

РЕШЕНИЕ № 8

г. Горно-Алтайск

Резолютивная часть решения оглашена 15.05.2012г.

В полном объеме решение изготовлено 28.05.2012г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее по тексту – Комиссия УФАС по РА), рассмотрев 15.05.2012г. дело № 8 от 05.04.2012г., возбужденное по признакам нарушения Бюджетным учреждением Республики Алтай «Республиканское управление автомобильных дорог общего пользования «Горно-Алтайавтодор» (Республика Алтай, г. Горно-Алтайск, пр. Коммунистический, 182), ООО «Элитстрой-Кош-Агач» (Республика Алтай, Кош-Агачский район, с. Кош-Агач, ул. Новочуйская, 19) статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) в присутствии представителя БУ РА РУАД «Горно-Алтайавтодор», представителя ООО «Элитстрой-Кош-Агач»,

УСТАНОВИЛА:

В УФАС по РА 21.09.2011г. вх. № 2506 от МВД по РА поступило поручение о проверке заключенных БУ РА РУАД «Горно-Алтайавтодор» договоров по ликвидации последствий обстоятельств непреодолимой силы на предмет их соответствия требованиям статьи 16 Закона о защите конкуренции.

Приказом о проведении внеплановой выездной проверки УФАС по РА от 23.09.2011 № 164 от БУ РА РУАД «Горно-Алтайавтодор» были запрошены контракты, заключенные в проверяемый период (с 01.01.2011г. по 27.09.2011г.) без проведения процедуры торгов и запросов котировок, в целях устранения последствий ЧС, с приложением документов, подтверждающих возникновение чрезвычайной ситуации.

Согласно представленному БУ РА РУАД «Горно-Алтайавтодор» Реестру № 2 Контрактов (договоров), заключенных в целях устранения ЧС в 2011 году, заключено 23 государственных контракта на ликвидацию последствий обстоятельств непреодолимой силы.

В том числе, БУ РА РУАД «Горно-Алтайавтодор» в целях ликвидации последствий чрезвычайных ситуаций заключены государственные контракты №ЧС-16/11 от 19.07.2011г., № ЧС-17/11 от 19.07.2011г., № ЧС-18/11 от 19.07.2011г., № ЧС-19/11 от 19.07.2011г., № ЧС-20/11 от 19.07.2011г. с ООО «Элитстрой-Кош-Агач» в целях ликвидации последствий обстоятельств непреодолимой силы на мостовых переходах через р. Ручей на км 123+675 автомобильной дороги «Кош-Агач-Беляши», через р. Теректыбулак на км 124+055 автомобильной дороги «Кош-Агач-Беляши», через р. Чокотай на км 134+ 189 автомобильной дороги «Кош-Агач-Беляши», через р. Ручей на км 130+604 автомобильной дороги «Кош-Агач-Беляши», через р. Ыскак на км 123+845 автомобильной дороги «Кош-Агач-Беляши».

К данным государственным контрактам БУ РА РУАД «Горно-Алтайавтодор» были приложены:

- протокол № 1 заседания комиссии по чрезвычайным ситуациям МО «Кош-Агачский район» от 24.06.2011г.;
- акты на стихийное бедствие мостовых переходов на автомобильной дороге «Кош-Агач-Беляши» от 24.06.2011г.;
- акты осмотров мостовых переходов на автомобильной дороге «Кош-Агач-Беляши» от 24.06.2011г.;
- платежные поручения.

Иных документов (сведений об ущербе, фотоматериалы, справки Гидро-метеослужбы о погодных условиях на территории МО «Кош-Агачский район» (за июнь – июль 2011г.)), подтверждающих возникновение обстоятельств непреодолимой силы, БУ РА РУАД «Горно-Алтайавтодор» представлено не было. В связи с чем, Управление пришло к выводу об отсутствии в учреждении указанных документов на момент проведения внеплановой выездной проверки.

УФАС по РА провело анализ вышеуказанных государственных контрактов на предмет их соответствия требованиям антимонопольного законодательства и 05.04.2012г. возбудило дело № 8 по признакам нарушения БУ РА РУАД «Горно-Алтайавтодор», ООО «Элитстрой-Кош-Агач» статьи 16 Закона о защите конкуренции.

