

РЕШЕНИЕ

по делу № 05-03-16/12

г. Мурманск

Резолютивная часть решения оглашена «15» декабря 2016 года

В полном объеме решение изготовлено «16» декабря 2016 года

Комиссия Мурманского УФАС России по рассмотрению дела № 05-03-16/12 о нарушении антимонопольного законодательства (далее по тексту — Комиссия Мурманского УФАС) в составе:

Председатель Комиссии Мурманского УФАС: Попова Ирина Николаевна - заместитель руководителя Мурманского УФАС России,

Члены Комиссии Мурманского УФАС России:

Гисматуллин Радик Рафикович – главный специалист-эксперт отдела контроля товарных и финансовых рынков Мурманского УФАС России,

Редина Елена Николаевна - главный специалист-эксперт отдела контроля товарных и финансовых рынков Мурманского УФАС России,

при участии:

<...> – представителя филиала «35 Судоремонтный завод» АО «Центр судоремонта «Звездочка» (доверенность),

<...> – директора ООО «ДиаМАНТ» (приказ в вступлении в должность),

рассмотрев дело №05-03-16/12 по признакам нарушения Акционерным обществом «Центр судоремонта «Звездочка» (ИНН 2902060361; ОГРН 1082902002677; юридический адрес: 164509, г. Северодвинск, пр. Машиностроителей, д.12) в лице филиала «35 судоремонтный завод» (183017, г. Мурманск, ул. А.Лобова, д.100) и Обществом с ограниченной ответственностью «ДиаМАНТ» (ИНН 519130176, ОГРН 1025100843943, юридический адрес: 183001, г. Мурманск, территория Рыбный порт (Южные причалы) пункта 1 части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в заключении соглашения при проведении закупки (реестровый №31502381514), которое создало для ООО «ДиаМАНТ» преимущественные условия,

УСТАНОВИЛА:

В Мурманское УФАС России поступили материалы Управления ФСБ по Северному флоту, указывающие на возможное нарушение филиалом «35 Судоремонтный завод» АО «ЦС Звездочка» (далее «35 СРЗ») и ООО «ДиаМАНТ» антимонопольного законодательства.

Приказом руководителя Мурманского УФАС России от 04.08.2016 № 88 в отношении акционерного общества «Центр судоремонта «Звездочка» (ИНН 2902060361; ОГРН 1082902002677; юридический адрес: 164509, г. Северодвинск, пр. Машиностроителей, д.12) в лице филиала «35 судоремонтный завод» (183017, г.

Мурманск, ул. А.Лобова, д.100) и общества с ограниченной ответственностью «ДиаМАНТ» (ИНН 519130176, ОГРН 1025100843943, юридический адрес: 183001, г. Мурманск, территория Рыбный порт (Южные причалы) возбуждено дело №05-03-16/12 по признакам нарушения пункта 1 части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в заключении соглашения при проведении закупки (реестровый №31502381514), которое создало для ООО «ДиаМАНТ» преимущественные условия.

В ходе рассмотрения дела установлено следующее.

Между «35 СРЗ» (Исполнитель) и Министерством обороны РФ (Государственный заказчик) заключен Государственный контракт №Р/1/8/0413/ГК-14-ДОГОЗ от 05.08.2014 на выполнение работ по ремонту большого противолодочного корабля «Адмирал Чабаненко» (в последствии номер договора изменен на №1416187303161040105007007007/Р/1/8/0413/ГК-14-ДОГОЗ).

В рамках выполнения ремонтных работ БПК «Адмирал Чабаненко» исполнителю надлежало выполнить работы по ремонту размагничивающего устройства (системы ДУ).

Размагничивание корабля – это искусственное изменение магнитного поля корабля с целью понижения вероятности его подрыва на магнитных и магнитно-индукционных минах. Размагничивание корабля достигается с помощью стационарных размагничивающих устройств, основным элементом которых являются специальные обмотки, монтируемые непосредственно на корабле и предназначенные для компенсации его магнитного поля (Большая советская энциклопедия. — М.: Советская энциклопедия. 1969—1978). Таким образом, размагничивание корабля относится к противоминной защите корабля.

Для заключения договора на выполнение работ по ремонту размагничивающего устройства (системы ДУ) на БПК «Адмирал Чабаненко» «35 СРЗ» направило запросы следующим организациям:

- ЗАО «СПТБ Звездочка» от 09.10.2014 №874-1ф/3185;
- ООО «ДиаМАНТ» от 05.12.2014 №874-1ф/3919;
- ОАО «СПО «Арктика» от 05.12.2014 №874-1ф/3920;
- ОАО «Кольское предприятие «ЭРА» от 05.12.2014 №874-1ф/3922.

