

РЕШЕНИЕ

по делу № 04-34/3-2018

о нарушении антимонопольного законодательства

«12» ноября 2018 года

г. Улан-Удэ

Резолютивная часть решения объявлена 12.11.2018

Решение в полном объеме изготовлено 23.11.2018

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Бурятия (далее – Комиссия) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

председателя Комиссии <...> – руководителя управления,

членов Комиссии:

<...>– заместителя начальника отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти,

<...>– главного специалиста – эксперта отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти,

Рассмотрев дело от 15.06.2018 № 04-34/3-2018 по признакам нарушения ГКУ «Управление региональных автомобильных дорог Республики Бурятия» (670034, Республика Бурятия, г. Улан-Удэ, ул. Революции 1905г., 11 "а"), ООО «Закаменский дорожный ремонтно-строительный участок» (671950, Республика Бурятия, Закаменский район, г.Закаменск, ул.Радужная,4) статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), выразившегося в заключении 5 договоров с ООО «Закаменский дорожный ремонтно-строительный участок» в один день - 13.10.2017 на выполнение работ по содержанию автомобильной дороги Гусиноозерск- Петропавловка-Закаменск-граница с Монголией в Закаменском районе Республики Бурятия на 2017 год (ямочный ремонт) на общую сумму 485 920,00 рублей, без проведения конкурентных процедур, что приводит или может привести к ограничению конкуренции,

в отсутствие представителей ответчика: ГКУ «Управление региональных автомобильных дорог Республики Бурятия», ООО «Закаменский дорожный ремонтно-строительный участок» - о дате и времени рассмотрения дела уведомлены надлежащим образом, в отсутствие представителя прокуратуры Железнодорожного района г.Улан-Удэ, о дате и времени рассмотрения дела уведомлены надлежащим образом,

УСТАНОВИЛА:

В Бурятское УФАС России поступило обращение прокуратуры Железнодорожного района г.Улан-Удэ (вх. от 17.05.2018 № 3097) по факту нарушения антимонопольного законодательства при заключении ГКУ «Управление региональных автомобильных дорог Республики Бурятия» (далее – Заказчик, ГКУ Упррегионавтодор РБ) договоров на проведение работ по содержанию автомобильной дороги Гусиноозерск- Петропавловка- Закаменск-граница с Монголией в Закаменском районе Республики Бурятия на 2017 год (ямочный ремонт) без проведения конкурентных процедур.

Так 13.10.2017 ГКУ Упррегионавтодор РБ были заключены 5 договоров с ООО «Закаменский дорожный ремонтно-строительный участок» на выполнение работ по содержанию автомобильной дороги Гусиноозерск- Петропавловка- Закаменск-граница с Монголией в Закаменском районе Республики Бурятия на 2017 год (ямочный ремонт) с разбивкой по участкам:

- договор № 122-р/17 на выполнение дополнительных работ (ямочный ремонт): км.256, км270-км273 на сумму – 98 450,00 рублей;

- договор № 123-р/17 на выполнение дополнительных работ (ямочный ремонт): км.258-км270 на сумму – 94800,00 рублей;

- договор № 124-р/17 на выполнение дополнительных работ (ямочный ремонт): км275-км278 на сумму – 97803,00 рублей;

- договор № 125-р/17 на выполнение дополнительных работ (ямочный ремонт): км.279-км281 на сумму – 99810,00 рублей;

- договор № 126-р/17 на выполнение дополнительных работ (ямочный ремонт): км274-км275 на сумму – 95057,00 рублей.

Итого содержание автомобильной дороги Гусиноозерск- Петропавловка- Закаменск-граница с Монголией в Закаменском районе Республики Бурятия на 2017 год (ямочный ремонт) с км.256 по км281 (всего 25 км) на общую сумму 485 920,00 рублей.

Статьей 16 Закона о защите конкуренции установлен запрет на соглашения между органами государственной власти и хозяйствующими субъектами, которые могут привести к недопущению, ограничению, или устранению конкуренции.