На определение о назначении дела № 8 о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению от 05.04.2012г. БУ РА РУАД «Горно-Алтайавтодор» представило письменные пояснения от 26.04.2012 № 01-01-23/553 в которых указало, что заключение государственных контрактов на ликвидацию последствий ЧС БУ РА РУАД «Горно-Алтайавтодор» в 2011г. по истечению 2-4 недель с момента фиксации ЧС, объясняется тем, что после поступления Акта обследования из муниципального образования в РУАД «Горно-Алтайавтодор» готовится пакет документов, необходимых для заключения контракта, а именно: сведения об ущербе, смета-заявка, дефектная ведомость, сметная документация и осуществляется подбор подрядной организации для устранения ЧС.

Так же БУ РА РУАД «Горно-Алтайавтодор» пояснило, что при установлении сроков выполнения работ по контрактам всесторонне изучается характер и объемы предстоящих работ, в том числе нормативная трудоемкость видов работ, финансовая и материальная обеспеченность подрядных организаций, удаленность объекта и погодные характеристики района, наличие дорожно-строительных материалов и реальные сроки их доставки на место проведения работ.

Проанализировав представленные письменные пояснения, Управление пришло к выводу, что данные пояснения не имеют отношения к существу выявленных признаков нарушения, поскольку признаки нарушения антимонопольного законодательства выразились в заключении вышеуказанных государственных контрактов без проведения процедуры торгов (отсутствие оснований для заключения данных контрактов по п. 6 ч. 2 ст. 55 Федеральным законом от 21.07.2005

№ 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд»), что может привести к ограничению, устранению или недопущению конкуренции на рынке по строительству, реконструкции, капитальному ремонту автомобильных дорог и искусственных сооружений. По существу выявленных признаков нарушения антимонопольного законодательства письменных пояснений БУ РА РУАД «Горно-Алтайавтодор» представлено не было.

ООО «Элитстрой-Кош-Агач» письменные пояснения по факту возбужденного дела не представило.

Комиссия по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства Алтайского республиканского УФАС России, изучив материалы дела, заслушав представителей ответчиков, пришла к выводу:

ГУ РА РУАД «Горно-Алтайавтодор» в октябре 2011г. реорганизовано путем преобразования в Бюджетное учреждение Республики Алтай РУАД «Горно-Алтайавтодор».

Согласно Уставу БУ РА РУАД «Горно-Алтайавтодор», утвержденному и.о. министра регионального развития Республики Алтай <...>, учредителем и собственником имущества Учреждения является Республика Алтай. Функции и полномочия учредителя от имени Республики Алтай осуществляет Министерство регионального развития Республики Алтай.

Согласно подпункту 57 пункта 3.1 Положения о Министерстве регионального развития Республики Алтай, утвержденного постановлением Правительства Республики Алтай от 18.05.2006 № 99, Министерство в соответствии с возложенными на него задачами осуществляет полномочия по дорожной деятельности в отношении автомобильных дорог регионального или межмуниципального значения Республики Алтай. А также наделено правом заключать договоры с юридическими и физическими лицами на выполнение работ в интересах промышленности строительных материалов, строительства, архитектуры, градостроительства, сейсмобезопасности, транспорта и связи, жилищно-коммунального и газового хозяйства республики.

Как следует из Устава БУ РА РУАД «Горно-Алтайавтодор» предметом деятельности учреждения является обеспечение функционирования автомобильных дорог общего пользования регионального значения Республики Алтай и искусственных сооружений на них. В связи с чем Учреждение осуществляет функции заказчика по строительству, реконструкции, капитальному ремонту и содержанию автомобильных дорог общего пользования регионального значения Республики Алтай и искусственных сооружений на них.

Таким образом, Министерство регионального развития Республики Алтай передало БУ РА РУАД «Горно-Алтайавтодор» государственные полномочия по дорожной деятельности в отношении автомобильных дорог регионального или межмуниципального значения Республики Алтай и наделило учреждение функциями государственного заказчика. Автомобильные дороги и искусственные сооружения на них находятся в оперативном управлении у БУ РА РУАД «Горно-Алтайавтодор».

Государственные контракты №ЧС-16/11 от 19.07.2011г., № ЧС-17/11 от 19.07.2011г., № ЧС-18/11 от 19.07.2011г., № ЧС-19/11 от 19.07.2011г., № ЧС-20/11 от 19.07.2011г. с ООО «Элитстрой-Кош-Агач» были заключены БУ РА РУАД «Горно-Алтайавтодор» на основании Протокола заседания комиссии по чрезвычайным ситуациям МО «Кош-Агачский район» № 1 от 24 июня 2011г. Согласно данному протоколу генеральный директор ООО «Элитстрой-Кош-Агач» <...> доложил, что в результате длительной эксплуатации, в результате обильных дождей, таянием снега с горных вершин, сходом селевых потоков и выходом рек из берегов дальнейшее передвижение по мостовым переходам на автомобильной дороге «Кош-Агач-Беляши» небезопасно для жизни проезжающих.