ЗАО «СПТБ Звездочка» ответило, что заявленные работы не являются номенклатурой предприятия. ОАО «СПО «Арктика» выразило готовность исполнить работы частично. АО «Кольское предприятие «ЭРА» сообщило, что не имеет возможности исполнить заявленные работы в связи с отсутствием лицензии в сфере вооружения и военной техники по коду ЕКПС 1075 «Средства инженерной разведки, преодоление и устройства минно-взрывных заграждений. Средства размагничивания кораблей».

ООО «ДиаМАНТ» письмом от 17.12.2014 №813 подтвердило готовность исполнить указанные работы по ориентировочной стоимости 9 056 400 рублей.

27 декабря 2014 года «35 СРЗ» направило ООО «ДиаМАНТ» письмо №874-1/ф4290 о

представлении договора на выполнение работ.

19 января 2015 года «35 СРЗ» направило Начальнику управления по обеспечению государственного оборонного заказа кораблей и морского вооружения Департамента по обеспечению ГОЗ Министерства обороны РФ письмо №874-1ф/98 от 19.01.2015 о согласовании внесения в Сводную ведомость исполнителей работ (контрагентов) по заводскому ремонту БПК «Адмирал Чабаненко» ООО «ДиаМАНТ» для выполнения работ по ремонту размагничивающего устройства (системы ДУ) как единственного соисполнителя, выразившего готовность выполнить работы в полном объеме. Указанный запрос оставлен без ответа.

20 января 2015 года «35 СРЗ» письмом №874-1/ф122 от 20.01.2015 поручило ООО «ДиаМАНТ» приступить к исполнению работ по ремонту размагничивающего устройства (системы ДУ) на БПК «Адмирал Чабаненко», направило сводную ведомость работ.

Письмом №24 от 21.01.2015 ООО «ДиаМАНТ» запросило у «35 СРЗ» схемы системы ДУ для определения объема работ и выполнения самих работ.

02 апреля 2015 года ООО «ДиаМАНТ» сообщило «35 СРЗ», что на основании письма «35 СРЗ» №874-1/ф122 от 20.01.2015 приступило к исполнению работ по ремонту размагничивающего устройства на БПК «Адмирал Чабаненко», а также указало на необходимость увеличения лимита финансирования.

06 апреля 2015 года ООО «ДиаМАНТ» выставило «35 СРЗ» счет №74 на предоплату 30% в сумме 4 933 028,65 руб. (в том числе НДС 752 495,90 руб.), который был оплачен «35 СРЗ» 14 мая 2015 года (платежное поручение №3237).

10 апреля 2015 года письмом №208 ООО «ДиаМАНТ» направило в адрес «35 СРЗ» для подписания Договор №ЛД-03/15 от 26.01.2015, ведомость исполнения работ к договору, протокол ориентировочной цены и Заключение 841 Военного представительства Министерства обороны РФ.

Согласно пункта 2.1 Договора №ЛД-03/15 от 26.01.2015 ООО «ДиаМАНТ» (Исполнитель) обязуется выполнить работы в соответствии с Ведомостью Исполнения (Приложение №1 к договору). Работы, предусмотренные Договором, выполняются в рамках Государственного контракта №Р/1/8/0413/ГК-14-ДОГОЗ от 05.08.2014 и запросом филиала «35 СРЗ» №874-1ф/1431 от 06.05.2014 (пункт 2.3 Договора). Ориентировочная цена договора определена в сумме 16 443 428 рублей.

Согласно Ведомости исполнения на выполнение работ по ремонту размагничивающего устройства (система ДУ) на БПК «Адмирал Чабаненко» по договору №ЛД-03/15 от 26.01.2015 ООО «ДиаМАНТ» обязуется исполнить следующие виды работ: освидетельствование, демонтаж и доставка в цех, дефектация, ремонт составных частей системы ДУ (кроме изделия «Кадмий-Р»); замена обмотки; монтаж составных частей системы ДУ (кроме изделия «Кадмий-Р»); испытания, швартовые испытания и ходовые испытания системы ДУ совместно с исполнителем работ по ремонту изделия «Кадмий-Р».

14 апреля 2015 года ООО «ДиаМАНТ» была проведена предремонтная дефектация, составлены соответствующие акты.

В соответствии с распоряжением «35 СРЗ» №288 о проведении закупки у единственного исполнителя 21 мая 2015 года было проведено заседание закупочной комиссии, в результате которого принято решение о заключении договора на выполнение работ по ремонту размагничивающего устройства (системы ДУ) с единственным поставщиком - ООО «ДиаМАНТ» на сумму 16 443 428,84 рублей (протокол №337 от 21.05.2015, реестровый номер закупки 31502381514).

