

Генеральному директору

ООО «БРИЗ-Центр»

<...>

ул. Кутузова, кв. 141, д. 44,

г. Красноярска, 660003

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о прекращении производства по делу №А263-14.32/14 об административном правонарушении

10 февраля 2015 года
Красноярск

г.

Заместитель руководителя управления Федеральной антимонопольной службы по Красноярскому краю Лужбин Е.Л., рассмотрев дело №А263-14.32/14 о совершении 29.04.2013, на территории п. Балахта Красноярского края генеральным директором ООО «БРИЗ-Центр» <...>, наделенным организационно-распорядительными полномочиями, административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП),

УСТАНОВИЛ:

Решением Красноярского УФАС России от 10.02.2014 по делу №402-11-14 ГПКК «Балахтинское ДРСУ», ООО «БРИЗ-Центр» и ООО «СибСмэп» признаны нарушившими часть 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О

защите конкуренции» (далее- ФЗ «О защите конкуренции»), в части заключения договоров субподряда на выполнение работ по нанесению разметки на действующей сети автомобильных дорог общего пользования федерального назначения без проведения торгов.

В адрес Красноярского УФАС России поступило заявление ООО «СибСмэп» (вх. №12673 от 08.07.2013), направленное для рассмотрения по существу из Прокуратуры Балахтинского района, с жалобой на действия ГПКК «Балахтинское ДРСУ», выразившиеся в заключение договора субподряда от 29.04.2013 № 29 на выполнение работ по нанесению разметки на действующей сети автомобильных дорог общего пользования федерального значения с ООО «БРИЗ-Центр».

Поскольку рассмотреть вышеназванное заявление по существу без дополнительной информации (сведений) не представлялось возможным, в целях обеспечения объективности и законности его рассмотрения у ГПКК «Балахтинское ДРСУ» (исх.№12593 от 10.07.2013) были запрошены необходимые сведения.

По результатам анализа фактов, изложенных в заявлении и информации, полученной от ГПКК «Балахтинское ДРСУ» (исх. №405 от 18.07.2013, вх. №13570 от 22.07.2013), в связи с выявлением в действиях ГПКК «Балахтинское ДРСУ» и ООО «БРИЗ-Центр» признаков нарушения части 4 статьи 11 ФЗ «О защите конкуренции», выразившихся в заключении договора субподряда на выполнение работ по нанесению разметки на действующей сети автомобильных дорог общего пользования федерального значения №29 от 29.04.2013, без проведения торгов, приказом Красноярского УФАС России №791 от 1 октября 2013 года возбуждено дело №402-11-13.

При рассмотрении дела №402-11-13 Комиссией Красноярского УФАС России установлено, что согласно Уставу ГПКК «Балахтинское ДРСУ», утвержденному приказом Агентства по управлению государственным имуществом Красноярского края от 05.01.2009 №06-24п ГПКК «Балахтинское ДРСУ» создано на основании приказа Государственного унитарного производственного предприятия «Красноярскавтодор» от 21.01.2002 №12 и приказов Краевого комитета по управлению государственным имуществом от 11.06.2003 №06к-400п, от 14.07.2003 №04-478п и является правопреемником краевого государственного унитарного дочернего предприятия «Балахтинское дорожно ремонтно-строительное управление».

ГПКК «Балахтинское ДРСУ» является коммерческой организацией, юридическим лицом, создано без ограничения срока.

Целью создания ГПКК «Балахтинское ДРСУ» является удовлетворение общественных потребностей в результатах его деятельности и получения прибыли (пункт 2.1 Устава).

Для достижения целей, указанных в пункте 2.1 Устава ГПКК «Балахтинское ДРСУ» осуществляет в установленном законодательством Российской Федерации порядке следующие виды деятельности: а) первоочередное и безусловное выполнение полного комплекса работ по содержанию автомобильных дорог общего пользования и дорожных сооружений, обеспечивающих: соответствие фактического уровня транспортно – эксплуатационного состояния участков автомобильных дорог общего пользования заданному уровню; повышение

пропускной способности участков автомобильных дорог общего пользования и дорожных сооружений; круглогодичное, безопасное и бесперебойное движение транспортных средств; благоустройство автомобильных дорог, включая полосу отвода и придорожную полосу; развитие дорожного сервиса; целевое, экономное и эффективное использование финансовых и материальных ресурсов, выделенных по смете на содержание и текущий ремонт участков автомобильных дорог общего пользования и дорожных сооружений, в том числе за счет внедрения прогрессивных и ресурсосберегающих дорожных технологий и материалов; выполнение ремонтно-эксплуатационных работ и услуг в объемах и сроки, определенные контрактом, заключенными с Заказчиком; б) взаимодействие с заказчиком – государственным заказчиком дорожных работ и услуг, администрациями муниципальных образований, а также с районными подразделениями ГИБДД МВД России, МЧС России, РТИ Минтранса России, Росгидромета, органами занятости населения (по вопросам организации общественных работ при выполнении сезонных и временных дорожных работ) и другими органами исполнительной власти, другими заказчиками и организациями, способствующими выполнению возложенных на Предприятие функций; в) Производство дорожных и строительных материалов, конструкций, полуфабрикатов, асфальтобетонных и бетонных смесей; г) оказание транспортных услуг; д) пуско-наладочные работы; е) изготовление деревянных конструкций мостовых сооружений; ж) производство нефтебитума на локальных установках; з) реализация ГСМ; и) строительство и содержание ледовых переправ; к) выпуск железобетонных изделий; л) лесоразработка и переработка лесных ресурсов; м) ремонт мостов; н) осуществление добычи, переработка общераспространенных полезных ископаемых; о) технический осмотр, обслуживание и ремонт автомобильного транспорта; п) осуществление транспортировки, хранение и выдачи задержанных транспортных средств; р) оказание услуг по общественному питанию; с) оказание парикмахерских услуг. Предприятие не вправе осуществлять виды деятельности, не предусмотренные Уставом, кроме деятельности, направленной на создание объектов социально – культурного назначения в целях обеспечения потребностей работников предприятия.

