РЕШЕНИЕ

по делу № 02-10/116-18 о нарушении антимонопольного законодательства

Резолютивная часть решения оглашена «08» августа 2019 года

В полном объеме решение изготовлено «16» августа 2019 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Томской области по рассмотрению дел по признакам нарушения антимонопольного законодательства в составе:

председателя Комиссии - Бут– заместителя руководителя управления - начальника отдела контроля монополистической деятельности, членов Комиссии: Фо Е.П. – главного специалиста-эксперта отдела контроля монополистической деятельности, Кас Владимировича – заместителя начальника отдела контроля монополистической деятельности, рассмотрев дело №02-10/116-18, возбужденное в отношении МКОУ «Тегульдетская СОШ» ИНН 7013001854 ОГРН 1027000570827 (636900, Томская область, Тегульдетский район, с. Тегульдет, ул. Советская, д. 3, стр.1) и ООО «Специальное проектное бюро» ИНН 7017227147 ОГРН 1087017029780 (634049, г. Томск, ул. Мичурина, д.2, кв.31) по признакам нарушения п.4 ст.16 Федерального закона от 26.07.20016 №135-ФЗ «О защите конкуренции», руководствуясь ст. 48.1 Федерального закона «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

14.08.2018 г. в Управление Федеральной антимонопольной службы по Томской области поступили материалы проверки из Контрольно-счетной палаты Томской области, в рамках проведения контрольного мероприятия «Проверка правомерности и эффективности

(результативности и экономности) использования бюджетных средств, направленных на капитальный ремонт в зданиях общеобразовательных организаций» на МКОУ «Тегульдетская СОШ», о нарушении МКОУ «Тегульдетская СОШ» ст. 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – ФЗ «О защите конкуренции»).

В результате рассмотрения обращения установлено следующее.

Между МКОУ «Тегульдетская СОШ» и Обществом с ограниченной ответственностью «Специальное проектное бюро» (далее – ООО «СПБ») были одновременно заключены 9 муниципальных контрактов:

1) контракт №15/17 от 21.04.2017

2) контракт №18-1/17 от 21.04.2017

3) контракт №19/17 от 21.04.2017

4) контракт №18/17 от 21.04.2017

5) контракт №17/17 от 21.04.2017

6) контракт №17-1/17 от 21.04.2017

7) контракт №16-1/17 от 21.04.2017

8) контракт №15-1/17 от 21.04.2017

9) контракт №16/17 от 21.04.2017

Указанные муниципальные контракты заключены с ООО «СПБ» как единственным поставщиком в соответствии с п.5 ч.1 ст.93 Федерального закона от 05.04.2013 г. №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон №44-ФЗ), как указано в содержании контрактов.

Предметом контрактов являлось выполнение работ по разработке проектной документации на капитальный ремонт МКОУ «Тегульдетская СОШ». Указанные контракты заключены с одним и тем же хозяйствующим субъектом как единственным поставщиком товара, работы или услуги на сумму, не превышающую четырехсот тысяч рублей каждый. Вместе с тем, суммарная цена контрактов значительно превышает ограничение, установленное п.5 ч.1 ст.93 Закона №44-ФЗ и составляет 2 305 546,95 рубля.

По результатам рассмотрения материалов проверки Контрольно-счетной палаты Томской области Томское УФАС России пришло к выводу, что заключенные контракты содержат признаки единой сделки, искусственно раздробленной и оформленной девятью контрактами для формального соблюдения ограничений, предусмотренных Законом №44-ФЗ.

Поскольку описанные действия МКОУ «Тегульдетская СОШ» и ООО «СПБ»

содержат признаки нарушения требований пункта 4 статьи 16 Закона №135-ФЗ, в отношении МКОУ «Тегульдетская СОШ» и ООО «СПБ» приказами от 07 ноября 2018 г. №168, от 29 ноября 2018 г. №178 возбуждено производство по делу о нарушении антимонопольного законодательства. Приказами от 07.12.2018 №181, 27.02.2019 №27 внесены изменения в состав комиссии Томского УФАС России по рассмотрению данного дела.