09 июля 2015 года 840 Военное представительство Министерства обороны РФ письмом №840/3725 от 09.07.2015 отклонило от согласования договор с ООО «ДиаМАНТ», пояснив, что общество не может являться соисполнителем работ по Государственному контракту №Р/1/8/0413/ГК-14-ДОГОЗ от 05.08.2014, поскольку не внесено в перечень контрагентов по выполнению работ в рамках указанного Государственного контракта.

04 августа 2015 года «35 СРЗ» направило Начальнику управления по обеспечению государственного оборонного заказа кораблей и морского вооружения Департамента по обеспечению ГОЗ Министерства обороны письмо №874-1а/3546 с просьбой согласовать привлечение ООО «ДиаМАНТ» к работам по ремонту размагничивающего устройства (системы ДУ) и в последующем включить Общество в сводную ведомость.

21 августа 2015 года Департамент по обеспечению государственного оборонного заказа Министерства обороны РФ письмом №235/1/8/4403 от 25.08.2015 сообщило «35 СРЗ», что заключение договора с ООО «ДиаМАНТ» не согласовано в связи с отсутствием у Общества лицензии на выполнение работ по ремонту размагничивающего устройства (система ДУ).

10 февраля 2016 года «35 СРЗ» и ООО «ДиаМАНТ» подписали протокол разногласий к Договору №ЛД-03/15 от 26.01.2015, которым был откорректирован предмет ремонта по договору: «Изделие – Размагничивающее устройство (система ДУ)» было заменено на «Изделие – электрооборудование и кабельные трассы».

Ведомость исполнения работ, являющаяся приложением к Протоколу разногласий от 10.02.2016, включает в себя следующие виды работ: освидетельствование, демонтаж, дефектацию, ремонт по АД, монтаж, испытания, швартовые испытания, ходовые испытания электромашинных усилителей типа ЭМУ, электродвигателей, генераторов постоянного тока, кабельных трасс, соединительных коробок, щита контрольного.

28 июля 2016 года письмом №874/1-ф3435 «35 СРЗ», направленным в адрес ООО «ДиаМАНТ», приостановило работы по Договору №ЛД-03/15 от 26.01.2015 в связи с получением обращения ТУ СФ о несоответствии требованиям лицензирования работ.

«35 СРЗ» письмами от 02.06.2016 №874-32а/2537 и от 12.10.2016 №874-32а/ПО пояснило следующее.

Согласно Технического описания на размагничивающее устройство в состав системы входит:

- изделие «Кадмий-Р» - исполнитель ОАО «Завод «Кризо»;
- отдельные узлы и электрооборудование – исполнитель ООО «ДиаМАНТ»;
- кабельные трассы – исполнитель филиал «35 СРЗ».

По мнению «35 СРЗ», ООО «ДиаМАНТ» было привлечено к выполнению работ по ремонту отдельных узлов и электрооборудования в качестве единственного поставщика на основании подпункта «в» пункта 3.55 Положения о закупках товаров, работ, услуг ОАО «ЦС «Звездочка» в связи с тем, что поставщик указан Государственным заказчиком. ООО «ДиаМАНТ» определен Государственным заказчиком как соисполнитель работ (контрагент) по государственному контракту на выполнение работ по заводскому ремонту БПК «Адмирал Чабаненко» согласно Сводной ведомости соисполнителей работ.

Запросы в ООО «ДиаМАНТ», ОАО «Кольское предприятие ЭРА», ЗАО «СПТБ «Звездочка» и ОАО СПО «Арктика» были сделаны «35 СРЗ» опираясь на опыт проведения подобных работ (ремонт электрооборудования) и номенклатуру работ известных филиалу возможных исполнителей. При этом положительный ответ о возможности выполнения работ был получен только от ООО «ДиаМАНТ».

Договор №ЛД-03/15 от 26.01.2015 долгое время находился в стадии согласования его сторонами и был заключен только в конце марта 2016 года. «35 СРЗ» договор подписан 24 марта 2016 года, 840 Военным представительством РФ – 24 марта 2016 года, вступил в силу 24 марта 2016 года.

С целью детализации номенклатуры работ, обеспечения надлежащего качества и контроля за их исполнением представителями Государственного заказчика и представителями Головного исполнителя была проведена корректировка Сводной ведомости ремонтных работ без изменения объемов и состава работ. Аналогично была откорректирована и Ведомость исполнения к Договору №ЛД-03/15 от 26.01.2015 посредством подписания протокола разногласий.

Лицензия на право выполнения работ по ремонту вооружения и военной техники по коду ЕКПС 1075 «Средства инженерной разведки, преодоление и устройство магнитных заграждений. Средства размагничивание кораблей» у ООО «ДиаМАНТ» не запрашивалась, поскольку общество выполняло электро-механические работы по ремонту отдельных электрических узлов и систем. Лицензия на электро-механические работы у ООО «ДиаМАНТ» имеется.