ГПКК «Балахтинское ДРСУ» согласно данным Реестра хозяйствующих субъектов, имеющих долю на рынке определенного товара в размере более чем 35 % или занимающих доминирующее положение на рынке определенного товара, если в отношении такого рынка федеральными законами установлены случаи признания доминирующего положения хозяйствующих субъектов по Красноярскому краю, является организацией, которая в составе группы лиц имеет долю более 50% на рынке содержания автомобильных дорог общего пользования федерального и краевого значения на территории Красноярского края.

Приказом №1 – П от 10.01.2012 ГПКК «Балахтинское ДРСУ» утверждено положение о закупках товаров, работ, услуг для нужд ГПКК «Балахтинское ДРСУ» (далее - Положение). Данное положение регулирует отношения, связанные с закупочной деятельностью ГПКК «Балахтинское ДРСУ», и определяет порядок выбора поставщиков товаров, работ и услуг, порядок и условия осуществления закупок товаров, работ, услуг для собственных нужд заказчика, а также определяет содержание, последовательность, сроки исполнения процедур закупок и основные функции субъектов закупок, в соответствии с требованиями Федерального закона №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее- ФЗ «О закупках») (пункт 1.1 Положения).

Пунктом 1.2 Положения предусмотрено, что последнее регламентирует процедуру закупки любых товаров, работ, услуг за счет средств заказчика стоимостью свыше 100 000 (сто тысяч) рублей, включая НДС. При этом здесь и далее под закупками товаров, работ, услуг понимается заключение возмездных гражданско-правовых договоров с юридическими лицами или несколькими юридическими лицами, выступающими на стороне одного участника закупки, независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения, места происхождения капитала либо с любыми физическими лицами, выступающими на стороне одного участника закупки, в том числе индивидуальным предпринимателем или несколькими индивидуальными предпринимателями, выступающими на стороне одного участника закупки, которые соответствуют требованиям, установленным заказчиком в соответствии с положением, в которых заказчик выступает в качестве плательщика денежных средств другой стороне по такому договору.

Положение применяется во всех случаях расходования средств заказчиком за исключением следующих случаев: купли-продажи ценных бумаг и валютных ценностей; приобретение заказчиком биржевых товаров на товарной бирже в соответствии с законодательством о товарных биржах и биржевой торговле; осуществление заказчиком размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг в соответствии с ФЗ «О размещении заказов»; закупки в области военно-технического сотрудничества; закупки товаров, работ, услуг в соответствии с международным договором Российской Федерации, если таким договором предусмотрен иной порядок определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) таких товаров, работ, услуг; осуществление заказчиком отбора финансовой для оказания финансовых услуг в соответствии со статьей 18 ФЗ «О защите конкуренции»; осуществление заказчиком отбора аудиторской организации для проведения обязательного аудита бухгалтерской (финансовой) отчетности заказчика в соответствии со статьей 5 Федерального закона от 30.12.2008 №307-ФЗ «Об аудиторской деятельности» (пункт 1.3 Положения).

Пунктом 1.4 Положения предусмотрено, что положение устанавливает следующие принципы осуществления закупки: информационная открытость закупки; равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки; 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; отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления не измеряемых требований к участникам закупки; создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей заказчика в товарах, работах, услугах с требуемыми показателями цены, качества и надежности.

Размещение заказа осуществляется в соответствии с планом закупки товаров, работ, услуг, размещенным заказчиком на сайте заказчика, а с 01.07.2012 на официальном сайте в информационной сети интернет для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг (пункт 1.5 Положения).

Пунктом 2.1.1 Положения предусмотрены следующие способы размещения

заказа: а) открытый одноэтапный конкурс; б) закрытый одноэтапный конкурс; в) открытый одноэтапный конкурс с предварительным квалификационным отбором; г) закрытый одноэтапный конкурс с предварительным квалификационным отбором; д) открытый двухэтапный конкурс; е) закрытый двухэтапный конкурс; ж) открытый аукцион, в том числе в электронной форме; з) проведение запроса котировок; и) запрос предложений; к) размещение заказа у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика); л) закупка путем участия в процедурах, организованных продавцом товаров.