Приказом Бурятского УФАС России от 15.06.2018 № 52 возбуждено дело № 04-34/3-2018 по признакам нарушения в действиях ГКУ «Управление региональных автомобильных дорог Республики Бурятия» и ООО «Закаменский дорожный ремонтно-строительный участок» статьи 16 Закона о защите конкуренции, выразившиеся в заключении соглашений, ограничивающих доступ другим участникам к выполнению работ по содержанию автомобильной дороги, что приводит или может привести к ограничению конкуренции.

Определением о назначении дела № 04-34/3-2018 к рассмотрению (исх. от 15.06.2018 № 04-34/2886), рассмотрение назначено на 02.07.2018 в 15:00 часов. В качестве ответчиков приглашены ГКУ «Управление региональных автомобильных дорог Республики Бурятия» и ООО «Закаменский дорожный ремонтно-строительный участок».

Определением от 02.07.2018 № 04-34/3162 рассмотрение дела № 04-34/3-2018 о нарушении антимонопольного законодательства отложено на 29.08.2018 в 14:00 часов. Данным определением были запрошены дополнительные доказательства о наличии или об отсутствии нарушения антимонопольного законодательства, а именно информация о проведении конкурентных процедур по строительству, ремонту и содержанию автомобильных дорог в Закаменском районе за последние два года, информацию о проведении конкурентных процедур по выделенным приказом Минтранса РБ от 10.03.2017 №30 средствам (сумма средств на ямочный ремонт -67 569,7 тысяч рублей), а также по оставшимся средствам, выделенных приказом Минтранса РБ от 11.10.2017 № 138 (сумма средств на ямочный ремонт – 74 672,6 тысяч рублей), запросов, направленных хозяйствующим субъектам и их ответы по предложению на выполнение работ (ямочный ремонт) автомобильной дороги Гусиноозерск- Петропавловка- Закаменск-граница с Монголией в Закаменском районе Республики Бурятия.

Определением от 29.08.2018 (исх № 04-34/4183) дело отложено и назначено к рассмотрению на 14.09.2018 в 10-00 часов.

Определением от 14.09.2018 (исх. № 04-34/4460) по ходатайству представителя прокуратуры дело отложено и назначено к рассмотрению на 25.10.2018 в 14-00 часов.

Определением от 25.10.2018 (исх. № 04-34/5127) в связи с принятием заключения об обстоятельствах дела, дело отложено и назначено к рассмотрению на 12.11.2018 в 14-00 часов.

В ходе рассмотрения дела № 04-34/3-2018 представитель ГКУ «Управление региональных автомобильных дорог Республики Бурятия» пояснила, что заключение данных договоров являлось вынужденной мерой, поскольку доведенные лимиты по Программе дорожных работ на 2017 год, утвержденные приказом Министерства по развитию транспорта, энергетики и дорожного хозяйства Республики Бурятия (далее – Минтранс РБ) от 26.12.2016 № 194 (на ямочный ремонт сумма выделенных средств составляла - 36 242,6 тыс.рублей) были изменены приказами Минтранса РБ:

от 14.02.2017 №21 (сумма средств на ямочный ремонт – 35 751,9 тысяч рублей),

от 10.03.2017 № 30 (сумма средств на ямочный ремонт – 67 569,7 тысяч рублей)

от 11.10.2017 № 138 (сумма средств на ямочный ремонт – 74 672,9 тысяч рублей).

Учитывая, что увеличение лимита финансирования на ямочный ремонт совпало с наступлением отрицательных температур в Закаменском районе Республики Бурятия, то проведение торгов в данном конкретном случае было нецелесообразно ввиду несоответствия организационных затрат на проведение закупки. Кроме того, для определения наименьшего ценового предложения, Заказчиком были направлены запросы потенциальным подрядчикам, и контракт был заключен с ООО «Закаменский ДРСУ», предложившим наименьшую цену за ремонт.

Оставшаяся сумма была проведена по результатам торгов на участках дорог с гравийным покрытием.

Представитель прокуратуры Железнодорожного района г.Улан-Удэ полагает, что выбор подрядчика без проведения конкурентных процедур не достигает целей, установленных законодательством о контрактной системе, поскольку не приводит к эффективному использованию бюджетных средств. Контракты были заключены без подачи ценовых предложений от других участников, что способствовало созданию преимущественного положения единственного поставщика и лишило возможности других хозяйствующих субъектов, осуществляющих аналогичную деятельность, реализовать свое право на заключение контракта.