Проанализировав материалы дела и пояснения сторон, Комиссия приходит к следующим выводам.

Федеральный закон от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее Закон о закупках) устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг и регулирует отношения, направленные на единство экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей заказчиков в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надёжности, эффективное использование денежных средств, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг для нужд

заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений (части 1,2 статьи 1).

В соответствии с частью 2 статьи 1 Закона о закупках «35 СРЗ» при осуществлении закупок должно руководствоваться требованиями указанного закона.

При закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами (статья 3 Закона о закупках):

- 1) информационная открытость закупки;
- 2) равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки;
- 3) целевое и экономически эффективное расходование денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика;
- 4) отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Частью 2 статьи 2 Закона о закупках определено, что положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

«35 СРЗ» осуществляет закупочную деятельность в соответствии с Положением о закупках товаров, работ, услуг АО «Центр судоремонта «Звездочка».

В период заключения договора с ООО «ДиаМАНТ» «35 СРЗ» должно было руководствоваться Положением о закупках товаров, работ, услуг ОАО «Центр судоремонта «Звездочка», принятым Решением Совета директоров ОАО «Центр судоремонта «Звездочка», Протокол № 93 от 31.01.2014г (далее Положение о закупках).

Положением о закупках предусмотрены такие способы закупки как конкурс, аукцион, запрос цен, запрос предложение, закупка у единственного поставщика, прямая закупка, малая закупка, закупка у участника несостоявшейся конкурентной процедуры и закупка путем участия в процедурах, организованных участниками закупки.

Разделом 1 Положения о закупках установлены следующие определения:

- закупочная процедура (закупка, процедура закупки) – процедура определения поставщика продукции с целью заключения договора на поставку продукции;
- закупка у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) – неконкурентный способ закупки, в результате которого заключение договора с поставщиком производится без проведения конкурентных процедур;
- конкурентная процедура закупки – процедура закупки, использующая состязательность независимых участников и предусматривающая сравнение между собой двух и более заявок участников. К конкурентным процедурам закупки относятся конкурс, аукцион, запрос цен, запрос предложений.

В соответствии с пунктом 3.5. Положения о закупке выбор способа закупки зависит от условий, определенных в настоящем разделе.

Подпунктом «в» пункта 3.5.5. Положения о закупках определено, что закупка у единственного поставщика может осуществляться в случае, если поставщик указан в договоре и приложениях к нему, в обеспечении которого производится закупка товаров, работ, услуг.

Комиссия не может согласиться с доводом «35 СРЗ» о правомерности привлечения ООО «ДиаМАНТ» к выполнению работ в качестве единственного поставщика на основании подпункта «в» пункта 3.5.5. Положения о закупках.

Согласно Сводной ведомости соисполнителей работ на выполнение работ по заводскому ремонту БПК «Адмирал Чабаненко», согласованной начальником управления (по обеспечению ГОЗ кораблей и морского вооружения) Департамента Министерства обороны по обеспечению ГОЗ 28 декабря 2015 года, ООО «ДиаМАНТ» в числе других двадцати четырех организаций указано возможным контрагентом по поставке оборудования и работ по электромеханической части.

Таким образом, «35 СРЗ» не подтвердило, что ООО «ДиаМАНТ» указано в Сводной ведомости как исполнитель работ по ремонту размагничивающего устройства (системы ДУ). Кроме того, указанная Сводная ведомость не является приложением к Государственному контракту №1416187303161040105007007007/P/1/8/0413/ГК-14-ДОГОЗ от 05.08.2014 на выполнение работ по ремонту большого противолодочного корабля «Адмирал Чабаненко», что исключает возможность применения в данном случае подпункта «в» пункта 3.5.5. Положения о закупках для заключения договора с единственным поставщиком.

Анализ представленных документов позволил прийти к выводу о том, что в рассматриваемом случае при заключении «35 СРЗ» договора на выполнение работ по ремонту размагничивающего устройства (системы ДУ) условия, установленные Положением о закупках, которые позволяли бы заключить договор с единственным поставщиком, отсутствовали.

Из вышеуказанного следует, что «35 СРЗ» в нарушение Положения о закупках и Закона о закупках не провело конкурентную процедуру и заключило с ООО «ДиаМАНТ» договор №ЛД-03/15 от 26.01.2015 как с единственным поставщиком.

В ходе рассмотрения дела установлено, что на выполнение работ по ремонту размагничивающего устройства (система ДУ) необходимо наличие лицензии по

классу ЕКПС 1075, которая у ООО «ДиаМАНТ» отсутствует.

