

РЕШЕНИЕ

г. Челябинск, пр. Ленина, 59

Резолютивная часть решения оглашена «07» октября 2014 г.

В полном объеме решение изготовлено «23» октября 2014 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее - Челябинское УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии:	Сапрыкина Н.В.	- заместитель руководителя Челябинского УФАС России;
Члены Комиссии:	Соболевская Т.М.	- начальник отдела контроля торгов и органов власти Челябинского УФАС России;
	Заводская М.А.	- главный специалист-эксперт отдела контроля торгов и органов власти Челябинского УФАС России,

рассмотрев дело № 18-07/14 по признакам нарушения Отделением Пенсионного фонда Российской Федерации по Челябинской области (ул. Цвиллинга, 8а, г. Челябинск, 454091; далее – ОПФР по Челябинской области) и ООО «Промтехсистема» (ул. Елькина, 32, г. Челябинск, 454091) статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В Челябинское УФАС России поступило заявление Прокуратуры Челябинской области на действия ОПФР по Челябинской области и участников размещения заказов при проведении открытых аукционов в электронной форме на выполнение работ по строительству здания Управления Пенсионного фонда Российской Федерации в Красноармейском районе Челябинской области (изв. № 0269100000211000012 (далее – Аукцион № 1); на выполнение работ по строительству здания Управления Пенсионного фонда Российской Федерации в Красноармейском районе Челябинской области, не предусмотренных проектно-сметной документацией и условиями государственного контракта от 17.05.2011 г. № 115 (изв. № 0269100000211000077 (далее – Аукцион № 2); на выполнение работ по строительству здания Управления Пенсионного фонда Российской Федерации в Красноармейском районе Челябинской области (завершение) (изв. № 0269100000211000092).

По результатам рассмотрения указанного заявления антимонопольным органом в

действиях ОПФР по Челябинской области и ООО «Промтехсистема» установлены признаки нарушения статьи 16 Закона о защите конкуренции, выразившиеся в заключении устного соглашения, направленного на создание обществу преимущественных условий осуществления предпринимательской деятельности путем установления возможности выполнения им дополнительных работ при строительстве здания Управления Пенсионного фонда Российской Федерации в Красноармейском районе Челябинской области до проведения торгов на выполнение указанных дополнительных работ.

ОПФР по Челябинской области представлены следующие пояснения (от 05.03.2014 исх. № 37/2011, от 04.06.2014 исх. № 21/5585, от 31.07.2014 исх. № 37/7654, от 29.08.2014 исх. № 28/8761, от 30.09.2014 исх. № 28/9855).

В выводах по результатам испытаний и корректировке проекта Акта № 3 от 15.07.2011 ООО «Промтехсистема» было рекомендовано принять к исполнению скорректированную проектную документацию по свайным фундаментам для составления сметной документации на дополнительные работы, вызванные корректировкой проекта свайного фундамента. Сметную документацию необходимо было составить для представления в Пенсионный фонд Российской Федерации заявки по увеличению лимитов финансирования по строительству здания.

Работы, вызванные корректировкой проектной документации по свайным фундаментам и работы по разборке скрытых железобетонных фундаментов, были включены в предмет Аукциона № 2 после увеличения лимитов на строительство здания Управления Пенсионного фонда Российской Федерации в Красноармейском районе Челябинской области. ООО «Промтехсистема» самостоятельно приняло решение о выполнении указанных работ за свой счет до увеличения лимитов на строительство. ООО «Промтехсистема» является самостоятельным хозяйствующим субъектом и свои действия с ОПФР по Челябинской области не согласовывало. Указания выполнять дополнительные работы по устройству свайного фундамента ООО «Промтехсистема» в Акте № 3 от 15.07.2011 не было. Дополнительные работы по письмам от 23.05.2011 № 28/4268, от 16.06.2011 № 28/1178 не выполнялись и не входят в предмет Аукциона № 2.