Кроме того, полагает, что поскольку в октябре 2017 года в Закаменском районе уже наступили отрицательные температуры, то возникает вопрос о целесообразности заключения данных договоров и проведения работ. Также ссылаясь на судебную практику считает, что в действиях Заказчика и ООО «Закаменский ДРСУ» содержится нарушение статьи 16 Закона о защите конкуренции.

Представитель Заказчика пояснила что не освоение выделенных бюджетных средств влечет для Заказчика неблагоприятные последствия.

Комиссия Бурятского УФАС России выслушав доводы сторон и изучив материалы дела приходит к следующему выводу:

Согласно пункту 5.1. статьи 45 Закона о защите конкуренции при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства антимонопольный орган проводит анализ состояния конкуренции в объеме, необходимом для принятия решения о наличии или об отсутствии нарушения антимонопольного законодательства.

Согласно Порядку проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке, утвержденному приказом ФАС России от 28.04.2010 № 220, по делам, возбужденным по признакам нарушения статьи 16 Закона о защите конкуренции, анализ состояния конкуренции включает:

- определение временного интервала исследования;
- определение продуктовых границ товарного рынка;
- определение географических границ товарного рынка.

В качестве временного интервала исследования определен 2017 год (договоры № 122-р/17, № 123-р/17, № 1247-р/17, № 126-р/17 на выполнение работ по содержанию автомобильной дороги Гусиноозерск-Закаменск-граница с Монголией в Закаменском районе заключены 13.10.2017. Сроки выполнения работ по договорам – через 10 дней с момента подписания контракта, до исполнения сторонами всех обязательств).

Продуктовые границы товарного рынка определены как работы по ремонту и содержанию автомобильных дорог.

Графические границы товарного рынка определены как территория Республики Бурятия.

Согласно позиции ФАС России (письмо от 27.01.2017 № РП/4496/17) и Министерства

экономического развития Российской Федерации (письмо от 07.12.2016 № Д28и-3206), [Закон](#) не содержит ограничений в количестве закупок, не превышающих ста тысяч рублей, которые заказчик вправе осуществить у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) на основании [пункта 4 части 1 статьи 93](#) Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе), в том числе в случаях, когда предметом контрактов является приобретение одних и тех же товаров, работ, услуг.

В соответствии с [пунктом 4 части 1 статьи 93](#) Закона о контрактной системе закупка у единственного поставщика может осуществляться заказчиком в случае осуществление закупки товара, работы или услуги на сумму, не превышающую ста тысяч рублей. При этом годовой объем закупок, которые заказчик вправе осуществить на основании настоящего пункта, не должен превышать два миллиона рублей или не должен превышать пять процентов совокупного годового объема закупок заказчика и не должен составлять более чем пятьдесят миллионов рублей. Указанные ограничения годового объема закупок, которые заказчик вправе осуществить на основании настоящего пункта, не применяются в отношении закупок, осуществляемых заказчиками для обеспечения муниципальных нужд сельских поселений. На заказчиков, осуществляющих деятельность на территории иностранного государства, при осуществлении закупок в соответствии с настоящим пунктом не распространяются ограничения в части установления цены контракта, не превышающей ста тысяч рублей. В отношении федерального органа исполнительной власти, осуществляющего закупки для обеспечения федеральных нужд государственных органов, образованных для обеспечения деятельности Президента Российской Федерации, Правительства Российской Федерации, расчет указанных ограничений годового объема закупок, которые заказчик вправе осуществить на основании настоящего пункта, производится отдельно для такого федерального органа исполнительной власти и каждого такого государственного органа.

Закон о контрактной системе предусмотрел право заказчику осуществлять закупку у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) с условием, чтобы годовой объем закупок либо не превышал два миллиона рублей, либо не превышал пять процентов совокупного годового объема закупок заказчика и не составлял более чем пятьдесят миллионов рублей.

Заказчиком не превышен порог в пять процентов совокупного годового объема закупок, и суммы закупок по пункту 4 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе не превышают пятьдесят миллионов рублей.

Совокупный объем закупок за 2017 год составлял – 3 637 017 246,93 рублей. То есть Заказчик был вправе заключить в пределах 5% от совокупного годового объема (181 850 862,35 рублей) договоры с единственным поставщиком на сумму – 50 000 000,00 рублей.