Согласно «ЕК 001-2014. Единый кодификатор предметов снабжения для федеральных государственных нужд» (принят и введен в действие Приказом Росстандарта от 25.11.2014 N 7-ек) Класс 1075 «Средства инженерной разведки, преодоления и устройства минно-взрывных заграждений. Средства размагничивания кораблей» включает в себя, в том числе, средства измерения и контроля магнитного, электрического, низкочастотного электромагнитного, акустического полей кораблей; корабельную аппаратуру компенсации этих полей, запасные части к ним. Относится к группе 10 «Вооружение».

В соответствии с подпунктом 50 пункта 7 и подпунктом 35 пункта 9 Положения о Министерстве обороны Российской Федерации, утвержденного Указом Президента Российской Федерации от 16.08.2004 №1082, к компетенции министерства относится, в том числе, принятие образцов вооружения на вооружение (снабжение, в эксплуатацию), а также каталогизация предметов снабжения.

Таким образом, отнесение предметов снабжения к классам Единого кодификатора предметов снабжения находится в компетенции государственного заказчика, то есть Министерства обороны Российской Федерации.

Министерство обороны Российской Федерации письмом от 04.05.2015 №235/1/8/1993 пояснило, что размагничивающее устройство (система ДУ) является составной частью военной техники и в соответствии с ЕК001-2014 относится к классу ЕКПС 1075 «Средства инженерной разведки, преодоления устройства минно-взрывных заграждений. Средства размагничивания кораблей».

В силу положений пункта 8 части 1 статьи 12 Федерального закона от 04.05.2011 №99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности» работы по разработке, производству, испытанию, установке, монтажу, техническому обслуживанию, ремонту, утилизации и реализации вооружения и военной техники подлежат лицензированию.

В соответствии с пунктом 4 Постановления Правительства РФ от 13.06.2012 N 581 «О лицензировании разработки, производства, испытания, установки, монтажа, технического обслуживания, ремонта, утилизации и реализации вооружения и военной техники» лицензирование разработки, производства, испытания, установки, монтажа, технического обслуживания, ремонта, утилизации и реализации вооружения и военной техники осуществляет Министерство промышленности и торговли Российской Федерации

Министерство промышленности и торговли Российской Федерации письмом от 16.06.2016 №37051/06 пояснило, что поскольку государственный заказчик отнес размагничивающее устройство к вооружению и военной технике, в силу положений пункта 8 части 1 статьи 12 Закона о лицензировании для ремонта этого предмета снабжения необходима соответствующая лицензия в области вооружения и военной техники.

Таким образом, для проведения ремонта размагничивающего устройства (системы ДУ) большого противолодочного корабля проекта 11551 «Адмирал Чабаненко» либо ремонта запасных частей такого устройства необходимо

наличие лицензии на установку, монтаж, техническое обслуживание, ремонт вооружения и военной техники по классу ЕКПС 1075 «Средства инженерной разведки, преодоления устройства минно-взрывных заграждений. Средства размагничивания кораблей», выданной уполномоченным органом.

«35 СРЗ» в письме от 02.06.2016 №874-32а/2537 указало, что лицензия на право выполнения работ по ремонту вооружения и военной техники по коду ЕКПС 1075 у ООО «ДиаМАНТ» не запрашивалась, поскольку Общество выполняло электро-механические работы по ремонту отдельных электрических узлов и систем.

Вместе с тем, как указано выше, между «35 СРЗ» и ООО «ДиаМАНТ» заключен договор №ЛД-03/15 от 26.01.2015, предметом которого стало выполнение работ по ремонту размагничивающего устройства (система ДУ).

Выставление счета и осуществление работ по договору исполнителем - ООО «ДиаМАНТ», а также оплата счета Заказчиком - «35 СРЗ» свидетельствуют о том, что стороны приступили к исполнению договора согласно его предмету в апреле 2015 года.

После отказа Департамента по обеспечению государственного оборонного заказа Министерства обороны РФ от согласования указанного договора по причине отсутствия у контрагента необходимой лицензии «35 СРЗ» и ООО «ДиаМАНТ» подписали протокол разногласий от 10.02.2016 к договору №ЛД-03/15 от 26.01.2015, которым предмет ремонта по договору «Изделие – Размагничивающее устройство (система ДУ)» был заменен на «Изделие – электрооборудование и кабельные трассы», при этом объем и состав работ остались прежними.

ООО «ДиаМАНТ» письмом от 06.10.2016 №703 представило свою позицию по рассматриваемому делу. Общество полагает, что выполняемые работы по договору №ЛД-03/15 от 26.01.2015 являются работами по ремонту отдельных электрических узлов и систем на БПК «Адмирал Чабаненко» и не относятся к ремонту размагничивающего устройства (системы ДУ). По мнению ответчика, в соответствии с Единым классификатором предметов снабжения ЕК 001-2014 к классу 1075 относится размагничивающее устройство Кадмий-Р. Щит управления ДУ, преобразователь, электромашинные усилители являются изделиями общепромышленного назначения, а именно многоотраслевого применения, к которым не предъявляются какие-либо специальные требования.