Заказчик вправе осуществить размещение заказа у единственного поставщика (исполнителя/подрядчика) в следующих случаях: а) возникновение потребности в определенных товарах, работах, услугах вследствие непреодолимой силы (чрезвычайных обстоятельств), в связи с чем применение иных способов размещения заказа, требующих затрат времени, нецелесообразно. При чрезвычайных обстоятельствах закупка продукции у единственного источника производится с учетом того, что объем закупаемой продукции должен быть не более достаточного для предотвращения чрезвычайной ситуации или ликвидации ее последствий и при необходимости пополнения установленных норм аварийного запаса продукции; б) размещение заказа при необходимости оперативного, срочного удовлетворения нужд заказчика в товарах, работах, услугах, при условии, что на проведение конкурентных процедур у заказчика объективно нет времени. Решение о возможности размещения такого заказа принимается руководителем заказчика при условии обоснования выбора данного способа размещения заказа; в) заключение договора с соисполнителями работ или услуг, по которым заказчик является основным исполнителем по результатам конкурентных процедур (данный пункт применяется при условии включения заказчиком сведений о соисполнителе в заявку заказчика на участие в размещении заказа); г) поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг относятся к сфере деятельности субъектов естественных монополий в соответствии с Федеральным законом от 17.08.1995 №147-ФЗ «О естественных монополиях»; д) размещение заказа на предоставление услуг фиксированной и мобильной связи а связи с наличием существующей у заказчика номерной емкости конкретного оператора связи; е) размещение заказ на выполнение работ, оказание услуг, являющихся естественным продолжением работы, услуги, оказанной ранее, у исполнителя такой работы, услуги, в случаях, когда необходимо обеспечить преемственность работ, услуг и приобретенный исполнителем в ходе выполнения работ, оказания услуг опыт необходим для выполнения, оказания закупаемых работ, услуг; ж) размещение заказа в случаях, когда или проведение запроса котировок признаны несостоявшимися; з) размещение заказа на поставку товара в случаях, когда права в отношении закупаемого товара принадлежат определенному поставщику, при условии, что требуемый товар запатентован и может быть приобретен у единственного поставщика (исполнителя/подрядчика); к) осуществляется оказание услуг водоснабжения, водоотведения, канализации, теплоснабжения, газоснабжения (за исключением услуг по реализации сжиженного газа), подключение (присоединение) к сетям инженерно-технического обеспечения по регулируемым в соответствии с законодательством Российской Федерации ценам (тарифам); л) заключается договор энергоснабжения или купли-продажи электрической энергии с гарантирующим поставщиком электрической энергии; м) приобретаются товары, работы, услуги необходимые для выполнения заказчиком обязательств по заключенным государственным (муниципальным) контрактам по

результатам проведения торгов в соответствии с требованиями ФЗ «О размещении заказов»; н) приобретаются услуги нотариусов; о) приобретаются работы или услуги в целях выполнения законных требований государственной власти и надзорных органов, а также судебных органов; п) возникла потребность в работах, услугах выполнение или оказание которых может осуществляться только органами исполнительной власти; р) приобретаются услуги по обучению, переобучению, повышению квалификации работников заказчика; с) приобретаются услуги, связанные с направлением работника в служебную командировку (проезд к месту служебной командировки и обратно, наем жилого помещения (гостиницы), транспортное обслуживание, обеспечение питанием, и т.д.); т) поставщик является единственным официальным дилером поставщика, обладающего вышеуказанными свойствами; у) поставщик является единственным поставщиком, продавцом, подрядчиком в данном региона, при условии что расходы, связанные с привлечением контрагентов из других регионов, делают такое привлечение экономически невыгодным; ф) поставщик или его единственный дилер осуществляют гарантийное и текущее обслуживание товара (работ), поставляемых ранее и наличие иного поставщика невозможно по условиям гарантии; х) приобретаются услуги страхования; ц) осуществляется закупка услуг у государственных организаций, либо у организаций, работающих на тарифах, которые формируют государственные тарифные органы (услуги железных дорог, транспортировка газа, государственная поверка средств измерения и т.п.); ч) заключается договор в целях обеспечения исполнения контракта, заключенного по результатам проведения торгов в соответствии с ФЗ «О размещении заказов»; ш) в целях исполнения обязательств заказчика по заключенным государственным и муниципальным контрактам если возникла необходимость привлечения субподрядных организаций (раздел 2.11 Положения).

Приказом ГПК «Балахтинское ДРСУ» №77-П от 03.04.2013 внесены изменения в пункт 2.11.1 раздела 2.11 «Размещение заказа у единственного поставщика» Положения, а названный пункт дополнен подпунктами щ), ы), э) и ю) следующего содержания: «щ) приобретаются услуги кредитных организаций, а именно: возобновляемая кредитная линия, невозобновляемая кредитная линия, овердрафтное кредитование, обслуживание расчетных счетов заказчика, обслуживание международных карт сотрудников предприятия (заказчика); ы) приобретаются товары, работы, услуги по договорам, заключенным до вступления в силу ФЗ «О закупках» срок исполнения по которым еще не истек, и предполагающего пролонгацию без заключения дополнительного соглашения; э) приобретаются транспортно-экспедиторские услуги по доставке грузов; ю) заключение договоров на приобретение твердого топлива и горюче-смазочных материалов.

Приказом ГПК «Балахтинское ДРСУ» №87-П от 30.04.2013 внесены изменения в Положение, а именно пункт 2.11.1 раздела 2.11 «Размещение заказа у единственного поставщика» изложен в следующей редакции: «В случае размещения заказа у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика), контрагент определяется решением комиссии по размещению заказов. Заказчик вправе направить предложение о заключении договора конкретному лицу, либо принять предложение о заключении договора от одного лица без рассмотрения иных предложений. Заказчик вправе осуществлять размещения заказа у единственного поставщика (исполнителя/ подрядчика) в следующих случаях».

19 ноября 2012 года между Федеральным казенным учреждением «Федеральное управление автомобильных дорог «Байкал» Федерального дорожного агентства» (далее—ФКУ «Байкал» и ГПКК «Балахтинское ДРСУ», по результатам открытого аукциона (протокол №125Э-2 от 06.11.2012), заключен долгосрочный государственный контракт на выполнение работ по содержанию действующей сети автомобильных дорог общего пользования федерального значения №4/137, согласно которому ФКУ «Байкал» поручает, а ГПКК «Балахтинское ДРСУ» принимает на себя обязательства по обеспечению круглогодичного безопасного и бесперебойного движения автомобильных транспортных средств, с допустимым уровнем содержания, а также сохранности имущественного комплекса, включая дорожные сооружения, на автомобильной дороге общего пользования федерального значения М-54 «Енисей»-от Красноярска через Абакан, Кызыл до границы с Монголией на участке км 82+000-км257+250, Красноярский край, протяженностью 175,25 км. (далее- Государственный контракт №4/137).