Письма от 23.05.2011 № 28/4268, от 16.06.2011 № 28/1178, от 06.09.2011 № 28/7588, от 02.11.2011 № 28/9343 и Акт № 3 от 15.07.2011 не подтверждают фактическое выполнение дополнительных работ, учтенных в предмете Аукциона № 2.

В связи с корректировкой проектной документации по свайным фундаментам, ООО «Промтехсистема» в пределах сметной стоимости работы по устройству фундаментов по государственному контракту от 17.05.2011 № 115 частично были выполнены и заказчиком приняты работы по погружению свай длиной до 12 м.

Должностными лицами ОПФР по Челябинской области, которые участвовали и осуществляли контроль в ходе выполнения ООО «Промтехсистема» работ по строительству здания Управления Пенсионного фонда Российской Федерации в Красноармейском районе Челябинской области, являлись заместитель управляющего отделения и начальник отдела капитального строительства и ремонта отделения.

ОПФР по Челябинской области считает, что в его действиях отсутствуют признаки

нарушения статьи 16 Закона о защите конкуренции.

ООО «Промтехсистема» представлены следующие пояснения (от 05.06.2014 исх. № 36, от 01.08.2014 исх. № 42, от 01.09.2014 б/н).

Работы, указанные в муниципальном контракте, заключенном по результатам Аукциона № 2, были выполнены ООО «Промтехсистема» в полном объеме до объявления указанных торгов. Дополнительные работы, не предусмотренные проектно-сметной документацией и условиями государственного контракта от 17.05.2011 № 115, выполнялись обществом на свой риск в целях соблюдения требований технических регламентов при строительстве, завершения строительства объекта в установленные договором сроки, а также во избежание ответственности за нарушение сроков выполнения работ. ООО «Промтехсистема» полагало, что стоимость дополнительных работ будет компенсирована за счет расходов на выполнение непредвиденных работ, заложенных в сметной документации.

Изучив материалы дела, заслушав доводы и объяснения лиц, участвующих в деле, Комиссия пришла к следующим выводам.

Федеральный закон от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о размещении заказов) 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 (статья 1 Закона о размещении заказов).

Согласно части 1 статьи 3 Закона о размещении заказов под государственными нуждами понимаются обеспечиваемые за счет средств федерального бюджета или бюджетов субъектов Российской Федерации и внебюджетных источников финансирования потребности Российской Федерации, государственных заказчиков в товарах, работах, услугах, необходимых для осуществления функций и полномочий Российской Федерации, государственных заказчиков, для исполнения международных обязательств Российской Федерации, в том числе для реализации межгосударственных целевых программ, в которых участвует Российская Федерация, либо потребности субъектов Российской Федерации, государственных заказчиков в товарах, работах, услугах, необходимых для осуществления функций и полномочий субъектов Российской Федерации, государственных заказчиков.

Определение поставщиков (исполнителей, подрядчиков) в целях заключения с ними государственных или муниципальных контрактов осуществляется

посредством размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для нужд заказчиков (статья 5 Закона о размещении заказов).

Во всех случаях размещение заказа на выполнение работ для государственных нужд осуществляется путем проведения торгов, за исключением случаев, предусмотренных Законом о размещении заказов (статья 10). Проведение торгов способствует эффективному использованию средств бюджетов, развитию конкуренции за выполнение работ для муниципальных нужд путем создания условий для выбора победителя, предлагающего наилучшие условия, и обеспечивает равный доступ к возможности получения бюджетных средств для всех заинтересованных лиц.

При этом согласно статье 8 Закона о размещении заказов участником размещения заказа может быть любое юридическое лицо независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала или любое физическое лицо, в том числе индивидуальный предприниматель. Участие в размещении заказов может быть ограничено только в случаях, предусмотренных федеральными законами.

Следовательно, применение Закона о размещении заказов является обязательным условием при использовании средств бюджета, которые направляются на оплату работ для муниципальных нужд.