Определением от 08.11.2018 рассмотрение дела № 02-10/116-18 назначено на 10.12.2018 г., определением от 10.12.2018 (исх.№ЕФ/7431 от 12.12.2018) рассмотрение дела назначено на 05.02.2019 г.; определением от 05.02.2019 срок рассмотрения дела продлен до 08.08.2019 г., рассмотрение дела назначено на 27.02.2019 г.; определением от 27.02.2019 (исх.№ЕФ/867 от 01.03.2019) рассмотрение дела назначено на 10.04.2019, определением от 10.04.2019 г. рассмотрение дела назначено на 29.04.2019; определением от 29.04.2019 (исх.№ЕФ/2951 от 30.04.2019) рассмотрение дела назначено на 06.06.2019; определением от 06.06.2019 (исх№ЕФ/4434 от 11.06.2019) рассмотрение дела назначено на 05.07.2019 г., к участию в деле в качестве лица, располагающего сведениями, привлечено ООО «Посмо «Надежность», определением от 05.07.2019 (исх.№ЕФ/4947 от 08.07.2019) рассмотрение дела отложено для подготовки заключения об обстоятельствах дела, 18 июля 2019 г. определение об обстоятельствах дела №ЕФ/5153 оглашено в ходе заседания комиссии, направлено ответчикам, определением от 18.07.2019 №ЕФ/5185 рассмотрение дела отложено на 08.08.2019 г., ответчикам предложено представить пояснения в отношении обстоятельств, изложенных в заключении.

В ходе рассмотрения дела поступили следующие ходатайства:

- ООО «СПБ» 22.01.2019 г. заявлено ходатайство об ознакомлении с материалами дела, ходатайство удовлетворено, представитель

юридического лица ознакомлен с материалами дела 25.01.2019 г.;

- ООО «СПБ» 05.02.2019 г. заявлено ходатайство об отложении рассмотрения дела в связи с невозможностью присутствовать представителя по причине низкой температуры окружающей среды, аналогичное ходатайство заявлено МКОУ «Тегульдетская СОШ», ходатайства удовлетворены определением от 05.02.2019 г.;

- ООО «СПБ» 30.05.2019 г. заявлено ходатайство об отложении рассмотрения дела на 07.06.2019 г. в связи с занятостью представителя в судебных процессах, ходатайство отклонено (протокол заседания комиссии от 06.06.2019, определение от 06.06.2019 исх.№ЕФ/4434);

- МКОУ «Тегульдетская СОШ» 24.07.2019 г. заявлено ходатайство о рассмотрении дела 08.08.2019 г. в отсутствии представителя; ходатайство удовлетворено.

В материалы дела от ответчиков поступили пояснения:

- от МКОУ «Тегульдетская СОШ» письменные пояснения от 29.11.2018 г. (вх.№7719 от 30.11.2018), в которых указывалось, что в 2016 г. ОГКУ «Обстройзаказчик» на основании технического задания осуществило общий осмотр здания МКОУ «Тегульдетская СОШ», расположенного по адресу Томская обл.; с.Тегульдет, ул. Советская, д.3 стр.1. По результатам осмотра был сделан вывод о том, что строению требуется капитальный ремонт, и составлен акт от 26.02.2016 г. В связи с необходимостью проведения капитального ремонта, но при отсутствии финансовой возможности его проведения в полном объеме, была разработана программа по проведению поэтапного ремонта здания школы. С целью участия в государственной программе «Содействие созданию в Томской области новых мест в общеобразовательных организациях» для получения финансирования необходимо было в срок до 20 июля 2017 г. предоставить проектно-сметную документацию (далее также – ПСД), содержащую положительное заключение государственной экспертизы на капитальный ремонт здания школы. Проведение конкурентной процедуры выбора поставщика было невозможно ввиду отсутствия достаточного объема времени для проведения такой процедуры в соответствии со сроками, установленными Законом №44-ФЗ. В соответствии с п.5 ч.1 ст.93 Закона №44-ФЗ МКОУ «Тегульдетская СОШ» как муниципальный заказчик имеет право заключать контракты с единственным поставщиком. С период с февраля по апрель 2017 г. МКОУ «Тегульдетская СОШ» с учетом требований статьи 22 Закона

№44-ФЗ направило запросы потенциальным поставщикам для обоснования цены контракта. На основании поступивших коммерческих предложений муниципальные контракты были заключены с ООО «СПБ», предложившим наименьшую цену. ООО «СПБ» сотрудничает с образовательными учреждениями Тегульдетского района с 2015 г. Все ПСД, разработанные ООО «СПБ» получили положительное заключение государственной экспертизы.

В пояснениях от 23.01.2019 г. (вх.№420 от 25.01.2019) МКОУ «Тегульдетская СОШ» указало, что в период с 22 января 2016 г. по 20 апреля 2017 г. школой не проводились закупки, предметом которых является изготовление проектно-сметной документации капитального ремонта здания школы. МКОУ «Тегульдетская СОШ», являясь муниципальной образовательной организацией, имеет право заключать контракты с единственным поставщиком на основании п.5 ч.1 ст.93 Закона №44-ФЗ, при этом цена контракта не должна превышать четыреста тысяч рублей, а годовой объем таких закупок не должен превышать пятьдесят процентов совокупного годового объема закупок и не должен составлять более чем 20 миллионов рублей. Закон №44-ФЗ не содержит иных ограничений для проведения закупку у единственного поставщика. Каждый из контрактов был заключен на определенные виды работ, которые в соответствии с разделом 41-43 «общероссийского классификатора видов экономической деятельности», утвержденного Приказом Росстандарта от 31.01.2014 №14-ст, относятся к самостоятельному виду работ и могут быть выполнены отдельно от иных строительно-монтажных работ на объекте капитального строительства без какого-либо ущерба общему целевому назначению объекта капитального строительства.

