно, что позволило на равных условиях подать заявки на участие в Конкурсе организациям, имеющим право выполнять работы, являющиеся предметом закупки.

При проведении Конкурса были размещены разделы проекта 2011 года: пояснительная записка, программы мониторинга, схема планировочной организации участка, конструктивные решения, охрана окружающей среды, пожарная безопасность.

В случае невозможности определения объема выполнения работ, участник закупки вправе был обратиться к заказчику с запросом о предоставлении участнику инженерных изысканий. Таких запросов в адрес заказчика не поступало.

Участие в Конкурсе принял один участник закупки – ООО «Гидроспецстрой», в связи с чем, Конкурс признан несостоявшимся. Министерством 23.12.2015 получено решение Министерства финансов Республики Бурятия (контрольный орган в сфере закупок) о согласовании возможности заключения государственного контракта с ООО «Гидроспецстрой».

Представитель ООО «Гидроспецстрой» 07.10.2016 на заседании Комиссии по рассмотрению настоящего дела не согласился с выводами антимонопольного органа о нарушении Министерством требований части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции в части предоставления ООО «Гидроспецстрой» (г. Улан-Удэ) преимущественного условия участия в торгах.

Извещение о проведении Конкурса размещено своевременно, что позволило на равных условиях подать заявки на участие в Конкурсе организациям, имеющим право выполнять работы, являющиеся предметом закупки. Таким организациями могли быть ООО «Водпроектстрой» (г. Москва), ООО «Водпроектстрой-Север» (г. Омск), ООО «ТОМС-проект» (г. Санкт-Петербург), ОАО «Красноярский институт «Водканалпроект», ООО «Фирма по наладке, совершенствованию технологии и эксплуатации электростанций и сетей ОРГРЭС», однако, за исключением ООО

«Гидроспецстрой» (г. Улан-Удэ) заявок от них на участие в Конкурсе подано не было.

Тем самым, по мнению ООО «Гидроспецстрой» конкурентная среда при проведении Конкурса не сложилась по объективным причинам, соответственно нарушения части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции отсутствуют.

Кроме того, поясняет, что Законом о контрактной системе не предусмотрены требования, обязывающие заказчика при проведении конкурса устанавливать минимальные или максимальные сроки выполнения работ при исполнении контракта. Также не установлены требования, обязывающие заказчика размещать отчеты о результатах инженерных изысканий. Указанные отчеты переданы ООО «Гидроспецстрой» (г. Улан-Удэ) после заключения государственного контракта, следовательно, Министерство не оказывало преимущество ООО «Гидроспецстрой» (г. Улан-Удэ).

Представитель заинтересованного лица также поясняет, что работники ООО «Гидроспецстрой» (г. Чита) воспользовались правом, установленным трудовым законодательством на осуществление работы по совместительству, и являлись на момент проведения Министерством Конкурса работниками также ООО «Гидроспецстрой» (г. Улан-Удэ). Будучи высококвалифицированными специалистами указанные лица имели возможность выполнить предусмотренную условиями Конкурса работу в кратчайшие сроки и надлежащего качества.

Кроме того, представитель ООО «Гидроспецстрой» поясняет, что <...> действительно является одним из учредителей ООО «Гидроспецстрой» (г. Чита) и ООО «Гидроспецстрой» (г. Улан-Удэ). Государственный контракт от 08.05.2014 № 1-р, заключенный с ООО «Гидроспецстрой» (г. Чита) был расторгнут по инициативе Министерства в одностороннем порядке из-за нарушений ООО «Гидроспецстрой» (г. Чита) сроков выполнения работ. Следовательно, заинтересованное лицо полагает, что Министерство не могло оказывать преимущественных условий участия в Конкурсе при ненадлежащем исполнении обязательств по контракту от 08.05.2014 № 1-р, заключенный с ООО «Гидроспецстрой» (г. Чита).

Комиссия, изучив имеющиеся в деле материалы, выслушав позицию сторон, пришла к следующему выводу:

Министерством 19.11.2015 размещено извещение о проведении конкурса и конкурсная документация на выполнение работ по разработке рабочей документации «Ликвидация экологических последствий деятельности Джидинского вольфрамо-молибденового комбината (мероприятия капитального характера) (№ 0102200001615005319). Процедура Конкурса проводилась в соответствии с требованиями Закона о контрактной системе.