Извещение о проведении Аукциона № 1 размещено на официальном сайте www.zakupki.gov.ru 11.03.2011, начальная (максимальная) цена контракта составила 21 583 300,00 рублей.

Согласно протоколу № 0269100000211000012/16-2 подведения итогов от 11.04.2011 года победителем Аукциона № 1 признано ООО «СтройОптимум» с ценой контракта 14 990 004,00 рублей. ООО «Промтехсистема» заняло последнее место с предложением о цене контракта в 21 043 717,5 рублей.

С победителем Аукциона № 1 - ООО «СтройОптимум» 25.04.2011 заключен государственный контракт на сумму 14 990 004, 00 рублей. Срок выполнения работ до 01.11.2011.

ООО «СтройОптимум» письмом от 25.04.2011 № 81 проинформировало ОПФР по Челябинской области о том, что при разбивке и выносе в натуру осей здания было установлено следующее: часть здания попадает на существующий фундамент и монолитную плиту незавершенного ранее строительства.

ОПФР по Челябинской области письмом от 26.04.2011 № 28/3433 предложило ООО «СтройОптимум» выполнять работы по строительству без отступления от условий контракта в соответствии с техническим заданием и сметной документацией.

ООО «СтройОптимум» письмом от 27.04.2011 № 82 сообщило о невозможности приступить к выполнению работ в связи с необходимостью до начала работ демонтировать существующий фундамент, расположенный в пределах участка строительства. Так как данный вид работ не был учтен в стоимости работ общество просит выделить дополнительные средства на демонтажные работы.

ОПФР по Челябинской области письмом от 27.04.2011 указало ООО «СтройОптимум» не приступать к выполнению работ по строительству до особого

указания заказчика.

ОПФР по Челябинской области письмом от 04.05.2011 № 28/3668 предложило ООО «СтройОптимум» выполнять работы по строительству в соответствии с условиями контракта либо государственный контракт подлежит расторжению в связи с неисполнением своих обязательств по контракту.

ООО «СтройОптимум» письмом от 06.05.2011 № 98 уведомило ОПФР по Челябинской области о согласии расторгнуть государственный контракт.

10.05.2011 между сторонами государственного контракта подписано соглашение № 108 о расторжении государственного контракта.

Таким образом, через месяц после подведения итогов Аукциона № 1 заказчик был поставлен в известность и согласился с подрядчиком о невозможности выполнения работ на условиях документации об Аукционе № 1, как это предусмотрено Законом о размещении заказов.

Однако 11.05.2011, 12.05.2011 и 13.05.2011 ОПФР по Челябинской области предложило заключить контракт иным участникам Аукциона № 1 – ООО «Строительное транспортное предприятие Союз», ООО ПКП «Гарант-Строй», ООО «Стройтех». Указанные общества отказались от заключения контракта (письма от 12.05.2011 исх. № 46, от 12.05.2011 б/н, от 13.05.2011 исх. № 32/2).

После чего ОПФР по Челябинской области письмом от 16.05.2011 № 28/3974 предложило ООО «Промтехсистема» заключить контракт. Указанное общество письмом от 16.05.2011 № 186 сообщило о своем согласии заключить контракт.

17.05.2011 между ОПФР по Челябинской области и ООО «Промтехсистема» был заключен государственный контракт № 115 на сумму 21 043 717, 5 рублей, что превышает цену победителя примерно на 6 миллионов рублей.

В соответствии с пунктом 4.1 статьи 9 Закона о размещении заказов цена контракта является твердой и не может изменяться в ходе его исполнения, за исключением установленных законом случаев.

При заключении и исполнении контракта изменение условий контракта по соглашению сторон и в одностороннем порядке не допускается, за исключением установленных законом случаев (часть 5 статьи 9 Закона о размещении заказов).