- от ООО «СПБ» письменные пояснения (вх.№7726 от 30.11.2018), в которых указывалось, что в марте 2016 г. между ООО «СПБ» и МКОУ «Тегульдетская СОШ» заключен муниципальный контракт на оказание услуг по разработке сметной документации с затратами на проведение проверки достоверности определения сметной стоимости по объекту «Капитальный ремонт МКОУ «Тегульдетская СОШ» по адресу: с. Тегульдет, ул. Советская, 3, стр.1». Данный контракт выполнен в апреле 2016 г., прошел экспертизы, оплата произведена. В период с 20.02.2017 по 14.04.2017 в адрес ООО «СПБ» от МКОУ «Тегульдетская СОШ» поступило 9 запросов цены с просьбой рассмотреть возможность выполнения ПСД. В ответ ООО «СПБ» отправило 9 писем. 20 апреля 2017 г. от МКОУ «Тегульдетская СОШ» поступило уведомление, из которого следовало, что ООО «СПБ»

предложило наименьшую цену, в связи с чем предлагалось заключить муниципальные контракты. С учетом сложившейся ситуации, выразившейся в необходимости подготовки документации в кратчайшие сроки для участия в президентской программе, МКОУ «Тегульдетская СОШ» предложило заключить контракты с 21.04.2017 г. Девять контрактов были заключены 21.04.2017 г., акты приемки-сдачи работ по всем контрактам подписаны 18.12.2017 г. ПСД по данным контрактам прошла экспертизу в ОГАУ «Томскэкспертиза» и получила положительное заключение о проверки достоверности определения сметной стоимости №70-1-6-0141-17 от 20.07.2017. Оплата по контрактам произведена в декабре 2017 г. Заключив 9 контрактов, ООО «СПБ» и МКОУ «Тегульдетская СОШ» не нарушили требования ч.4 ст.16 Закона №44-ФЗ, поскольку направление запроса цены на выполнение работ нескольким независимым друг от друга проектным организациям является конкурентным способом определения поставщиков.

- в письменных пояснениях от 24.12.2018 г. ООО «СПБ» указало, что контракты на изготовление ПСД для капитального ремонта школы заключены по результатам запроса котировок, являющегося конкурентным способом закупки; ООО «СПБ» признано победителем запроса котировок, поскольку предложило наименьшую цену, что подтверждается протоколами выбора поставщика. Спорные проектные работы могут быть выполнены раздельно, так как не являются идентичными и носят самостоятельный характер. Каждый из 9 контрактов заключен на определенные виды работ, которые в соответствии с разделом 41-43 Общероссийского классификатора видов экономической деятельности» относится к самостоятельному виду работ и могут быть выполнены отдельно.

- в дополнительных письменных пояснениях от 27.02.2019 ООО «СПБ» указало, что заказчик вправе самостоятельно выбирать способ определения поставщика в соответствии с Законом №44-ФЗ. Заключение единого контракта по результатам проведения конкурентных процедур привело бы к увеличению срока выполнения работ. Несмотря на аналогичные предметы контрактов, единые сроки выполнения работ и дату заключения контрактов, основания для признания девяти контрактов единой сделкой отсутствуют. При заключении девяти контрактов заказчиком не были нарушены нормы Закона №44-ФЗ. Осуществление закупки именно у единственного поставщика продиктовано необходимостью оперативного определения подрядчика, который может в сжатые сроки выполнить проектные работы.

От ответчиков в материалы дела поступили письменные возражения на заключение об обстоятельствах дела, в которых ответчики выразили несогласие с выводами комиссии, изложенными в заключении. В частности ответчики указали:

- МКОУ «Тегульдетская СОШ» - у ответчика отсутствовала обязанность в проведении аукциона на разработку сметной документации и присутствовало право заключать договор на исполнение указанных работ с единственным поставщиком; заказчик не согласовывал с исполнителем по телефону исполнение работ в более ранний срок, чем срок, указанный в договорах, антиконкурентное соглашение между ответчиками не заключалось, требования пункта 4 статьи 16 Закона №135-ФЗ не нарушалось;

- ООО «СПБ» - девять спорных контрактов заключены на основании различных технических заданий, работы, предусмотренные ПСД, носят самостоятельный характер и могут быть произведены самостоятельно в отдельности друг от друга; в антимонопольном законодательстве отсутствуют требования о сроках внесения сведений в план закупок, заказчик самостоятельно регулирует сроки внесения сведений в план закупок, отсутствие претензий со стороны ООО «СПБ» по отношению к заказчику в связи неоплатой исполненных работ не может свидетельствовать о наличии сговора между ООО «СПБ» и заказчиком, поскольку ООО «СПБ» не был пропущен срок исковой давности по принудительному взысканию денежных средств, установленный ГК РФ, факт обязанности исполнения работ по изготовлению ПСД в рамках одной неделимой сделки антимонопольным органом не доказан.