Однако, на основании имеющихся документов (государственные контракты №ЧС-16/11 от 19.07.2011г., № ЧС-17/11 от 19.07.2011г., № ЧС-18/11 от 19.07.2011г., № ЧС-19/11 от 19.07.2011г., № ЧС-20/11 от 19.07.2011г.; протокол № 1 заседания комиссии по чрезвычайным ситуациям МО «Кош-Агачский район» от 24.06.2011г.; акты на стихийное бедствие мостовых переходов на автомобильной дороге «Кош-Агач-Беляши» от 24.06.2011г.; акты осмотров мостовых переходов на автомобильной дороге «Кош-Агач-Беляши» от 24.06.2011г.) Комиссия УФАС по РА приходит к выводу, что сложившиеся ситуации не относятся к чрезвычайным, вызванным непреодолимой силой, и заключение вышеназванных государственных контрактов должно было быть произведено с проведением торгов по следующим основаниям:

1. Согласно пункту 3 статьи 401 Гражданского кодекса РФ, непреодолимая сила характеризуется признаками чрезвычайности и непредотвратимости наступивших обстоятельств.

Согласно информации, озвученной генеральным директором ООО «Элитстрой-Кош-Агач» на заседании комиссии по чрезвычайным ситуациям МО «Кош-Агачский район» в результате, в том числе, длительной эксплуатации мостовых переходов, расположенных в границах МО «Кош-Агачский район», дальнейшее передвижение по ним, стало небезопасно для жизни проезжающих (протокол № 1 заседания комиссии по чрезвычайным ситуациям МО «Кош-Агачский район» от 24.06.2011г.).

Таким образом, разрушение мостовых переходов через р. Ручей на км 123+675 автомобильной дороги «Кош-Агач-Беляши», через р. Теректыбулак на км 124+055 автомобильной дороги «Кош-Агач-Беляши», через р. Чокотай на км 134+ 189 автомобильной дороги «Кош-Агач-Беляши», через р. Ручей на км 130+604 автомобильной дороги «Кош-Агач-Беляши», через р. Ыскак на км 123+845 автомобильной дороги «Кош-Агач-Беляши», в результате, в том числе, их длительной эксплуатации, не будет являться обстоятельствами непреодолимой силы, так как данные события можно прогнозировать и предотвратить.

2. При проведении УФАС по РА внеплановой выездной проверки БУ РА РУАД «Горно-Алтайавтодор» получено письмо от Главного Управления Министерства РФ по делам гражданской обороны, чрезвычайным ситуациям и ликвидации последствий стихийных бедствий по Республике Алтай (МЧС по РА) вх. № 2606 от 30.09.2011г. в котором указано, что в ходе прохождения паводкового периода 2011 года чрезвычайных ситуаций на территории Республики Алтай зарегистрировано не было. Но было зарегистрировано ряд происшествий, связанных с нарушением транспортного сообщения, обусловленные повреждением автомобильных мостов. Данные происшествия привели к нарушению жизнедеятельности населения и затруднению прибытия в населенные пункты сил и средств служб оперативного

реагирования.

Письмом Главного Управления МЧС по РА вх. № 2622 от 03.10.2011г. представлены сведения о случаях размыва дорожного полотна на автомобильных дорогах Республики Алтай в 2011 году:

- 11.06.2011 года в результате подъема уровня на реке Курай произошел частичный размыв дамбы в районе н.п. Курай и подъездные насыпи моста.
- 22.06.2011 года в связи с недостаточной пропускной способностью водосточных труб, был подмыт подход к мосту через реку Катунь в районе н.п. Усть-Сема Чемальского района.

Как видно из данного письма, случаи разрушения в 2011 году мостовых переходов, расположенных в границах МО «Кош-Агачский район», в результате обстоятельств непреодолимой силы в Главном Управлении МЧС России по РА зарегистрированы не были.

3. В Актах на стихийное бедствие мостовых переходов от 24.06.2011г. указано, что движение по данным мостовым переходам небезопасно как в зимнее так и в летнее время. В связи с чем Комиссия пришла к выводу, что данные мостовые переходы находятся в негодном для эксплуатации состоянии на протяжении длительного времени, однако БУ РА РУАД «Горно-Алтайавтодор» не предприняло каких-либо действий (проведения конкурса на право заключения договора подряда по ремонту данных мостов) по ремонту данных сооружений.