Указанный довод не может быть принят Комиссией ввиду следующего.

Как указано на официальном сайте производителя ОАО «Завод «Кризо» (<http://krizo.org/ru>) «Кадмий-Р – это комплекс автоматического регулирования токов в обмотках размагничивающего устройства (РУ). Комплекс предназначен для автоматического регулирования токов в обмотках размагничивающего устройства (РУ) кораблей и подводных лодок». Таким образом, Кадмий-Р, наряду с отдельными узлами, электрооборудованием и кабельными трассами является частью системы (составным элементом) размагничивающего устройства (системы ДУ). Указанное также подтверждается ответом «35 СРЗ» от 02.06.2016 №874-32а/2537.

Техническое управление Северного флота в своем заключении от 21.06.2016 №61/СЗК/196ДСП по результатам исследования технического описания и

инструкции по эксплуатации размагничивающего устройства пришло к выводу, что ремонтируемая в соответствии с протоколом разногласий к договору №ЛД-03/15 от 26.01.2015 система является элементом размагничивающего устройства (системы ДУ). В заключении указано, что размагничивающее устройство состоит из следующих конструктивных элементов: обмотки РУ, двухмашинных преобразователей переменного-постоянного тока для питания обмоток РУ, электромашинных усилителей – возбuditелей (ЭМУ), щита управления для обеспечения питания обмоток РУ и управления преобразователями РУ, приборного комплекса «Кадмий-Р» для автоматического регулирования токов обмоток РУ, два контрольных щита РУ и ящики с шунтами к ним.

Таким образом, изложенное позволяет прийти к выводу, что для осуществления работ в соответствии с Договором №ЛД-03/15 от 26.01.2015 исполнитель должен обладать лицензией по коду ЕКПС 1075 «Средства инженерной разведки, преодоления устройства минно-взрывных заграждений. Средства размагничивания кораблей».

Учитывая, что первоначально «35 СРЗ» осуществило закупку работ по ремонту размагничивающего устройства (системы ДУ), а Министерство обороны отказало в согласовании заключения договора на выполнение таких работ с ООО «ДиаМАНТ» по причине отсутствия лицензии по коду ЕКПС 1075, Комиссия приходит к выводу, что предмет ремонта по договору №ЛД-03/15 от 26.01.2015 был изменен с целью освобождения ООО «ДиаМАНТ» от необходимости подтверждать наличие лицензии на выполнение работ по ремонту размагничивающего устройства (системы ДУ).

В соответствии частью 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» при проведении торгов, запроса котировок цен на товары, запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе, заключение соглашений между организаторами торгов и (или) заказчиками с участниками этих торгов, если такие соглашения имеют своей целью либо приводят или могут привести к ограничению конкуренции и (или) созданию преимущественных условий для каких-либо участников, если иное не предусмотрено законодательством Российской Федерации (пункт 1).

Согласно части 5 статьи 17 Закона о защите конкуренции положения части 1 настоящей статьи распространяются, в том числе, на все закупки товаров, работ, услуг, осуществляемые в соответствии с Федеральным законом от 18 июля 2011 года №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Таким образом, при проведении закупок в соответствии с Законом о закупках организаторам закупки и участникам закупки запрещено заключать соглашения, если такие соглашения имеют своей целью либо приводят или могут привести к ограничению конкуренции и (или) созданию преимущественных условий для каких-либо участников.

Под соглашением в силу пункта 18 статьи 4 Закона о защите конкуренции понимается договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме.

Таким образом, для квалификации поведения субъектов как противоправного (заключения антиконкурентного соглашения) согласно приведенной норме Закона необходимо установить факт достижения участниками договоренности, которая приводит или может привести к вышеперечисленным последствиям.

Достижение лицами устного антиконкурентного соглашения может быть также доказано через объективированный результат исследуемого поведения участников рынка (совокупность фактических обстоятельств, явно свидетельствующих о намерении лиц вступить в сговор с целью получения неконкурентных преимуществ в осуществляемой ими предпринимательской деятельности, при отсутствии доказательств состоявшегося информационного обмена).

При квалификации соглашений хозяйствующих субъектов в качестве противоречащих нормам антимонопольного законодательства следует принимать во внимание положения статей 9 и 10 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ).

Согласно части 1 статьи 9 ГК РФ граждане и юридические лица по своему усмотрению осуществляют принадлежащие им гражданские права. Не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление доминирующим положением на рынке (пункт 2 части 1 статьи 10 ГК РФ). В случаях, когда закон ставит защиту гражданских прав в зависимость от того, осуществлялись ли эти права разумно и добросовестно, разумность действий и добросовестность участников гражданских правоотношений предполагаются (часть 3 статьи 10 ГК РФ).