В ходе заседаний комиссии 10.12.2018 г., 27.02.2019 г., 10.04.2019 г., 29.04.2019 г., 06.06.2019 г., 05.07.2019 г. представитель МКОУ «Тегульдетская СОШ» поддержал доводы письменных пояснений, а также, отвечая на вопросы комиссии, пояснил следующее: здание принадлежит МКОУ «Тегульдетская СОШ» на праве оперативного управления; рассматриваемые в деле муниципальные контракты касаются ПСД здания школы за исключением 3 этажа и спортивного зала, в план-график закупок на 2016, 2017 годы после осуществления осмотра здания школы и составления соответствующих документов после утверждения программы постановлением Администрации Томской области (от 22.03.2016 №79а) изменения с указанием закупки работ по разработке ПСД на капитальный ремонт школы не вносились, поскольку отсутствовало финансирование таких работ; сведения о нужде школы в осуществлении работ по изготовления

ПСД на капитальный ремонт 1 и 2 этажей были внесены в План-график закупок позднее в раздел о договорах с единственным поставщиком, что не позволяло потенциальному исполнителю работ видеть виды работ, в которых школа испытывала нужду; ПСД на капремонт с экспертизой до 20.07.2017 необходимо было подготовить в силу письма Администрации Томской области; в декабре 2017 г. из областного бюджета поступили средства на оплату ПСД и школа смогла оплатить произведенные подрядчиком работы; на момент заключения контрактов финансовых средств на оплату работ по разработке ПСД не было в бюджете школы, поэтому в контрактах установили срок исполнения работ в декабре, рассчитывая на поступление денег до конца года; фактический срок исполнения работ был согласован между директором школы и исполнителем работ по телефону; с ООО «СПБ» школа сотрудничала до заключения рассматриваемых 9 контрактов – ООО «СПБ» изготавливало ПСД на капитальный ремонт 3 этажа; школа планировала провести капитальный ремонт здания школы в два этапа – ремонт 3 этажа на 1 этапе, ремонт 1 и 2 этажей на 2 этапе; рассматриваемые контракты были заключены в рамках подготовки ко второму этапу капитального ремонта.

В ходе заседаний комиссии 10.12.2018 г., 27.02.2019 г., 10.04.2019 г., 29.04.2019 г., 06.06.2019 г., 05.07.2019 г. представитель ООО «СПБ» поддержал доводы письменных пояснений, а также, отвечая на вопросы комиссии, пояснил, что с февраля по 14 апреля 2017 года в адрес юридического лица поступило 10 запросов от МКОУ «Тегульдетская СОШ», юридическим лицом были направлены ответы с указанием стоимости работ. 20 апреля 2017 года ООО «СПБ» получило уведомление на заключение 9 контрактов; в контрактах срок указан – до 25 декабря, но работы были осуществлены 20 июля 2017 года, на экспертизу были сданы 31 мая 2017 г.; оплата произведена 18-21 декабря 2018 года; после получения юридическим лицом уведомления о заключении контрактов, в ходе телефонного разговора с директором школы были согласованы фактические сроки выполнения работ, о выполнении работ к 20.07.2017 г. просила директор школы; разделение закупки на 9 договоров преследовало цель уйти от «длинных» закупок, закупка у единственного поставщика более быстрая процедура, чем процедура электронных торгов; заказчик предложил заключить контракты с ООО «СПБ» как единственным поставщиком, ООО «СПБ» согласилось; цель заключения 9 контрактов заключалась в уходе от конкурентной процедуры.

В ходе заседания комиссии 05.07.2019 г. законный представитель ООО «ПосмоНадежность» Исангулов А., отвечая на вопросы комиссии, пояснил, что если бы у ООО «ПосмоНадежность» была возможность принять участие в публичных торгах с предметом торгов – изготовление ПСД для МКОУ «Тегульдетской СОШ», ООО «ПосмоНадежность» приняло бы участие в таких торгах, юридическое лицо готово было снизить цену.

Исследовав материалы дела, заслушав представителей сторон, Комиссия считает установленными следующие факты и приходит к следующим выводам.