28.12.2015 по результатам проведенного Конкурса заключен государственный контракт № 2-р с единственным участником Конкурса - ООО «Гидроспецстрой», зарегистрированным в г. Улан-Удэ по разработке рабочей документации «Ликвидация экологических последствий деятельности Джидинского вольфрамо-молибденового комбината (мероприятия капитального характера) на сумму 9 550 000 рублей.

Объем работ предусмотрен в соответствии с проектной документацией

(приложение № 1 к техническому заданию) и техническим заданием (приложение № 1 к Госконтракту).

Пунктом 2.1 Технического задания предусмотрен состав выполняемых работ по разработке рабочей документации:

В составе документации должно быть предусмотрено:

2.1.2. Предусмотреть в составе документации:

- ливневый коллектор с очистными сооружениями поверхностного стока с правобережной поймы реки Модонкуль;*
- противоэрозионные сооружения по предотвращению водной эрозии по левобережным предгорным склонам долины реки Модонкуль;*
- очистные сооружения по очистке рудничных вод шахты «Западная»;*
- технические решения по очистке поверхностного стока ручья Гуджирка;*
- демонтаж разрушенных зданий 1-ой и 2-ой Инкурских фабрик;*
- при необходимости предусмотреть строительство объекта размещения отходов;*
- предусмотреть мероприятия по рекультивации нарушенных земель;*
- иные мероприятия для достижения Цели.*

2.1.3. Увязать проектные решения с целевыми показателями, утвержденными Федеральной целевой программой «Охрана озера Байкал и социально-экономическое развитие Байкальской природной территории на 2011-2020 годы» в пределах утверждённых лимитов.

2.1.4. Выполнить прогноз состояния компонентов окружающей среды на рассматриваемой территории в результате реализации проектной документации и разработать предложения по экологическому мониторингу и мониторингу санитарно-эпидемиологической ситуации в период проведения работ.

Проектом контракта, являющимся неотъемлемой частью конкурсной документации предусмотрен срок выполнения работ: со дня подписания контракта до 30.12.2015. Государственный контракт подписан 28.12.2015, фактически срок выполнения работ составил 2 календарных дня.

Кроме того, ранее Министерством была размещена закупка по корректировке проектной документации и разработке рабочей документации «Ликвидация экологических последствий деятельности Джидинского вольфрамо-молибденового комбината (мероприятия капитального характера) на общую сумму 24 550 072 рублей и 08.05.2014 заключен государственный контракт №1-р с ООО «Гидроспецстрой», зарегистрированным в г. Чите. ООО «Гидроспецстрой» (г. Чита) неоднократно нарушало обязательства по исполнению контракта, в связи с чем, 30.04.2015 Министерством принято решение об отказе от исполнения контракта и контракт был расторгнут в одностороннем порядке по решению заказчика.

На оставшиеся невыполненные работы Министерством в декабре 2015 года проведен вышеуказанный Конкурс (реестровый номер торгов 0102200001615005319).

Проведенной проверкой прокуратуры Республики Бурятия установлена фактическая взаимосвязь организаций - ООО «Гидроспецстрой» (г. Чита) и ООО «Гидроспецстрой» (г. Улан-Удэ), где <...> принадлежит 50% уставного капитала в каждом из указанных обществ.

В соответствии с пунктом 1.6 технического задания (приложение № 1 к государственному контракту от 28.12.2015 № 2-р) исполнитель обязан осуществить работы, являющиеся предметом заключенного контракта с учетом отчетов по инженерным изысканиям, проведенным ООО «Гидроспецстрой» (г. Чита) в 2014 году.

Вместе с тем, данные отчеты не были включены в конкурсную документацию и не размещены на официальном сайте закупок.

Неразмещение на сайте сведений о результатах инженерных изысканий, проведенных ООО «Гидроспецстрой» (г. Чита) в рамках исполнения контракта от 08.05.2014 № 1-р, без которых дальнейшее выполнение работ невозможно, не позволило другим участникам рынка принять участие в торгах, так как указанный Конкурс проводился на часть невыполненных работ по разработке рабочей документации.