Анализ совокупности действий «35 СРЗ» и ООО «ДиаМАНТ» показал, что хозяйствующие субъекты при заключении договора №АД-03/15 от 26.01.2015 превысили допустимые пределы осуществления своих гражданских прав.

«35 СРЗ» в нарушение Закона о закупках допустило ООО «ДиаМАНТ» к выполнению работ без проведения конкурентной процедуры.

ООО «ДиаМАНТ», в свою очередь, в нарушение Закона о лицензировании приступило к выполнению работ по ремонту размагничивающего устройства (системы ДУ) не имея необходимой лицензии.

Заключенный в нарушение действующего законодательства договор №АД-03/15 от 26.01.2015 имел своей целью создание противоправных преимущественных условий доступа ООО «ДиаМАНТ» на товарный рынок услуг по ремонту размагничивающего устройства (системы ДУ), что является нарушением пункта 1 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Таким образом, в рамках рассмотрения заявления установлено, что «35 СРЗ» и ООО «ДиаМАНТ» реализовало схему, при которой ООО «ДиаМАНТ», не имея лицензии, без проведения конкурентной процедуры было привлечено к выполнению работ по ремонту размагничивающего устройства (системы ДУ), в связи с чем, получило преимущественные условия деятельности на товарном рынке.

Мурманским УФАС России был проведен обзор состояния конкурентной среды на рынке услуг по ремонту размагничивающих устройств на военных кораблях на

территории Российской Федерации, который показал, что на территории Российской Федерации лицензии по коду ЕКПС 1075 «Средства инженерной разведки, преодоления устройства минно-взрывных заграждений. Средства размагничивания кораблей» имеют 91 (девяносто один) хозяйствующий субъект, что свидетельствует о наличии конкуренции на рынке услуг по ремонту размагничивающих устройств на военных кораблях.

Кроме того, стоит учесть, что в тех случаях, когда требуется проведение конкурентной процедуры, подразумевающей состязательность хозяйствующих субъектов, ее не проведение, за исключением случаев, допускаемых законом, не может не влиять на конкуренцию, поскольку лишь при публичном объявлении торгов в установленном порядке могут быть выявлены потенциальные желающие получить доступ к соответствующему товарному рынку либо права ведения деятельности на нём.

В связи с вышеизложенным, Комиссия Мурманского УФАС России приходит к выводу, что «35 СРЗ» в ходе проведения закупки заключило с ООО «ДиаМАНТ» соглашение, которое привело к ограничению конкуренции на рынке услуг по ремонту размагничивающего устройства (системы ДУ), что является нарушением пункта 1 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

В соответствии со статьей 48.1 Закона о защите конкуренции в адрес участвующих в деле лиц было направлено заключение об обстоятельствах дела №05-03-16/12 о нарушении антимонопольного законодательства от 23.11.2016 №05-03-16/12-5620.

До окончания рассмотрения дела ООО «ДиаМАНТ» представило письменные возражения от 12.12.2016 №857, в которых отмечено, что в рамках Договора №ЛД-03/15 от 26.01.2015 Обществом было исполнено только освидетельствование, а не ремонт системы, что не требует наличие лицензии по коду ЕКПС 1075.

Указанный довод не свидетельствует об отсутствии между «35 СРЗ» и ООО «ДиаМАНТ» антиконкурентного соглашения, направленного на создание для ООО «ДиаМАНТ» преимущественных условий.

В силу пункта 2 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган выдает в случаях, указанных в Законе о защите конкуренции, хозяйствующим субъектам обязательные для исполнения предписания.

В целях прекращения нарушения антимонопольного законодательства и восстановления баланса публичных и частных интересов, Комиссия находит необходимым выдать предписание, предусмотренное подпунктами «а» и «к» пункта 2 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции: «35 СРЗ и» ООО «ДиаМАНТ» - о прекращении ограничивающих конкуренцию соглашений, «35 СРЗ» - о совершении действий, направленных на обеспечение конкуренции, ООО «ДиаМАНТ» - о перечислении в бюджет дохода, полученного вследствие нарушения антимонопольного законодательства.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-3 статьи 41, пунктом 1 части 1 и частью 2 статьи 48, статьей 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Мурманского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства

РЕШИЛА:

1. Признать в действиях Акционерного общества «Центр судоремонта «Звездочка» (ИНН 2902060361; ОГРН 1082902002677; юридический адрес: 164509, г. Северодвинск, пр. Машиностроителей, д.12) в лице филиала «35 судоремонтный завод» (183017, г. Мурманск, ул. А.Лобова, д.100) и Общества с ограниченной ответственностью «ДиаМАНТ» (ИНН 519130176, ОГРН 1025100843943, юридический адрес: 183001, г. Мурманск, территория Рыбный порт (Южные причалы) факт нарушения пункта 1 части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в заключении при проведении закупки (реестровый №31502381514) соглашения, которое создало для ООО «ДиаМАНТ» преимущественные условия.