В январе 2016 г. ООО «СПБ» осуществило визуальное обследование технического состояния всего здания МКОУ «Тегульдетской СОШ» (Томская обл.; с.Тегульдет, ул. Советская, 3, стр.1) и выдало заключение от 20.01.2016 г. №01/16, на основании которого впоследствии разработало по техническому заданию заказчика проектно-сметную документацию капитального ремонта 3 этажа здания.

Постановлением Администрации Томской области от 21 января 2016 г. №20а «О программе «Содействие созданию в Томской области (исходя из прогнозируемой потребности) новых мест в общеобразовательных организациях» на 2016 – 2025 годы» установлена потребность в финансовом обеспечении проведения капитального ремонта основного здания МКОУ «Тегульдетская СОШ» в 2016 г. При этом определена стоимость капитального ремонта в текущих ценах 2016 г. – 107 902 000,20 руб.; % износа – 100 (приложение №5 к программе «Содействие созданию в Томской области (исходя из прогнозируемой потребности) новых мест в общеобразовательных организациях» на 2016 – 2025 годы»).

Анализ указанного документа также показал, что из 13 образовательных учреждений, потребность в капитальном ремонте которых установлена на 2016 г., в части учреждений капитальному ремонту подлежали элементы зданий (крыша, фасад, спальный корпус, столовая, тогда как в случае с МКОУ «Тегульдетская СОШ» капитальному ремонту подлежало основное здание школы в целом.

Указанный документ опубликован на официальном сайте Администрации Томской области в сети Интернет https://tomsk.gov.ru/documents/front/view/id/30281 26 января 2016 года.

26 февраля 2016 года ОГКУ «Облстройзаказчик» осуществило осмотр всего здания МКОУ «Тегульдетская СОШ» (Томская обл.; с.Тегульдет, ул. Советская, 3, стр.1), установив необходимость проведения капитального ремонта и подготовки проектно-сметной документации (акт №1 от 26.02.2016 г.).

Постановлением Администрации Томской области от 22 марта 2016 г. №79а «Об утверждении государственной программы «Содействие созданию в Томской области новых мест в общеобразовательных организациях» признано утратившим силу Постановление Администрации Томской области от 21 января 2016 г. №20а. Вместе с тем, согласно таблице 1 Подпрограммы 3 «Сохранение действующих мест в общеобразовательных организациях путем проведения капитального ремонта объектов», входящей в состав Программы «Содействие созданию в Томской области новых мест в общеобразовательных организациях», установлена потребность в финансовом обеспечении проведения капитального ремонта основного здания МКОУ «Тегульдетская СОШ» в 2016 г. При этом определена стоимость капитального ремонта в текущих ценах 2016 г. – 107 902 000,20 руб.; % износа – 100.

Постановление Администрации Томской области от 22 марта 2016 г. №79а опубликовано на официальном сайте Администрации Томской области в сети Интернет https://tomsk.gov.ru/documents/front/view/id/18881 31 марта 2016 года.

Из вышеизложенного следует, что потребность МКОУ «Тегульдетская СОШ» в осуществлении капитального ремонта здания школы, а, следовательно, и потребность в изготовлении проектно-сметной документации для осуществления таких работ, была установлена в январе - феврале 2016 года.

С целью реализации государственной программы «Содействие созданию в Томской области новых мест в общеобразовательных организациях» МО «Тегульдетский район» получило субсидию в размере 2 772,2 тыс рублей по соглашению от 06.12.2017 г. №83 конкретно на разработку ПСД на капитальный ремонт муниципальных образовательных организаций единой суммой.

В соответствии со статьей 48 Градостроительного кодекса Российской Федерации", статьей 1 Положения о составе разделов проектной документации и требованиях к их содержанию, утвержденного Постановлением Правительства РФ от 16.02.2008 №87 проектная документация изготавливается на различные виды

объектов капитального строительства в отношении отдельных этапов строительства, реконструкции и капитального ремонта объектов капитального строительства.

Согласно Общероссийскому классификатору видов экономической деятельности, утвержденному Приказом Росстандарта от 31.01.2014 №14-ст предусмотрены разделы различных видов работ по строительству здания (разделу 41-43 классификатора), вместе с тем раздел 71 (деятельность в области архитектуры и инженерно-технического проектирования; технических испытаний, исследований и анализа) не предусматривает деление работ по изготовлению ПСД на различные виды работ. Таким образом, работы по изготовлению ПСД на капитальный ремонт здания являются в соответствии с Общероссийским классификатором видов экономической деятельности единым видом работы.