На основании пункта 1 статьи 702 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) по договору подряда одна сторона (подрядчик) обязуется выполнить по заданию другой стороны (заказчика) определенную работу и сдать ее результат заказчику, а заказчик обязуется принять результат работы и оплатить его.

Подрядные строительные работы (статья 740), проектные и изыскательские работы (статья 758), предназначенные для удовлетворения государственных или муниципальных нужд, осуществляются на основе государственного или муниципального контракта на выполнение подрядных работ для государственных или муниципальных нужд (пункт 1 статьи 763 ГК РФ).

По государственному или муниципальному контракту на выполнение подрядных

работ для государственных или муниципальных нужд подрядчик обязуется выполнить строительные, проектные и другие связанные со строительством и ремонтом объектов производственного и непромышленного характера работы и передать их государственному или муниципальному заказчику, а государственный или муниципальный заказчик обязуется принять выполненные работы и оплатить их или обеспечить их оплату (пункт 2 статьи 763 ГК РФ).

Пунктом 1 статьи 766 ГК РФ предусмотрено, что государственный или муниципальный контракт должен содержать условия об объеме и о стоимости подлежащей выполнению работы, сроках ее начала и окончания, размере и порядке финансирования и оплаты работ, способах обеспечения исполнения обязательств сторон.

В случае, если государственный или муниципальный контракт заключается по результатам торгов или запроса котировок цен на работы, проводимых в целях размещения заказа на выполнение подрядных работ для государственных или муниципальных нужд, условия государственного или муниципального контракта определяются в соответствии с объявленными условиями торгов или запроса котировок цен на работы и предложением подрядчика, признанного победителем торгов или победителем в проведении запроса котировок цен на работы (пункт 2 статьи 766 ГК РФ).

В силу пункта 2 статьи 767 ГК РФ изменения условий государственного или муниципального контракта, не связанные с обстоятельствами, указанными в пункте 1 статьи 767 ГК РФ, в одностороннем порядке или по соглашению сторон допускаются в случаях, предусмотренных законом.

Таким образом, федеральное законодательство устанавливает запрет на увеличение стоимости контракта и объема выполняемых работ, в том числе в случае выявления необходимости выполнения дополнительных работ.

Однако в ходе исполнения государственного контракта № 115 от 17.05.2011 ООО «Промтехсистема» выполняло работы, не предусмотренные условиями указанного контракта, а ОПФР по Челябинской области располагало сведениями о выполнении обществом указанных работ и не возражений против их выполнения не высказывало, например, посредством переписки, указаний и т.д.

Согласно пункту 3 статьи 743 ГК РФ подрядчик, обнаруживший в ходе строительства не учтенные в технической документации работы и в связи с этим необходимость проведения дополнительных работ и увеличения сметной стоимости строительства, обязан сообщить об этом заказчику. При неполучении от заказчика ответа на свое сообщение в течение десяти дней, если законом или договором строительного подряда не предусмотрен для этого иной срок, подрядчик обязан приостановить соответствующие работы с отнесением убытков, вызванных простоем, на счет заказчика.

1. Из материалов дела следует, что исполнение государственного контракта № 115 от 17.05.2011 не представляется возможным без выполнения дополнительных работ по демонтажу существующего фундамента незавершенного ранее строительства, расположенного в пределах участка строительства (письма ООО «СтройОптимум» от 25.04.2011 № 81, от 27.04.2011 № 82).

ООО «Промтехсистема» 20 мая 2011 года были выполнены указанные работы по демонтажу скрытого фундамента, что подтверждается общим журналом работ № 1 по строительству объекта и журналом авторского надзора по объекту строительства, а также не отрицается обществом.

Однако в материалы дела не представлены документы, подтверждающие направление ООО «Промтехсистема» в адрес заказчика информации об обнаружении в ходе строительства не учтенных в технической документации работ по демонтажу существующего фундамента, что не соответствует пункту 3 статьи 743 ГК РФ.