Согласно пункту 1.1 Государственного контракта №4/137 состав работ контракта, их описание, основные технические и эксплуатационные характеристики и параметры указаны в техническом задании (приложение №1). В случае изменения технических и эксплуатационных характеристик и параметров работ подрядчик должен выполнять работы в полном объеме. Оценка фактического уровня содержания определяется в соответствии с приказом Минтранса РФ от 08.06.2012 №163 «Об утверждении порядка проведения оценки уровня содержания автомобильных дорог общего пользования федерального значения».

Пунктом 1.2 Государственного контракта №4/137 предусмотрено, что периодичность проведения видов работ по содержанию автомобильных дорог общего пользования федерального значения и искусственных сооружений на них утверждена приказом Минтранса России от 01.11.2007 №157 «О реализации Постановления Правительства Российской Федерации от 23.08.2007 №539 «О нормативах денежных затрат на содержание и ремонт автомобильных дорог федерального значения и правилах их расчета». Состав работ по нормативному содержанию определяется положением №1 к контракту в соответствии с Классификацией работ по капитальному ремонту, ремонту и содержанию автомобильных дорог общего пользования и искусственных сооружений на них, утвержденных приказом Минтранса России от 12.11.2007 №160 «Об утверждении Классификации работ по капитальному ремонту, ремонту и содержанию автомобильных дорог общего пользования и искусственных сооружений на них». Критерии оценки состояния участка автомобильной дороги для обеспечения круглогодичного безопасного и бесперебойного движения автомобильных автотранспортных средств по заданному уровню содержания, являются оцениваемыми показателями уровня содержания и определяются Техническим заданием (приложение №1 к контракту).

Общая стоимость контракта в ценах соответствующих лет с учетом НДС составляет 730 638 669 рублей, и распределяется по годам срока действия контракта следующим образом: 2013 год- 95 890 168 рублей; 2014 год -119 756 248 рублей; 2015 год- 130 756 248 рублей; 2016 год-143 322 721 рубль; 2017 год- 157 253 689 рублей; 2018 год -84 240 801 рубль (пункт 3.1 Государственного контракта №4/137).

Пунктом 4.1 Государственного контракта №4/137 установлено, что сроки выполнения работ составляют с 01.01.2013 по 30.06.2018.

Подрядчик обязан обеспечить качественное выполнение работ по контракту, в установленные контрактом сроки, и в соответствии с Техническим заданием. Все издержки, вызванные приостановлением работ по вине подрядчика, несет подрядчик, при этом сроки приостановления работ в этом случае не могут служить основанием для продления срока завершения работ по контракту (пункты 7.5, 7.17 Государственного контракта №4/137).

В соответствии с пунктом 7.31 Государственного контракта №4/137 подрядчик при исполнении контракта может привлечь третьих лиц (субподрядчика), обладающих необходимым опытом, оборудованием и персоналом, а в случаях, предусмотренных законодательством, обладающих также свидетельством о допуске на выполняемые работы, выданным саморегулируемой организацией, сертификатом и/или другими документами, подтверждающими их право на выполнение данного вида работ или услуг. Подрядчик имеет право заключать с субподрядчиком договоры любого типа (договоры возмездного оказания услуг, договоры подряда на выполнение отдельных работ и др.), необходимые для оказания всего комплекса услуг по содержанию объекта, предусмотренных в контракте. В случае привлечения к исполнению контракта субподрядчиков подрядчик обязан направить заказчику письменное уведомление о каждом заключенном договоре с информацией о порученных субподрядчику работах с одновременным предоставлением сведений о субподрядчике, в том числе, подтверждающих соответствие субподрядчика требованиям, указанным в названном пункте.

За невыполнение или ненадлежащее выполнение обязательств по контракту стороны несут ответственность в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации. Подрядчик несет имущественную ответственность перед заказчиком за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств субподрядчика (пункты 10.1 и 10.4 Государственного контракта №4/137).

Подрядчик гарантирует выполнение по указанным ниже видам работ в соответствии с проектом организации дорожного движения и Техническим заданием (приложение №1). Гарантийный срок с момента подписания форм КС-2, КС-3 на весь объем выполненных работ составляет: по нанесению горизонтальной разметки: для холодных пластиков (ручного и машинного нанесения) 1 год по сохранности 6 месяцев по функциональности (ГОСТ Р 51256-99); для лакокрасочных материалов, при условии ее повторного нанесения 9 месяцев по сохранности, в остальных случаях 6 месяцев и 6 месяцев по функциональности (ГОСТ Р 51256-99) (пункты 15.1, 15.2, 15.2.1 Государственного контракта №4/137).

Свидетельством о государственной регистрации юридических лиц в качестве юридического лица от 06.08.2012 серия <...> подтверждается, что в Единый государственный реестр юридических лиц внесена запись о государственной регистрации ООО «СибСмэп» в качестве юридического лица за основным государственным регистрационным номером записи о государственной регистрации юридических лиц 1122443001317.

Согласно Уставу ООО «СибСмэп», утвержденному решением №1 единственного учредителя ООО «СибСмэп» от 26.07.2012, общество создано в

соответствии с главой 4 ГК РФ и Федеральным законом от 08.02.1998 №14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью».

Пунктом 2.1 Устава определено, что ООО «СибСмэп» осуществляет на территории Российской Федерации и за ее пределами, в том числе производство общестроительных работ по строительству автомобильных, железнодорожных дорог и взлетно-посадочных полос.