Из материалов дела следует, что капитальный ремонт цокольного, первого и второго этажей МКОУ «Тегульдетская СОШ» образуют отдельный этап капитального ремонта здания школы, что подтверждается проведением одной закупки №0165200003318000147 на осуществление капитального ремонта указанной части здания школы, пояснениями представителя МКОУ «Тегульдетская СОШ», данными в ходе рассмотрения настоящего дела, а также содержанием 9 муниципальных контрактов, заключенных между МКОУ «Тегульдетская СОШ» и ООО «СПБ».

21 апреля 2017 г. между МКОУ «Тегульдетская СОШ» и ООО «СПБ» заключены следующие муниципальные контракты на разработку проектной документации на капитальный ремонт МКОУ «Тегульдетская СОШ»:

1. №15-17 (раздел «сведения об инженерном оборудовании, о сетях инженерно-технического обеспечения, перечень инженерно-технических мероприятий, содержание технологических решений», подраздел 1 «система электроснабжения» цокольного, первого и второго этажей, подраздел 5 часть 1 «пожарная сигнализация и система оповещения при пожаре» цокольного, первого и второго этажей, раздел «проект организации строительства») с ценой контракта 362 114 рублей;

2. №15-1/17 (раздел «сведения об инженерном оборудовании, о сетях инженерно-технического обеспечения, перечень инженерно-технических мероприятий, содержание технологических решений», подраздел 2 «система водоснабжения, подраздел 3 «система

водоотведения», подраздел 4 «отопления, вентиляция и кондиционирование воздуху, тепловые сети») с ценой контракта 241 409 рублей;

3. №16/17 (раздел «конструктивные решения» подраздел «ремонт (замена) кровли, фасада, входов, крылец» с ценой контракта 265 550 рублей;

4. №16-1/17 (раздел «архитектурные и конструктивные решения» подраздел «ремонт (замена) окон, дверей, полов (отделочные работы)» с ценой контракта 293 714 рублей;

5. №17/17 (раздел «архитектурные и конструктивные решения» подраздел «ремонт, усиление, частичная замена перекрытий и покрытий») с ценой контракта 368 149 рублей;

6. №17-1/17 (раздел «конструктивные решения» подраздел «ремонт и усиление цоколя») с ценой контракта 98 575 рублей;

7. №18/17 (раздел «конструктивные решения» подраздел «Ремонт, усиление, частичная замена стен и перегородок») с ценой контракта 281 644 рубля;;

8. №18-1/17 (раздел «сметная документация») с ценой контракта 100 587 рублей;

9. №19/17 (раздел «сведения об инженерном оборудовании, о сетях инженерно-технического обеспечения, перечень инженерно-технических мероприятий, содержание технологических решений», подразделы «система охранного телевидения, «структурированные кабельные системы») с ценой контракта 293 802 рублей.

Указанные контракты имеют единое целевое назначение, заключены в один день на основании фактически единого технического задания заказчика на общую сумму 2 305 544 рубля, цена каждого из контрактов не превышает 400 000 рублей, срок исполнения каждого из контрактов – 25 декабря 2017 г., по девяти контрактам было получено одно положительное заключение о проверке достоверной стоимости определения сметной стоимости №70-1-6-0141-17 от 20.07.2017.

Указанные обстоятельства свидетельствуют об искусственном дроблении единой сделки на 9 муниципальных контрактов для формального соблюдения ограничений, предусмотренных Законом №44-ФЗ.

Препятствий для своевременного проведения конкурентных процедур не установлено.

В силу частей 7, 9 статьи 17 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" (далее Закон №44-ФЗ) МКОУ «Тегульдетская СОШ» как муниципальный заказчик, обязано разместить план планируемых закупок в единой информационной системе в сфере закупок. В соответствии с требованиями статьи 21 Закона №44-ФЗ на основании плана закупок заказчиком формируется план-график закупок на финансовый год, служащий, в свою очередь, основанием для проведения закупки.

Отсутствие указанных документов в ЕИС до осуществления закупки противоречит требованиям статьи 4 Закона №44-ФЗ и не способствует информационной открытости осуществления закупочной деятельности заказчика.

Из материалов дела следует, что в строку по п.5 ч.1 ст.93 Закона №44 Плана закупок, а также плана – графика закупок на сумму 2 707,7 рублей были внесены сведения о закупке проектной документации лишь 06.12.2017 г., то есть после заключения 9 контрактов с ООО «СПБ».

Таким образом, потенциальные исполнители работ по изготовлению ПСД на капитальный ремонт здания МКОУ «Тегульдетская СОШ» были заведомо лишены возможности получения информации о потребности заказчика в исполнении указанных работ.

Пунктом 1 ст. 525, п. 1 ст. 527 Гражданского кодекса установлено, что поставка товаров для государственных или муниципальных нужд осуществляется на основе государственного или муниципального контракта на поставку товаров для государственных или муниципальных нужд, а также заключаемых в соответствии с ним договоров поставки товаров для государственных или муниципальных нужд. Государственный или муниципальный контракт заключается на основе заказа на поставку товаров для государственных или муниципальных нужд, размещаемого в порядке, предусмотренном законодательством о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд.