Вместе с тем из содержания журнала авторского надзора по объекту строительства следует, что должностное лицо ОПФР по Челябинской области, осуществляющее контроль в ходе строительства объекта, - начальник отдела капитального строительства и ремонта располагало сведениями о выполнении обществом работ по демонтажу скрытого фундамента, которые не предусмотрены условиями государственного контракта № 115 от 17.05.2011, о чем свидетельствует его подпись в указанном журнале.

Из содержания писем ОПФР по Челябинской области от 23.05.2011 № 28/4268, от 16.06.2011 № 28/1178, от 02.11.2011 № 28/9343 также следует, что заказчик располагал сведениями о выполнении обществом указанных работ.

Так, письмом ОПФР от 23.05.2011 № 28/4268 в адрес ПК «ГПИ Челябинскгражданпроект» сообщено о том, что при устройстве котлована обнаружена верхняя часть скрытого фундамента, состоящего из монолитного бетонного пояса, ряда железобетонных блоков и подушек. При этом указано, что при демонтаже монолитного бетонного пояса и ряда железобетонных блоков грунтовых вод не обнаружено, а при демонтаже железобетонных подушек появились грунтовые воды.

Письмом ОПФР по Челябинской области от 16.06.2011 № 28/1178 в адрес ООО «Промтехсистема» направлена информация о том, что в связи с демонтажем фундамента старого здания и образованием углубления дна котлована ПК «ГПИ Челябинскгражданпроект» предложено заменить сваи.

Письмом ОПФР по Челябинской области от 02.11.2011 № 28/9343 в адрес Пенсионного фонда Российской Федерации сообщено о невозможности ввода здания в эксплуатацию в 2011 год в связи с задержкой строительства ввиду выполнения дополнительных мероприятий по разборке скрытых фундаментов и корректировке проекта свайного поля.

2. Письмом ОПФР по Челябинской области от 23.05.2011 № 28/4268 в адрес ПК «ГПИ Челябинскгражданпроект» сообщено об обнаружении грунтовых вод при демонтаже железобетонных подушек, в связи с чем заказчик просит рассмотреть данную ситуацию и выдать рекомендации по дальнейшему устройству свайного фундамента строящегося здания.

В ответ на указанное письмо ПК «ГПИ Челябинскгражданпроект» предлагает заменить сваи № 1, № 66...№ 74 марки С60.30-6 на С80.30-6 (всего 10 шт.) (письмо от 30.05.2011 исх. № 25/669).

25.05.2011 были выполнены работы по забивке контрольных свай, которые не прошли динамические испытания. Согласно акту № 1 от 02.06.2011 определено провести повторные динамические испытания свай на объекте 29.06.2011. Работы по устройству свайного поля приостановить до 29.06.2011.

ООО «Промтехсистема» письмами от 02.06.2011 исх. № 203 и от 06.06.2011 исх. № 204 уведомляет ОПФР по Челябинской области о том, что контрольные сваи не прошли динамические испытания, и просит принять решение по корректировке проектно-сметной документации и переносе срока сдачи объекта.

Письмом ОПФР по Челябинской области от 16.06.2011 № 28/1178 в адрес ООО «Промтехсистема» направлено предложение ПК «ГПИ Челябинскгражданпроект» о замене свай № 1, № 66-74 марки С60.30-6 на С80.30-6. При этом ОПФР по Челябинской области просит ООО «Промтехсистема» выполнить замену свай и гарантирует разницу стоимости за использование при строительстве свай С80.30-6 вместо С60.30-6.

Контрольные сваи 29.06.2011 не прошли повторные динамические испытания. Согласно акту № 2 от 29.06.2011 ОПФР по Челябинской области необходимо обратиться к генеральному проектировщику ПК «ГПИ Челябинскгражданпроект» для корректировки проектной документации - раздела АС (свайный фундамент), ПК «ГПИ Челябинскгражданпроект» - выполнить корректировку проектной документации в срок до 15.07.2011.