Всего за 2017 по пункту 4 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе Заказчиком было заключено 210 договоров на сумму – 12 802 233,28 рублей, в том числе и пяти договоров с ООО «Закаменский ДРСУ» на сумму - 485 920,00 рублей.

ГКУ «Управление региональных автомобильных дорог Республики Бурятия» размещено закупок в объеме, не превышающем пять процентов совокупного

годового объема закупок заказчика, следовательно, требование законодательства о контрактной системе не нарушено.

Заключение данных договоров являлось вынужденной мерой, поскольку доведенные лимиты по Программе дорожных работ на 2017 год, утвержденные приказом Министерства по развитию транспорта, энергетики и дорожного хозяйства Республики Бурятия (далее – Минтранс РБ) от 26.12.2016 № 194 (на ямочный ремонт сумма выделенных средств составляла - 36 242,6 тыс.рублей) были изменены приказами Минтранса РБ:

от 14.02.2017 №21 (сумма средств на ямочный ремонт – 35 751,9 тысяч рублей),

от 10.03.2017 № 30 (сумма средств на ямочный ремонт – 67 569,7 тысяч рублей)

от 11.10.2017 № 138 (сумма средств на ямочный ремонт – 74 672,9 тысяч рублей).

Таким образом, Заказчиком принято решение о заключении контракта с единственным подрядчиком (исполнителем) на ямочный ремонт автомобильной дороги Гусиноозерск- Петропавловка- Закаменск-граница с Монголией в Закаменском районе Республики Бурятия, поскольку применение конкурентных способов определения поставщика (подрядчика, исполнителя) для удовлетворения нужд заказчика в данном случае ввиду невозможности либо нецелесообразности, принято правомерно, в пределах установленных пунктом 4 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе сумм.

Комиссией Бурятского УФАС России установлено, что своевременное проведение конкурентных процедур, в данном случае путем проведения запроса котировок, было нецелесообразно, учитывая доведение до Заказчика сумм на проведение ямочного ремонта на дорогах с асфальтовым покрытием (приказ Минтранса РБ от 11.10.2017 № 138). Вопрос прокуратуры о целесообразности проведения работ при наступивших отрицательных температурах не входит в компетенцию антимонопольного органа. Кроме того, отсутствие публичных процедур не привело к неэффективному расходованию бюджетных средств. Так при проведении запроса котировок участниками закупки подаются ценовые предложения в конвертах. Заказчиком был отобран подрядчик (исполнитель) путем направления нескольких запросов потенциальным участникам закупки.

От участников были получены ответы о готовности выполнить работы в десятидневный срок по соответствующей цене, а именно ИП Михайлова К.В. (ценовое предложение – 99 450,00 рублей), ООО «Закаменский ДРСУ» (ценовое предложение – 98 450,00 рублей), ООО «Джиддаагропромдорстрой» (ценовое предложение – 109 390,00 рублей).

Исходя из наименьшего ценового предложения контракты были заключены с ООО «Закаменский ДРСУ».

Из анализа представленных Заказчиком реестра заключенных контрактов (договоров) по Закаменскому району за 2015-2017 годы установлено, что по пункту 4 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе (с единственным поставщиком, исполнителем) заключались контракты (договоры) с ООО «Ришон» (2016г), с ИП Бальчугова О.А. (2016г), ООО «Эликом ТБ» (2016 г.), ИП Сигаковым Н.В. (2016, 2017 гг), ООО «Закаменский ДРСУ (2017).

Статьей 16 Закона о защите конкуренции установлен запрет на соглашения между органами государственной власти субъектов 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 рассматриваемом случае соглашения или согласованные действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции между ГКУ «Управление региональных автомобильных дорог Республики Бурятия» и ООО «Закаменский ДРСУ» не установлены.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 48 Закона о защите конкуренции, Комиссия прекращает рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства в случае отсутствия нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых комиссией действиях (бездействии).

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», Комиссия Бурятского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Прекратить рассмотрение дела № 04-34/3-2018 в связи с отсутствием нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых комиссией действиях (бездействии).

2. Основания для выдачи предписания отсутствуют.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии:

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

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

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