Законом №44-ФЗ урегулированы отношения, направленные на обеспечение государственных и муниципальных нужд в целях

повышения эффективности, результативности осуществления закупок товаров, работ, услуг, обеспечения гласности и прозрачности осуществления таких закупок, предотвращения коррупции и других злоупотреблений в сфере таких закупок (ч. 1 ст. 1 Закона №44-ФЗ).

В силу ч. 2 ст. 24 Закона №44-ФЗ определение поставщиков (подрядчиков, исполнителей) может осуществляться, в том числе, путем проведения конкурса (открытый конкурс, конкурс с ограниченным участием, двухэтапный конкурс, закрытый конкурс, закрытый конкурс с ограниченным участием, закрытый двухэтапный конкурс), относящегося к конкурентным способам определения поставщиков.

В соответствии с ч. 2 ст. 8 Закона №44-ФЗ конкуренция при осуществлении закупок должна быть основана на соблюдении принципа добросовестной ценовой и неценовой конкуренции между участниками закупок в целях выявления лучших условий поставок товаров, выполнения работ, оказания услуг. Запрещается совершение заказчиками, специализированными организациями, их должностными лицами, комиссиями по осуществлению закупок, членами таких комиссий, участниками закупок любых действий, которые противоречат требованиям названного Закона, в том числе приводят к ограничению конкуренции, в частности к необоснованному ограничению числа участников закупок.

В соответствии с п. 2 ст. 3 Закона №44-ФЗ процедура определения поставщика (подрядчиков, исполнителей) начинается с момента размещения извещения об осуществлении закупки и завершается заключением контракта.

В случае нарушения положений, регламентирующих определение поставщика (подрядчика, исполнителя), такое определение может быть признано недействительным по иску заинтересованного лица (ст. 47 Закона №44-ФЗ).

В статье 93 Закона №44-ФЗ определен перечень случаев закупок заказчиком у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя), а также порядок заключения контрактов в таких случаях.

Так, в силу п.5 ч.1 ст.93 Закона №44-ФЗ допускается осуществление закупки товара, работы или услуги государственной или муниципальной образовательной организацией сумму, не превышающую четырехсот тысяч рублей у единственного поставщика. При этом годовой объем закупок, которые заказчик

вправе осуществить на основании настоящего пункта, не должен превышать пятьдесят процентов совокупного годового объема закупок заказчика и не должен составлять более чем двадцать миллионов рублей.

Заключение контракта способом закупки у единственного поставщика, по смыслу п. 5 ч. 1 ст. 93 Закона №44-ФЗ, может производиться в исключительных случаях, когда применение иных конкурентных процедур невозможно в силу возникших чрезвычайных обстоятельств и длительностью сроков проведения таких процедур.

В преамбуле спорных контрактов указано, что контракты заключены в соответствии с п. 5 ч. 1 ст. 93 Закона №44-ФЗ.

Комиссией установлено отсутствие доказательств возникновения обстоятельств, свидетельствующих о наличии чрезвычайной ситуации природного или техногенного характера либо о наличии непреодолимой силы, препятствовавших заключению контракта путем проведения аукциона. С момента установления муниципальной нужды в проведении капитального ремонта здания МКОУ «Тегульдетская СОШ» и изготовлении в связи с этим проектной документации в январе 2016 г. до дня заключения девяти муниципальных контрактов в апреле 2017 г. у заказчика имелось достаточно времени для проведения конкурентных процедур выбора исполнителя работ.

Следовательно, у МКОУ «Тегульдетская СОШ» и ООО «СПБ» отсутствовали основания, предусмотренные п.5 ч.1 ст.93 Закона «О контрактной системе», для закупки указанных услуг у единственного поставщика.

Таким образом, муниципальные контракты от 21 апреля 2017 г. заключены в нарушение порядка, установленного Законом №44-ФЗ, без проведения процедуры торгов, что свидетельствует о наличии антиконкурентного соглашения, которое создало преимущества ООО «СПБ» и лишило иных потенциальных участников доступа к соответствующему товарному рынку.

В результате необоснованного заключения образовательным учреждением контрактов с единственным поставщиком (исполнителем) на изготовление ПСД на капитальный ремонт здания школы, ООО «СПБ» получило доступ к выполнению работ по максимальной возможной цене, минуя участие в конкурентных процедурах, без подачи предложений о снижении цены контракта, в

связи с чем поставлено в преимущественное по сравнению с иными хозяйствующими субъектами, выполняющими аналогичный вид деятельности на соответствующем рынке услуг, положение.