В связи с выявлением необходимости выполнения дополнительных работ на объекте (увеличение количества свай и их замена) ООО «Промтехсистема» письмом от 30.06.2011 № 243 проинформировало ОПФР по Челябинской области о приостановке работ на объекте до решения вопроса по корректировке проектной документации.

15.07.2011 комиссия в составе представителей заказчика, генерального подрядчика и администрации района установила, что ПК «ГПИ Челябинскгражданпроект» 15.07.2011 были внесены изменения в проектную документацию: по количеству свай и их длине. Количество свай увеличилось с 85 до 126 шт., все сваи (6м, 8 м) заменены на сваи длиной 10 м, шаг свай уменьшен до 0,9 м. По результатам испытаний и корректировки проекта согласно акту № 3 от 15.07.2011 были приняты следующие решения:

- принять скорректированную проектную документацию по свайным фундаментам к исполнению;
- ООО «Промтехсистема» составить сметы на дополнительные работы, вызванные корректировкой проекта свайного поля;
- ОПФР по Челябинской области и ООО «Промтехсистема» оформить дополнительное соглашение к контракту о продлении сроков строительства здания.

Согласно пояснениям ОПФР по Челябинской области в указанном акте не содержится указания ООО «Промтехсистема» выполнять дополнительные работы по устройству свайного фундамента. В выводах по результатам испытаний и корректировке проекта обществу рекомендовано принять к исполнению

скорректированную проектную документацию по свайным фундаментам для составления сметной документации на дополнительные работы, вызванные корректировкой проекта свайного фундамента. Сметную документацию необходимо было составить для представления в Пенсионный фонд Российской Федерации заявки по увеличению лимитов финансирования на строительство здания.

Однако при наличии сведений о необходимости выполнения указанных работ, не предусмотренных условиями государственного контракта № 115 от 17.05.2011, ОПФР по Челябинской области не дало ООО «Промтехсистема» указания на приостановление работ на объекте и не приняло иных мер по соблюдению положений законодательства о размещении заказов.

В свою очередь, ООО «Промтехсистема» в рамках исполнения государственного контракта № 115 от 17.05.2011 были выполнены свайные работы согласно скорректированной проектной документации, что подтверждается общим журналом работ № 1 по строительству объекта и журналом авторского надзора по объекту строительства, а также не отрицается обществом.

Так, ООО «Промтехсистема» 01.08.2011 с ЗАО «Гидроспецстрой» был заключен договор подряда № 01/08, в соответствии с которым последний принимает на себя обязательство по выполнению свайных работ на объекте в срок до 20.08.2011. Согласно акту сдачи свайного основания от 16.08.2011 сваи в количестве 113 шт. согласно изменениям проекта были погружены в период с 4 по 15 августа 2011 года. Указанный акт подписан представителями ЗАО «Гидроспецстрой», ООО «Промтехсистема» и ПК «ГПИ «Челябинскгражданпроект».

Из содержания общего журнала работ № 1 по строительству объекта и журнала авторского надзора по объекту строительства следует, что забивка свай согласно изменениям проекта осуществлена 09.08.2011. При этом начальник отдела капитального строительства и ремонта ОПФР по Челябинской области располагал сведениями о выполнении в указанный период таких работ, о чем свидетельствует его подпись в журнале авторского надзора.

Комиссия приходит к выводу, что ввиду установления необходимости демонтажа скрытого фундамента, замены свай и их количества, что не предусмотрено условиями государственного контракта № 115 от 17.05.2011, дальнейшее исполнение указанного контракта не представлялось возможным, поскольку такие работы являются начальными этапами строительства и их выполнение без проведения конкурентных процедур не соответствует требованиям действующего законодательства.