2. Выдать АО «Центр судоремонта «Звездочка» в лице филиала «35 судоремонтный завод» и ООО «ДиаМАНТ» предписание о прекращении ограничивающих конкуренцию соглашений.

3. Выдать АО «Центр судоремонта «Звездочка» в лице филиала «35 судоремонтный завод» предписание о совершении действий, направленных на обеспечение конкуренции.

4. Выдать ООО «ДиаМАНТ» предписание о перечислении в федеральный бюджет дохода, полученного вследствие нарушения антимонопольного законодательства.

5. Передать материалы дела должностному лицу для решения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

Решение может быть обжаловано в течение трёх месяцев со дня его принятия.

Председатель Комиссии

И.Н. Попова

Члены комиссии

Р.Р. Гисматуллин

Е.Н. Редина

ПРЕДПИСАНИЕ № 05-03-16/12

16 декабря 2016 года

город Мурманск

Комиссия Мурманского УФАС России по рассмотрению дела № 05-03-16/12 о нарушении антимонопольного законодательства (далее по тексту — Комиссия Мурманского УФАС) в составе:

Председатель Комиссии Мурманского УФАС: Попова Ирина Николаевна - заместитель руководителя Мурманского УФАС России,

Члены Комиссии Мурманского УФАС России:

Гисматуллин Радик Рафикович – главный специалист-эксперт отдела контроля товарных и финансовых рынков Мурманского УФАС России,

Редина Елена Николаевна - главный специалист-эксперт отдела контроля товарных и финансовых рынков Мурманского УФАС России,

руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании своего решения от 16.12.2016 по делу №05-03-16/12 о нарушении Акционерным обществом «Центр судоремонта «Звездочка» (ИНН 2902060361; ОГРН 1082902002677; юридический адрес: 164509, г. Северодвинск, пр. Машиностроителей, д.12) в лице филиала «35 судоремонтный завод» (183017, г. Мурманск, ул. А.Лобова, д.100) и Обществом с ограниченной ответственностью «ДиаМАНТ» (ИНН 519130176, ОГРН 1025100843943, юридический адрес: 183001, г. Мурманск, территория Рыбный порт (Южные причалы) пункта 1 части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в заключении соглашения при проведении закупки (реестровый №31502381514), которое создало для ООО «ДиаМАНТ» преимущественные условия,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. АО «ЦС Звездочка» в лице филиала «35 судоремонтный завод» и ООО «ДиаМАНТ» в срок до 30 января 2017 года прекратить ограничивающее конкуренцию соглашение путем принятия мер по расторжению договора №ЛД-03/15 от 26.01.2015.

2. АО «ЦС Звездочка» в лице филиала «35 судоремонтный завод» в срок до 28 февраля 2017 года совершить действия, направленные на обеспечение конкуренции, путем проведения конкурентной процедуры отбора поставщика для заключения договора на ремонт размагничивающего устройства (системы ДУ) БПК «Адмирал Чабаненко».

3. ООО «ДиаМАНТ» в срок 28 февраля 2017 года перечислить в федеральный бюджет доход, полученный вследствие нарушения антимонопольного законодательства.

За доход, полученный ООО «ДиаМАНТ» вследствие нарушения антимонопольного законодательства, необходимо принимать сумму в размере 4 180 532,75 рублей, полученную предприятием в качестве предоплаты в размере 30% за выполнение работ по ремонту на БПК «Адмирал Чабаненко» согласно ведомости исполнения работ по Договору №ЛД-03/15 от 26.01.2015.

4. Известить Мурманское УФАС России об исполнении каждого пункта предписания не позднее 5 (пяти) дней со дня его исполнения.

Председатель Комиссии

И.Н. Попова

Члены комиссии

Р.Р. Гисматуллин

Е.Н. Редина

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

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа частью 2 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить решение антимонопольного органа.

Реквизиты для перечисления средств:

Получатель УФК по Мурманской области (Мурманское УФАС России, л/с 04491195250)

ИНН/КПП 5191501854/519001001. Расчетный счет 40101810000000010005 в ГРКЦ ГУ Банка России по Мурманской обл. г. Мурманск. БИК 044705001. Код ОКТМО 47701000. Код платежа 161 1 16 02010 01 6000 140 «Денежные взыскания (штрафы) за нарушение антимонопольного законодательства».