Из материалов дела следует, что фактически работы по муниципальным контрактам от 21 апреля 2017 г. были исполнены ранее срока, предусмотренного контрактами, а именно 20.07.2017 г. по просьбе заказчика. При этом, следуя договоренности, стороны подписали документы о приемке работ лишь 18 декабря 2017 г. Претензионная работа, касающаяся своевременного подписания акта приемки работ непосредственно вскоре после завершения работ и оплаты работ в срок, предусмотренный частью 13.1 статьи 34 Закона №44-ФЗ, ООО «СПБ» не велась.

Заключив 21 апреля 2017 г. девять муниципальных контрактов с нарушением требований Закона №44-ФЗ и реализовав в последствии устное соглашение об исполнении работ ранее срока, указанного в контрактах (к 20 июля 2017 г. вместо декабря 2017 г.), с оплатой работ в декабре 2017 г., МКОУ «Тегульдетская СОШ» и ООО «СПБ», тем самым ограничили доступа на товарный рынок выполнения работ по разработке проектной документации на «Капитальный ремонт МКОУ «Тегульдетская СОШ» иных хозяйствующих субъектов кроме ООО «СПБ», потенциально имеющих намерения участия в публичных процедурах выбора исполнителя работ.

Томским УФАС России проведено исследование состояния конкуренции на рынке услуг по выполнению работ по разработке проектной документации на капитальный ремонт здания МКОУ «Тегульдетская СОШ» (редакция от 03.07.2019 г.) с временным интервалом периода исследования – с 21 апреля 2017 г. по 21 декабря 2017 г.

В ходе исследования установлено, что ООО «СПБ» является членом СРО «Томское проектное объединение», которая насчитывает 140 членов. В рассматриваемый период на указанном рынке существует конкурентная среда.

Согласно п.4 ст.16 Закона №135-ФЗ запрещаются соглашения между органами местного самоуправления 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 силу п.18 ст. 4 Закона №135-ФЗ под соглашением понимается договоренность как в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, так и в устной форме.

В соответствии со статьей 4 Закона №135-ФЗ, под конкуренцией подразумевается 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.

МКОУ «Тегульдетская СОШ» и ООО «СПБ», заключив 21 апреля 2017 г. девять муниципальных контрактов с нарушением требований Закона №44-ФЗ и реализовав в последствии устное соглашение о сроке исполнения работ и оплате работ, заключив устное антиконкурентное соглашение, закрепив его в виде муниципальных контрактов, тем самым заключили соглашение, запрещенное статьей 16 Закона №135-ФЗ, ограничили, устранили конкуренцию, создали преимущества для ООО «СПБ» и ограничили доступ на товарный рынок других хозяйствующих субъектов – конкурентов ООО «СПБ».

Заключение указанного соглашения препятствует развитию добросовестной конкуренции, поскольку может ограничивать возможности хозяйствующих субъектов, потенциально готовых принять участие в торгах с целью осуществления рассматриваемых работ.

Комиссия Томского УФАС России по рассмотрению дела № 02-10/116-18 о нарушении антимонопольного законодательства, учитывая совокупность имеющихся доказательств, приходит к выводу о необходимости квалифицировать действия МКОУ «Тегульдетская СОШ» и ООО «СПБ» по п.4 ст.16 Федерального закона «О защите конкуренции».

Доводы ответчиков комиссией не принимаются, так как противоречат доказательствам, имеющимся в деле, законодательству в сфере контрактной системы и антимонопольному законодательству, основаны на неверной трактовке законодательства.

Основания для прекращения дела, предусмотренные статьей 48 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите

конкуренции», основания для выдачи предписания с целью устранения нарушения отсутствуют.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Томского УФАС России по рассмотрению делу №02-10/116-18 о нарушении антимонопольного законодательства

РЕШИЛА

1. Признать МКОУ «Тегульдетская СОШ» ИНН 7013001854 ОГРН 1027000570827 (636900, Томская область, Тегульдетский район, с. Тегульдет, ул. Советская, д. 3, стр.1) и ООО «Специальное проектное бюро» ИНН 7017227147 ОГРН 1087017029780 (634049, г. Томск, ул. Мичурина, д.2, кв.31) нарушившими пункт 4 статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции».
2. Не выдавать МКОУ «Тегульдетская СОШ» и ООО «Специальное проектное бюро» предписания.
3. Материалы дела № 02-10/118-18 о нарушении антимонопольного законодательства передать должностному лицу для рассмотрения вопроса о возбуждении административного производства в соответствии с КоАП РФ.

Настоящее решение может быть обжаловано в Арбитражный суд Томской области в течение трех месяцев с момента вынесения решения.

Председатель Комиссии И.В. Бутенко

Члены комиссии Е.П. Фоминых

А. В. Касперович