Согласно пункту 1 статьи 451 ГК РФ существенное изменение обстоятельств, из которых стороны исходили при заключении договора, является основанием для его изменения или расторжения, если иное не предусмотрено договором или не вытекает из его существа. Изменение обстоятельств признается существенным, когда они изменились настолько, что, если бы стороны могли это разумно предвидеть, договор вообще не был бы ими заключен или был бы заключен на значительно отличающихся условиях.

В соответствии с частью 8 статьи 9 Закона о размещении заказов расторжение контракта допускается по соглашению сторон, по решению суда или в связи с

односторонним отказом стороны контракта от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством.

В силу названных норм ОПФР по Челябинской области и ООО «Промтехсистема» при выявлении необходимости выполнения работ, не предусмотренных условиями государственного контракта № 115 от 17.05.2011, без которых невозможно исполнение контракта, должны расторгнуть указанный контракт.

Однако при наличии сведений о выполнении ООО «Промтехсистема» работ, не предусмотренных условиями государственного контракта № 115 от 17.05.2011, ОПФР по Челябинской области обратилось в Пенсионный фонд Российской Федерации о выделении дополнительных средств на выполнение указанных работ в сумме 1 431 500,00 рублей (письмо от 02.11.2011 исх. № 28/9342). Постановлением Правления Пенсионного фонда Российской Федерации от 19.09.2011 № 284п данные средства были выделены.

После чего ОПФР по Челябинской области 03.11.2011 был объявлен Аукцион № 2 на выполнение указанных работ, единственным участником которого явилось ООО «Промтехсистема» (протокол № 0269100000211000077/65-2 подведения итогов от 17.11.2011).

По результатам проведения Аукциона № 2 с ООО «Промтехсистема» 30.11.2011 заключен государственный контракт на сумму 1 424 342, 50 рублей. На момент заключения указанного контракта объект был практически построен: выполнены работы по монтажу фундамента, кладке стен, монтажу плит перекрытия и кровли здания, о чем свидетельствует журнал работ № 1 по строительству объекта.

Таким образом, 03.11.2011, объявляя Аукцион № 2, ОПФР по Челябинской области в отсутствие реальной потребности в выполнении работ объявило о своем намерении заключить контракт, установив необходимость выполнения в зимний период в течение 10 дней работ по разборке железобетонных фундаментов и погружению свай построенного по государственному контракту № 115 от 17.05.2011 здания.

Справками о стоимости выполненных работ и затрат от 02.12.2011, а также актом о приемке выполненных работ от 02.12.2011 подтверждается выполнение работ по государственному контракту от 30.11.2011 в полном объеме, то есть согласно справкам работы выполнены на второй день после заключения контракта.

Осуществляя свою деятельность, ОПФР по Челябинской области и ООО «Промтехсистема» должны знать положения федерального законодательства и соблюдать их требования.

Выполнение работ, не предусмотренных условиями государственного контракта, предполагает выделение дополнительных денежных средств, использование которых может быть осуществлено только путем размещения заказа в порядке, предусмотренном Законом о размещении заказов.

Однако ОПФР по Челябинской области при наличии информации о выявлении дополнительных работ не уведомило ООО «Промтехсистема» о приостановлении выполнения работ по государственному контракту № 115 от 17.05.2011 и наличии оснований для его расторжения.

Напротив, ОПФР по Челябинской области, располагая сведениями о выполнении работ, не предусмотренных условиями государственного контракта № 115 от 17.05.2011, подало заявку их финансирование и формально провело торги на выполненные работы, в отсутствие потребности в их выполнении и действительного намерения привлечения наибольшего количества участников и, соответственно, обеспечения эффективного расходования внебюджетных средств, что противоречит положениям Закона о размещении заказов.

Проведение Аукциона № 2 могло способствовать участию в них только ООО «Промтехсистема» и получению им денежных средств, поскольку иные лица при наличии информации о фактическом выполнении работ могли отказаться от участия в таких торгах.