Пунктом 6 части 2 статьи 55 Закона о размещении заказов предусмотрено, что размещение заказа у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) осуществляется заказчиком в случае, если возникла потребность в определенных товарах, работах, услугах **вследствие непреодолимой силы**, необходимости срочного медицинского вмешательства, **в связи с чем применение иных способов размещения заказа, требующих затрат времени, нецелесообразно**. Заказчик вправе заключить в соответствии с настоящим пунктом контракт на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг в количестве, **объеме, необходимых для ликвидации** последствий непреодолимой силы или оказания срочной медицинской помощи.

В виду того, что из представленных БУ РА РУАД «Горно-Алтайавтодор» в адрес Управления документов невозможно определить имели ли место быть обстоятельства непреодолимой силы при разрушении мостовых сооружений Комиссия УФАС по РА пришла к выводу, что заключение БУ РА РУАД «Горно-Алтайавтодор» и ООО «Элитстрой-Кош-Агач» государственных контрактов №№ ЧС-16/11 - ЧС-20/11 от 19.07.2011г. на основании пункта 6 части 2 статьи 55 Закона о размещении заказов (без проведения процедуры торгов) является незаконным.

В соответствии с частью 2 статьи 10 Закона о размещении заказов во всех случаях размещение заказа осуществляется путем проведения торгов, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Федеральным законом. БУ РА РУАД «Горно-Алтайавтодор», заключив государственные контракты №№ ЧС-16/11 - ЧС-20/11 от 19.07.2011г. с нарушением требования пункта 6 части 2 статьи 55 Закона о размещении заказов, намеренно уходит от проведения процедуры торгов.

Частью 1 статьи 1 Закона о размещении заказов предусмотрено, что настоящий Федеральный закон регулирует отношения, связанные с размещением заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных, муниципальных нужд, нужд бюджетных учреждений, в том числе устанавливает единый порядок размещения заказов, в целях обеспечения единства экономического пространства на территории Российской Федерации при размещении заказов, эффективного использования средств бюджетов и внебюджетных источников финансирования, **расширения возможностей для участия физических и юридических лиц в размещении заказов и стимулирования такого участия, развития добросовестной конкуренции**, совершенствования деятельности органов государственной власти и органов местного самоуправления в сфере размещения заказов, обеспечения гласности и прозрачности размещения заказов, предотвращения коррупции и других злоупотреблений в сфере размещения заказов.

Таким образом, нарушение процедуры размещения государственного заказа, предусмотренной Законом о размещении заказов (не проведение открытых аукционов в электронной форме), может привести к ограничению конкуренции на рынке услуг по строительству, реконструкции, капитальному ремонту автомобильных дорог и искусственных сооружений на них.

Установленная законодателем норма (пункт 6 части 2 статьи 55 Закона о размещении заказов) применяется в особых случаях для выполнения работ вследствие непреодолимой силы при которых временные затраты являются нецелесообразными. Автомобильные дороги и искусственные сооружения на них находятся в оперативном управлении у БУ РА РУАД «Горно-Алтайавтодор». За состоянием автомобильных дорог и искусственных сооружений на них следит специалист БУ РА РУАД «Горно-Алтайавтодор» - куратор, который в случае возникновения непредвиденной ситуации обязан доложить о ней должностным лицам учреждения. Следовательно, если данные мостовые переходы были разрушены в результате длительной эксплуатации, то БУ РА РУАД «Горно-Алтайавтодор» заблаговременно знало (должно было знать) о необходимости ремонтных работ на данных сооружениях, но при этом не предприняло каких-либо действий по исправлению ситуации, в том числе не разместило государственный заказ на выполнение ремонтных работ.

ООО «Элитстрой-Кош-Агач» является подрядной организацией, осуществляющей содержание и текущий ремонт данной автомобильной дороги и искусственных сооружений на них. Данный вывод сделан Комиссией УФАС по РА при анализе протокола № 1 заседания комиссии по чрезвычайным ситуациям МО «Кош-Агачский район» от 24.06.2011г., согласно которому генеральный директор ООО «Элитстрой-Кош-Агач» участвовал в обследовании мостовых переходов. Следовательно, данная организация заблаговременно до заседания Комиссии по чрезвычайным ситуациям МО «Кош-Агачский район» располагала сведениями о том, что мостовые сооружения на данной дороге в виду их длительной эксплуатации находятся в аварийном состоянии и могут прийти в полную негодность для эксплуатации. Однако не предприняло мер по уведомлению лица, в чем ведение находятся данные автомобильные дороги и искусственные сооружения на них (в данном случае БУ РА РУАД «Горно-Алтайавтодор»).