Таким образом, можно сделать вывод, что Министерство, установив в конкурсной документации сжатый срок выполнения работ (в течении 2-х календарных дней), а также не разместив для неограниченного круга лиц, которые могли принять участие в Конкурсе, отчеты по инженерным изысканиям и то, что ООО «Гидроспецстрой» (г. Чита) выполняло ранее работу по разработке рабочей документации «Ликвидация экологических последствий деятельности Джидинского вольфрамо-молибденового комбината (мероприятия капитального характера) по контракту от 08.05.2014 № 1-р, а затем в 2015 году на объем невыполненных работ контракт от 28.12.2015 № 2-р был заключен с ООО «Гидроспецстрой» (г. Улан-Удэ), где <...> принадлежит 50% уставного капитала в каждом из указанных обществ и фактически работники ООО «Гидроспецстрой» (г. Чита) являлись работниками ООО «Гидроспецстрой» (г. Улан-Удэ), тем самым создало конкретному хозяйствующему субъекту - ООО «Гидроспецстрой» (г. Улан-Удэ), являющемуся единственным участником Конкурса, преимущественное условие участия в торгах, вследствие чего данные действия Министерства приводят или могут привести к ограничению конкуренции, что недопустимо в силу части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

В рамках рассмотрения дела проведен анализ состояния конкурентной среды на рынке услуг по выполнению проектно-изыскательских работ применительно к объектам капитального строительства и их частям.

В соответствии с Порядком проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке, утвержденным приказом ФАС России от 28.04.2010 № 220 (далее – Порядок) по делам, возбужденным по статье 17 Закона о защите конкуренции, анализ состояния конкуренции производится в объеме, установленном пунктом 10.9 Порядка. Согласно пункту 10.9 Порядка анализ состояния конкуренции в этом

случае включает: определение временного интервала исследования и определение предмета торгов.

В соответствии с пунктом 3 статьи 3 Закона о контрактной системе закупка товара, работы, услуги для обеспечения государственных или муниципальных нужд - совокупность действий, осуществляемых в установленном законом порядке заказчиком и направленных на обеспечение государственных или муниципальных нужд. Закупка начинается с определения поставщика (подрядчика, исполнителя) и завершается исполнением обязательств сторонами контракта.

Способом определения поставщика в рассматриваемом случае является открытый конкурс. Извещение о проведении открытого конкурса № 0102200001615005319 было размещено на официальном сайте в сфере закупок 19.11.2015. Согласно извещению начало срока подачи заявок на участие в Конкурсе - 20.11.2015 00:00, окончание срока подачи заявок - 10.12.2015 10:00, дата рассмотрения и оценки заявок - 14.12.2015.

В соответствии с частью 2 статьи 54 Закона о контрактной системе контракт заключается не ранее чем через десять дней и не позднее чем через двадцать дней с даты размещения в единой информационной системе протокола рассмотрения и оценки заявок на участие в конкурсе или при проведении закрытого конкурса с даты подписания такого протокола.

Государственный контракт № 2-р по разработке рабочей документации «Ликвидация экологических последствий деятельности Джидинского вольфрамо-молибденового комбината. Мероприятия капитального характера» был заключен 28.12.2015, срок разработки рабочей документации в соответствии с условиями контракта – 30.12.2015. Срок получения государственной экологической экспертизы и государственной экспертизы – до 01.11.2016. Срок действия контракта до 25.12.2016.

Настоящий анализ проводится до окончания срока действия контракта и фактического исполнения сторонами обязательств по контракту. Таким образом, временной интервал настоящего исследования определен с 19.11.2015 (дата размещения извещения о проведении Аукциона) по 31.05.2016 включительно (с учетом даты поступления материалов Прокуратуры Республики Бурятия 08.06.2016).

В соответствии со статьей 1 Государственного контракта от 28.12.2015 № 2-р предмет контракта составляет следующее:

- исполнитель - Генеральный проектировщик обязуется по заданию заказчика разработать рабочую (техническую) документацию «Ликвидация экологических последствий деятельности Джидинского вольфрамо-молибденового комбината. Мероприятия капитального характера»;

- работы, являющиеся предметом контракта, выполняются и представляются заказчику в соответствии с условиями контракта, техническими и иными требованиями, устанавливаемыми приложениями 1-10 к контракту, являющимися неотъемлемой частью контракта, а также требованиями действующего законодательства, регулирующими данный вид деятельности.