Следует отметить, что представителем ОПФР по Челябинской области на заседании Комиссии по контролю в сфере закупок для государственных и муниципальных нужд Челябинского УФАС России не отрицался факт, что ООО «Промтехсистема» приступило к выполнению работ, являющихся предметом Аукциона № 2, до объявления процедуры проведения указанных торгов (решение от 06.03.2014 № 32-ВП/2014 по результатам проведения внеплановой проверки).

В свою очередь, ООО «Промтехсистема» при выявлении работ, не предусмотренных условиями государственного контракта № 115 от 17.05.2011, в нарушение требований ГК РФ, Закона о размещении заказов и Закона о защите конкуренции не отказалось от их выполнения вне конкурентных процедур. ООО «Промтехсистема» должно было осознать, что в указанном случае иные хозяйствующие субъекты не смогут претендовать на выполнение работ для государственных нужд и получение их оплаты. При принятии решения об участии в Аукционе № 2 ООО «Промтехсистема» должно было осознавать, что такие торги проводятся с нарушением действующего законодательства. Несмотря на это, ООО «Промтехсистема» в целях получения оплаты работ, не предусмотренных условиями государственного контракта № 115 от 17.05.2011, подало заявку на участие в Аукционе № 2.

Данные обстоятельства свидетельствуют о наличии договоренности между ОПФР по Челябинской области и ООО «Промтехсистема» о выполнении работ, не предусмотренных условиями государственного контракта № 115 от 17.05.2011, и получении обществом их оплаты.

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, в частности к ограничению доступа на товарный рынок, выхода из товарного рынка или устранению с него хозяйствующих субъектов (пункт 4).

Из вышеизложенного следует, что между ОПФР по Челябинской области и ООО «Промтехсистема» заключено устное соглашение, направленное на недопущение,

ограничение, устранение конкуренции, результатом которого явилось создание отдельному хозяйствующему субъекту – ООО «Промтехсистема» преимущественных условий осуществления деятельности путем предоставления ему возможности заключения 30.11.2011 государственного контракта на выполненные до размещения Аукциона № 2 работы и получения по нему оплаты, что могло привести к ограничению доступа к выполнению работ для государственных нужд иным хозяйствующим субъектам ввиду отказа от принятия участия в них и вступления в договорные отношения с ОПФР по Челябинской области при наличии информации о фактическом выполнении работ, являющихся предметом торгов, и является нарушением статьи 16 Закона о защите конкуренции, в том числе пункта 4 названной нормы.

Учитывая, что работы по строительству здания Управления Пенсионного фонда Российской Федерации в Красноармейском районе Челябинской области выполнены в полном объеме, Комиссия считает возможным предписание ОПФР по Челябинской области и ООО «Промтехсистема» не выдавать.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 - 4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать нарушением статьи 16 Закона о защите конкуренции, в том числе пункта 4 названной нормы, действия ОПФР по Челябинской области и ООО «Промтехсистема», выразившиеся в заключении устного соглашения, направленного на недопущение, ограничение, устранение конкуренции, результатом которого явилось создание отдельному хозяйствующему субъекту – ООО «Промтехсистема» преимущественных условий осуществления деятельности путем предоставления ему возможности заключения 30.11.2011 государственного контракта на выполненные до размещения Аукциона № 2 работы и получения по нему оплаты, что могло привести к ограничению доступа к выполнению работ для государственных нужд иным хозяйствующим субъектам.

2. Предписание ОПФР по Челябинской области и ООО «Промтехсистема» не выдавать.

3. Передать соответствующему должностному лицу Челябинского УФАС России материалы настоящего дела для рассмотрения вопроса о возбуждении административного производства по выявленным признакам административных правонарушений.

4. Иные меры по устранению последствий нарушения антимонопольного законодательства, а также по обеспечению конкуренции не принимать ввиду отсутствия оснований для их принятия.

Председатель Комиссии

Н.В. Сапрыкина

Члены Комиссии

Т.М. Соболевская

М.А. Заводская

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

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.