Следовательно, хозяйствующий субъект знаком с процедурой размещения

заказов, предусмотренной Федеральным законом от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд».

В связи с чем, Комиссия УФАС по РА приходит к выводу, что ООО «Элитстрой-Кош-Агач» заключая государственные контракты №№ ЧС-16/11 - ЧС-20/11 от 19.07.2011г. сознательно шло на нарушение закона.

В соответствии со статьей 16 Закона о защите конкуренции **запрещаются соглашения между** федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, **иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями**, а также государственными внебюджетными фондами, Центральным банком Российской Федерации или между **ними и хозяйствующими субъектами** либо осуществление этими органами и организациями согласованных действий, **если такие соглашения** или такое осуществление согласованных действий приводят или **могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.**

Согласно пункту 17 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» сокращение числа хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, на товарном рынке, есть признак ограничения конкуренции.

Заключение БУ РА РУАД «Горно-Алтайавтодор» и ООО «Элитстрой-Кош-Агач» соглашений – 5 государственных контрактов №№ ЧС-16/11 - ЧС-20/11 от 19.07.2011г. могло привести к ограничению конкуренции на рынке по предоставлению услуг по строительству, реконструкции, капитальному ремонту автомобильных дорог и искусственных сооружений на них, так как исключает публичные процедуры (торги), которые должны быть проведены в соответствии с требованиями Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд».

Таким образом, действия Бюджетного учреждения Республики Алтай «Республиканское управление автомобильных дорог общего пользования Республики Алтай «Горно-Алтайавтодор» и ООО «Элитстрой-Кош-Агач» являются нарушением статьи 16 Закона о защите конкуренции в связи с заключением 5 государственных контрактов №№ ЧС-16/11 - ЧС-20/11 от 19.07.2011г., т.к. данные соглашения могут привести к ограничению конкуренции на рынке услуг по строительству, реконструкции, капитальному ремонту автомобильных дорог и искусственных сооружений на них.

Учитывая изложенные обстоятельства и руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать Бюджетное учреждение Республики Алтай РУАД «Горно-Алтайавтодор» и ООО «Элитстрой-Кош-Агач» нарушившими статью 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в связи с заключением

государственных контрактов: №ЧС-16/11 от 19.07.2011г., № ЧС-17/11 от 19.07.2011г., № ЧС-18/11 от 19.07.2011г., № ЧС-19/11 от 19.07.2011г., № ЧС-20/11 от 19.07.2011г., без проведения процедуры торгов, что может привести к ограничению конкуренции на рынке по строительству, реконструкции, капитальному ремонту автомобильных дорог и искусственных сооружений,

2. Выдать Бюджетному учреждению Республики Алтай РУАД «Горно-Алтайавтодор» и ООО «Элитстрой-Кош-Агач» предписание о совершении действий, направленных на обеспечение конкуренции, а именно, в последующем, при отсутствии документов, подтверждающих возникновение чрезвычайной ситуации, не заключать соглашений по пункту 6 части 2 статьи 55 Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд».

3. Передать материалы дела специалисту УФАС по РА для возбуждения административного производства в отношении лиц, виновных в нарушении антимонопольного законодательства.

ПРЕДПИСАНИЕ №8

28 мая 2012 года

г. Горно-Алтайск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай (далее по тексту – Комиссия) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства, руководствуясь частью 1 статьи 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 28.05.2012г. по делу № 8 от 05.04.2012г. о нарушении БУ РА РУАД «Горно-Алтайавтодор» и ООО «Элитстрой-Кош-Агач» статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

Бюджетному учреждению Республики Алтай РУАД «Горно-Алтайавтодор», ООО «Элитстрой-Кош-Агач» прекратить нарушения антимонопольного законодательства (ст. 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»), путем совершения действий, направленных на обеспечение конкуренции, а именно в последующем, при отсутствии документов, подтверждающих возникновение чрезвычайной ситуации, не заключать соглашений по пункту 6 части 2 статьи 55 Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд».

О принятии к исполнению настоящего Предписания БУ РА РУАД «Горно-Алтайавтодор», ООО «Элитстрой-Кош-Агач» необходимо сообщить в антимонопольный орган в течении пяти дней со дня его получения.