Извещением о проведении Конкурса закупаемая услуга идентифицированы по

коду 74.20.34.990 группы Общероссийского классификатора продукции по видам экономической деятельности (ОКПД ОК 034-2007) – «Услуги по проектированию прочих инженерных сооружений».

Возможные конкуренты: ООО «Водпроектстрой» (г. Москва), ООО «Водпроектстрой-Север» (г. Омск), ООО «ТОМС-проект» (г. Санкт-Петербург), ОАО «Красноярский институт «Водканалпроект», ООО «Фирма по наладке, совершенствованию технологии и эксплуатации электростанций и сетей ОРГРЭС», указанные хозяйствующие субъекты, выполняли проектные работы в Республике Бурятия. Следовательно, при соблюдении требований антимонопольного законодательства могла сложиться конкурентная среда.

В соответствии с частью 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Таким образом, установление Министерством необоснованно сжатого срока на выполнение работ и размещение на официальном сайте в сфере закупок сведений о результатах инженерных изысканий, проведенных ООО «Гидроспецстрой» (г. Чита) в рамках исполнения контракта от 08.05.2014 № 1-р приводит к нарушению части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции. Конкретному хозяйствующему субъекту – ООО «Гидроспецстрой» (г. Улан-Удэ), являющемуся единственным участником Конкурса, создается преимущественное условие участия в торгах, данные действия приводят к сокращению количества участников, которые могли принять участие в Конкурсе, что приводит или может привести к ограничению конкуренции.

Доказательствами, на которых основаны выводы Комиссии об обстоятельствах дела являются:

приказ Министерства от 31.07.2015 № 223-ПР «О выборе способа определения поставщика (подрядчика, исполнителя) для осуществления закупки по разработке рабочей документации «Ликвидация экологических последствий деятельности Джидинского вольфрамо-молибденового комбината (мероприятия капитального характера)», письмо Министерства от 20.03.2015 № 08-08-18и1045/15, извещение о проведении Конкурса, конкурсная документация для проведения Конкурса, государственный контракт от 28.12.2015 № 2-р, заключенный с ООО «Гидроспецстрой» (г. Улан-Удэ), государственный контракт от 08.05.2014 № 1-р, заключенный с ООО «Гидроспецстрой» (г. Чита), рабочая документация (технический отчет по результатам инженерно-геологических изысканий), разработанная ООО «Гидроспецстрой» (г. Чита), скриншоты с официального сайта ЕИС об отсутствии отчетов по инженерным изысканиям, Аналитический отчет по результатам анализа состояния конкуренции на рынке услуг проектно-изыскательских работ, список возможных конкурентов, выписка из ЕГРЮЛ ООО «Гидроспецстрой» (г.Чита), выписка из ЕГРЮЛ ООО «Гидроспецстрой» (г. Улан-Удэ).

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 Бурятского УФАС России

р е ш и л а:

1. Признать в действиях Министерства природных ресурсов Республики Бурятия нарушение части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции, выразившееся в установлении Министерством необоснованно сжатого срока на выполнение работ по разработке рабочей документации «Ликвидация экологических последствий деятельности Джидинского вольфрамо-молибденового комбината (мероприятия капитального характера) и неразмещение на официальном сайте отчетов по инженерным изысканиям, проведенным ООО «Гидроспецстрой» (г. Чита) в рамках исполнения контракта от 08.05.2014 № 1-р, тем самым конкретному хозяйствующему субъекту – ООО «Гидроспецстрой» (г. Улан-Удэ), являющемуся единственным участником Конкурса, с которым заключен государственный контракт от 28.12.2015 № 2-р на разработку рабочей документации, создается преимущественное условие участия в торгах, данные действия приводят к сокращению количества лиц, желающих принять участие в Конкурсе, и приводят или могут привести к ограничению конкуренции

2. Выдача предписания невозможна в связи с выполнением работ по разработке рабочей документации по государственному контракту от 28.12.2015 №2-р.

3. Передать материалы дела № 04-34/5-2016 уполномоченному должностному лицу для возбуждения дела об административном правонарушении по статье 14.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Председатель Комиссии <...>

Члены Комиссии: <...>

<...>

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в арбитражный суд.