Свидетельством о государственной регистрации юридических лиц в качестве юридического лица от 06.08.2007 серия <...> подтверждается, что в Единый государственный реестр юридических лиц внесена запись о государственной регистрации ООО «БРИЗ-Центр» в качестве юридического лица за основным государственным регистрационным номером записи о государственной регистрации юридических лиц 1062411016139.

Согласно Уставу ООО «БРИЗ-Центр», утвержденному общим собранием учредителей (протокол №5 от 30.11.2009) общество является коммерческой организацией, преследующей в качестве основной цели своей предпринимательской деятельности извлечение прибыли.

Одним из видов деятельности ООО «БРИЗ-Центр», согласно пункту 2.2 Устава, является нанесение разметки проезжей части автомобильных дорог.

Приказом ГПКК «Балахтинское ДРСУ» №134/1-П от 22.11.2012, в связи с возникшей необходимостью в привлечении субподрядной организации к исполнению государственного контракта №4/137 от 19.11.2012, в части выполнения работ по нанесению разметки на действующей сети автомобильных дорог общего пользования федерального значения на участке км. 82+000-км.257+250, решено: определить способ размещения заказа в привлечении субподрядной организации к исполнению Государственного контракта №4/137 у единственного поставщика; начальной ценой считать 12 534 986 рублей; предметом заказа у единственного поставщика определить выполнение работ по нанесению разметки; единственным поставщиком считать ООО СибСмэп»; сроком окончания заключения договора считать 15.12.2012.

10 декабря 2012 года между ГПКК «Балахтинское ДРСУ» и ООО «СибСмэп», на основании подпункта ш) пункта 2.11.1 Положения, заключен договор субподряда на выполнение работ по нанесению разметки на действующей сети автомобильных дорог общего пользования федерального значения №82, согласно которому ГПКК «Балахтинское ДРСУ» поручает ООО «СибСмэп» выполнение работ по нанесению горизонтальной дорожной разметки на автомобильной дороге М-54 «Енисей» от Красноярска через Абакан, Кызыл до границы с Монголией на участке км. 82+000-км 257+250 (далее- Договор субподряда №82).

Пунктом 3.1 Договора субподряда №82 предусмотрено, что общая стоимость работ составляет 12 534 986 рублей.

Срок выполнения работ, согласно разделу 6 Договора субподряда №82, определен как: начало работ по I этапу (первое нанесение): с 10 мая 2013 года по 20 июня 2013 года; начало работ по II этапу (второе нанесение): с 1 августа 2013 года по 30 августа 2013 года.

18 марта 2013 года ГПКК «Балахтинское ДРСУ» в счет аванса по Договору субподряда №82 перечислено ООО «СибСмэп» 3 760 495 рублей, что подтверждается платежным поручением №409.

8 апреля 2013 года ГПКК «Балахтинское ДРСУ» уведомило (исх.№168) ООО «СибСмэп» об отказе от исполнения Договора субподряда №82 на основании статьи 717 ГК РФ и известило, что Договор субподряда №82 на основании пункта 3 статьи 450 ГК РФ считается расторгнутым с момента получения уведомления, а также потребовало вернуть денежные средства (аванс) в размере 3 760 495 рублей перечисленные 18.03.2013 в срок до 29.04.2013.

Приказом ГПКК «Балахтинское ДРСУ» №86-П от 29.04.2013, в связи с возникшей необходимостью в привлечении субподрядной организации к исполнению государственного контракта №4/137 от 19.11.2012, в части выполнения работ по нанесению разметки на действующей сети автомобильных дорог общего пользования федерального значения на участке км. 82+000-км.257+250, решено: определить способ размещения заказа в привлечении субподрядной организации к исполнению Государственного контракта №4/137 у единственного поставщика; начальной ценой считать 12 534 986 рублей; предметом заказа у единственного поставщика определить выполнение работ по нанесению разметки; единственным поставщиком считать ООО «БРИЗ-Центр»; сроком окончания заключения договора считать 30.04.2013.

29 апреля 2013 года между ГПКК «Балахтинское ДРСУ» и ООО «БРИЗ-Центр», на основании подпункта ш) пункта 2.11.1 Положения, заключен договор субподряда на выполнение работ по нанесению разметки на действующей сети автомобильных дорог общего пользования федерального значения №29, согласно которому ГПКК «Балахтинское ДРСУ» поручает ООО «БРИЗ-Центр» выполнение работ по нанесению горизонтальной дорожной разметки на автомобильной дороге М-54 «Енисей» от Красноярска через Абакан, Кызыл до границы с Монголией на участке км. 82+000-км. 257+250 (далее- Договор субподряда №29).

Пунктом 3.1 Договора субподряда №29 предусмотрено, что общая стоимость работ составляет 12 534 986 рублей.

Срок выполнения работ, согласно разделу 6 Договора субподряда №29, определен как: начало работ по I этапу (первое нанесение): с 10 мая 2013 года по 20 июня 2013 года; начало работ по II этапу (второе нанесение): с 1 августа 2013 года по 30 августа 2013 года.

На момент рассмотрения настоящего дела Договора субподряда №29 полностью исполнен.

Исследовав материалы дела, Комиссия по рассмотрению дела №402-11-13 пришла к следующим выводам.

Общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг государственными унитарными предприятиями, в уставном капитале которых доля участия субъекта Российской Федерации в совокупности превышает пятьдесят процентов установлены Федеральным законом от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - ФЗ «О закупках»)

Согласно части 1 статьи 1 ФЗ «О закупках» целями регулирования настоящего Федерального закона являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц, указанных в [части 2](#) настоящей статьи (далее - заказчики), в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг (далее также - закупка) для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

Таким образом, закупка любых товаров, работ, услуг должна осуществляться заказчиком в порядке, установленном [законом](#) о закупках, вне зависимости, например, от того: будут ли расходоваться собственные денежные средства заказчика либо денежные средства, полученные заказчиком в качестве возмещения понесенных им расходов, за исключением случаев, когда заказчик будет являться получателем средств федерального бюджета, бюджетов субъектов Российской Федерации или местных бюджетов; связаны ли закупки с обеспечением регулируемого, либо иного вида деятельности.

В соответствии с частью 1 статьи 8 ФЗ «О закупках» требованиями, установленными в названном законе государственные унитарные предприятия должны руководствоваться с 01.01.2012.

Согласно части 1 статьи 2 ФЗ «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 принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений [части 3](#) настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее - положение о закупке).

Как установлено выше, приказом №1 – П от 10.01.2012 ГПКК «Балахтинское ДРСУ», во исполнение требований ФЗ «О закупках» утверждено Положение.

Разделом 2.11 Положения предусмотрено, что заказчик вправе осуществить размещение заказа у единственного поставщика (исполнителя/подрядчика), в том числе, если заключение договора с исполнителями работ или услуг, по которым заказчик является основным исполнителем по результатам конкурентных процедур (данный пункт применяется при условии включения заказчиком сведений о исполнителе в заявку заказчика на участие в размещении заказа); если приобретаются товары, работы, услуги необходимые для выполнения заказчиком обязательств по заключенным государственным (муниципальным) контрактам по результатам проведения торгов в соответствии с требованиями ФЗ «О размещении заказов»; если заключается договор в целях обеспечения исполнения контракта, заключенного по результатам проведения торгов в соответствии с ФЗ «О размещении заказов»; если заключается договор в целях исполнения обязательств заказчика по заключенным государственным и муниципальным контрактам если возникла необходимость привлечения субподрядных организаций.

При этом, в соответствии с частью 1 статьи 3 ФЗ «О закупках» при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами: информационная открытость закупки; равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки; 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; отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

Включение в Положение условий, что заказчик вправе осуществить размещение заказа у единственного поставщика (исполнителя/подрядчика), в том числе, если заключение договора с соисполнителями работ или услуг, по которым заказчик является основным исполнителем по результатам конкурентных процедур; если приобретаются товары, работы, услуги необходимые для выполнения заказчиком обязательств по заключенным государственным (муниципальным) контрактам по результатам проведения торгов в соответствии с требованиями ФЗ «О размещении заказов»; если заключается договор в целях обеспечения исполнения контракта, заключенного по результатам проведения торгов в соответствии с ФЗ «О размещении заказов»; если заключается договор в целях исполнения обязательств заказчика по заключенным государственным и муниципальным контрактам, если возникла необходимость привлечения субподрядных организаций противоречит принципам, установленным частью 1 статьи 3 ФЗ «О закупках», поскольку имеет результатом необоснованное ограничение конкуренции по отношению к участникам закупки, приводит к нецелевому и экономически неэффективному расходованию денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг.

Комиссией не был принят довод ответчиков о том, что включение названных выше условий закупки у единственного поставщика продиктовано тем, что у заказчика объективно отсутствует время на проведение конкурентных процедур, поскольку генеральный подрядчик несет перед заказчиком в силу статьи 706 ГК РФ ответственность за последствия неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательств и отклоняет его как несостоятельный, поскольку при рассмотрении дела установлено, что Государственный контракт №4/137 заключен 19.11.2012, а договора субподряда №29 заключен 29.04.2013, то есть через 5 месяцев.

Комиссией было обращено особое внимание на то, что временной интервал в 5 месяцев является достаточным для проведения, в том числе таких публичных процедур, как: а) открытый одноэтапный конкурс; б) закрытый одноэтапный конкурс; в) открытый одноэтапный конкурс с предварительным квалификационным отбором; г) закрытый одноэтапный конкурс с предварительным квалификационным отбором; д) открытый двухэтапный конкурс; е) закрытый двухэтапный конкурс; ж) открытый аукцион, в том числе в электронной форме; з) проведение запроса котировок.

Комиссией было отмечено, что включение названных условий осуществить размещение заказа у единственного поставщика позволило ГПКК «Балахтинское ДРСУ» привлечь как ООО «БРИЗ-Центр», так и ООО «СибСмэп» для выполнения субподрядных работ без проведения торгов, привело к ограничению конкуренции,

поскольку ООО «БРИЗ-Центр» и ООО «СибСмэп» получили необоснованные преимущества при осуществлении предпринимательской деятельности, что нарушает принцип самостоятельности и состязательности хозяйствующих субъектов, участвующих в конкурентной борьбе на товарном рынке выполнения работ по нанесению разметки на действующей сети автомобильных дорог.

Согласно части 1 статьи 8 Конституции Российской Федерации в Российской Федерации гарантируется поддержка конкуренции, свобода экономической деятельности. Данная конституционная гарантия реализована в законодательстве о конкуренции.

Частью 1 статьи 3 ФЗ «О защите конкуренции» установлено, что названный закон распространяется на отношения, которые связаны с защитой конкуренции, в том числе с предупреждением и пресечением монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции, в которых участвуют российские юридические лица и иностранные юридические лица, федеральные органы исполнительной власти, органы государственной власти субъектов Российской Федерации, органы местного самоуправления, иные осуществляющие функции указанных органов органы или организации, а также государственные внебюджетные фонды, Центральный банк Российской Федерации, физические лица, в том числе индивидуальные предприниматели.

В соответствии с пунктом 7 статьи 4 ФЗ «О защите конкуренции» под конкуренцией понимается соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке.

Комиссия обратила особое внимание, что заключение Договора субподряда №29 и Договора субподряда №82 без проведения торгов, свидетельствуют о наличии/достижение между ГПКК «Балахтинское ДРСУ» и ООО «БРИЗ-Центр» и между ГПКК «Балахтинское ДРСУ» и ООО «БРИЗ-Центр» соглашений, которые привели к ограничению доступа хозяйствующим субъектам на рынок выполнения работ по нанесению разметки на действующей сети автомобильных дорог.

В силу части 4 статьи 11 ФЗ «О защите конкуренции» запрещаются иные соглашения между хозяйствующими субъектами (за исключением "вертикальных" соглашений, которые признаются допустимыми в соответствии со [статьей 12](#) настоящего Федерального закона), если установлено, что такие соглашения приводят или могут привести к ограничению конкуренции.

Под соглашением согласно пункту 18 статьи 4 ФЗ «О защите конкуренции» понимается договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме.

Анализ вышеназванных норм права позволяет сделать вывод, что соглашения, которые приводят или могут привести к ограничению доступа на товарный рынок хозяйствующих субъектов могут быть совершены как в письменной, так и в устной форме.

Согласно статье 12 ФЗ «О защите конкуренции» допускаются "вертикальные" соглашения в письменной форме (за исключением "вертикальных" соглашений

между финансовыми организациями), если эти соглашения являются договорами коммерческой концессии. Допускаются "вертикальные" соглашения между хозяйствующими субъектами (за исключением "вертикальных" соглашений между финансовыми организациями), доля каждого из которых на любом товарном рынке не превышает двадцать процентов.

ГПКК «Балахтинское ДРСУ» согласно данным Реестра хозяйствующих субъектов, имеющих долю на рынке определенного товара в размере более чем 35 % или занимающих доминирующее положение на рынке определенного товара, если в отношении такого рынка федеральными законами установлены случаи признания доминирующего положения хозяйствующих субъектов по Красноярскому краю, является организацией, которая в составе группы лиц имеет долю более 50% на рынке содержания автомобильных дорог общего пользования федерального и краевого значения на территории Красноярского края.

Таким образом, Договор субподряда №29 и Договор субподряда №82, противоречащие требованиям части 4 статьи 11 ФЗ «О защите конкуренции» не являются допустимыми вертикальными соглашениями.

Сама возможность заключения соглашения между хозяйствующими субъектами, если такое соглашение приводит или может привести к ограничению конкуренции, рассматривается законодателем как общественно опасное деяние, имеющее квалифицирующее значение для констатации факта нарушения антимонопольного законодательства. Наличие или угроза наступления негативных последствий в результате заключения такого соглашения презюмируется и не требует отдельного доказывания.

Учитывая изложенное, Комиссия пришла к выводу о наличии в действиях ГПКК «Балахтинское ДРСУ», ООО «БРИЗ-Центр» и ООО «СибСмэп» нарушения части 1 статьи 11 ФЗ «О защите конкуренции», выразившего в заключении договоров субподряда на выполнение работ по нанесению разметки на действующей сети автомобильных дорог общего пользования федерального назначения без проведения торгов.

В соответствии с частью 1.2 ст. 28.1 КоАП поводом к возбуждению дел об административных правонарушениях, предусмотренных статьями 14.9, 14.31, 14.31.1 - 14.33 КоАП, является вступление в силу решения Комиссии антимонопольного органа, которым установлен факт нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации.

Согласно части 1 статьи 14.32 КоАП заключение хозяйствующим субъектом недопустимого в соответствии с антимонопольным [ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВОМ](#) Российской Федерации соглашения, а равно участие в нем или осуществление хозяйствующим субъектом недопустимых в соответствии с антимонопольным [ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВОМ](#) Российской Федерации согласованных действий - влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от двадцати тысяч до пятидесяти тысяч рублей либо [ДИСКВАЛИФИКАЦИЮ](#) на срок до трех лет; на юридических лиц - от одной сотой до пятнадцати сотых размера суммы выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, либо от одной десятой до одной второй начальной стоимости предмета торгов, но не менее ста тысяч рублей, а в случае, если сумма выручки правонарушителя от реализации товара

(работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, превышает 75 процентов совокупного размера суммы выручки правонарушителя от реализации всех товаров (работ, услуг) или административное правонарушение совершено на рынке товаров (работ, услуг), реализация которых осуществляется по регулируемым в соответствии с законодательством Российской Федерации ценам (тарифам), - в размере от трех тысячных до трех сотых размера суммы выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, но не менее ста тысяч рублей.

Материалами дела №402-11-14 подтверждается, что договор аренды №29 от 29.04.2013, подписан генеральным директором ООО «БРИЗ-Центр» <...>.

Таким образом, <...>, являясь директором ООО «БРИЗ-Центр», подписал договор субподряда №29 от 29.04.2013 на выполнение работ по нанесению разметки на действующей сети автомобильных дорог общего пользования федерального назначения без проведения торгов, тем самым совершил административное правонарушение, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 1 статьи 14.32 КоАП.

Ранее <...> к административной ответственности по части 1 статьи 14.32 КоАП не привлекался.

В связи с необходимостью вызова <...> для составления протокола об административном правонарушении, в адрес ООО «БРИЗ-Центр» (ул. 2-я Красногорская, 21 «А», г. Красноярск, 660061), было направлено уведомление (исх. № 5252 от 02.04.2014) с предложением 16 апреля 2014 года в 11 часов 00 минут явиться в Красноярское УФАС России по адресу: г.Красноярск, пр. Мира, 81 «д», каб. 18 для составления протокола об административном правонарушении, которое получено ООО «БРИЗ-Центр» 07.04.2014 года.

Протокол составлен в присутствии защитника (представителя) – <...> (доверенность №24АА 1532442 от 15.04.2014).

Определением от 16 апреля 2014 года о назначении времени и места рассмотрения дела №А263-14.32/14, рассмотрение дела №А263-14.32/14 назначено на 29 апреля 2014 года.

Определением от 29 апреля 2014 года об отложении рассмотрения дела №А263-14.32/14 и о продлении срока его рассмотрения, рассмотрение дела №А263-14.32/14 было отложено на 29 мая 2014 года.

Определением от 29 мая 2014 года об отложении рассмотрения дела №А263-14.32/14 и о продлении срока его рассмотрения, рассмотрение дела №А263-14.32/14 было отложено на 26 июня 2014 года.

Определением от 26 июня 2014 года об отложении рассмотрения дела №А263-14.32/14 и о продлении срока его рассмотрения, рассмотрение дела №А263-14.32/14 было отложено на 24 июля 2014 года.

Определением от 24 июля 2014 года об отложении рассмотрения дела №А263-14.32/14 и о продлении срока его рассмотрения, рассмотрение дела №А263-14.32/14 было отложено на 9 сентября 2014 года.

Определением от 9 сентября 2014 года об отложении рассмотрения дела №А263-14.32/14 и о продлении срока его рассмотрения, рассмотрение дела №А263-14.32/14 было отложено на 9 октября 2014 года.

Определением от 9 октября 2014 года об отложении рассмотрения дела №А263-14.32/14 и о продлении срока его рассмотрения, рассмотрение дела №А263-14.32/14 было отложено на 5 ноября 2014 года.

Определением от 5 ноября 2014 года об отложении рассмотрения дела №А263-14.32/14 и о продлении срока его рассмотрения, рассмотрение дела №А263-14.32/14 было отложено на 5 декабря 2014 года.

Определением от 5 декабря 2014 года об отложении рассмотрения дела №А263-14.32/14 и о продлении срока его рассмотрения, рассмотрение дела №А263-14.32/14 было отложено на 30 декабря 2014 года.

Определением от 30 декабря 2014 года об отложении рассмотрения дела №А263-14.32/14 и о продлении срока его рассмотрения, рассмотрение дела №А263-14.32/14 было отложено на 29 января 2015 года.

Определением от 29 января 2015 года об отложении рассмотрения дела №А263-14.32/14 и о продлении срока его рассмотрения, рассмотрение дела №А263-14.32/14 было отложено на 10 февраля 2015 года.

10 февраля 2015 года дело №А263-14.32/14 рассмотрено в отсутствие <...>, уведомленного надлежащим образом о месте и времени рассмотрения дела.

Исследовав представленные материалы дела №А263-14.32/14 об административном правонарушении, прихожу к выводу, что в материалах дела содержатся достаточные доказательства для принятия мотивированного решения.

При рассмотрении дела №А263-14.32/14 установлено, что не согласившись с решением управления №402-11-14 от 10.02.2014 ГПКК «Балахтинское ДРСУ» и ООО «БРИЗ-Центр» обжаловали последнее в Арбитражный суд Красноярского края.

Решением Арбитражного суда Красноярского края от 28.08.2014 по делу №А33-6969/2014, оставленным в силе Постановлением Третьего арбитражного апелляционного суда от 11.11.2014, заявление ГПКК «Балахтинское ДРСУ» и ООО «БРИЗ-Центр» об оспаривание решения от 10.02.2014 по делу №402-11-14 удовлетворено.

В силу ст. 26.1 КоАП по делу об административном правонарушении в числе прочих выяснению подлежит наличие события административного правонарушения. Событие - один из видов юридических фактов, с которыми закон связывает возникновение правоотношений. В рассматриваемом случае событием являлся факт совершения лицом административного правонарушения, а именно заключение хозяйствующим субъектом недопустимого в соответствии с антимонопольным [ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВОМ](#) Российской Федерации соглашения, а равно участие в нем или осуществление хозяйствующим субъектом недопустимых в соответствии с антимонопольным [ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВОМ](#) Российской Федерации согласованных действий.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 24.5 КоАП производство по делу об

административном правонарушении не может быть начато, а начатое производство подлежит прекращению при отсутствии состава административного правонарушения.

Вступление в законную силу судебного акта о признании недействительным решения управления от 10.02.2014 по делу №402-11-14 14.11.2013, которое послужило поводом для возбуждения в отношении генерального директора ООО «БРИЗ-Центр» <...> дела №А263-14.32/14 об административном правонарушении, не дает оснований для дальнейшего производства по делу об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.32 КоАП.

На основании изложенного, руководствуясь статьями 14.32, 24.5, 29.9 КоАП,

ПОСТАНОВИЛ:

Прекратить производство по делу №А263-14.32/14, возбужденному в отношении генерального директора ООО «БРИЗ-Центр» - <...>.

Примечание:

В соответствии со статьей 31.1 КоАП, постановление об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного для обжалования постановления об административном правонарушении, если постановление не было обжаловано или опротестовано, либо после истечения срока, установленного для обжалования решения по жалобе, протесту.

Постановление по делу об административном правонарушении в соответствии со статьями 30.1 и ст. 30.3 КоАП, может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу, либо в районный суд по месту рассмотрения дела в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Заместитель руководителя управления

Е.А. Лужбин