

УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ

ПО КУРСКОЙ ОБЛАСТИ

РЕШЕНИЕ

Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Курской области

по делу №02/08-65-2013

Резолютивная часть решения объявлена 20 августа 2013 года

Решение в полном объеме изготовлено 28 августа 2013 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Курской области по рассмотрению дела по признакам нарушения антимонопольного законодательства, рассмотрев дело №02/08-65-2013, возбужденное по признакам нарушения статьи 11 Федерального закона «О защите конкуренции» от 26.07.2006г. №135-ФЗ со стороны ОАО «Концерн «Росэнергоатом» (г.Москва, ул.Ферганская, 25, ИНН 7721632827) в лице филиала «Курская атомная станция» и ООО «Спецатомэнергомонтаж» (Курская область, г.Курчатов, Промзона, ИНН 4634007275) в присутствии представителей ОАО «Концерн «Росэнергоатом» (по доверенности) С., Ф., директора ООО «Спецатомэнергомонтаж» С.,

УСТАНОВИЛА:

22.05.2013г. в Управление Федеральной антимонопольной службы по Курской области Управлением экономической безопасности и противодействия коррупции УМВД России по Курской области представлено заявление, из которого следует, что в результате проведенной органами внутренних дел проверки установлено, что ООО «Спецатомэнергомонтаж» осуществляет выполнение строительных работ на объекте «Пристройка зала единоборств с переходной галереей к зданию спортивного комплекса «Энергетика» Курской АЭС в г.Курчатове», заказчиком которого является ОАО «Концерн «Росэнергоатом» в лице филиала «Курская атомная станция», с декабря 2012 года без наличия договора, заключенного в установленном законом порядке по результатам проведения открытых торгов.

К указанному заявлению прилагаются документы, подтверждающие факт выполнения ООО «Спецатомэнергомонтаж» строительных работ на территории Курской атомной станции в г.Курчатове Курской области по состоянию на 16.05.2013г., а именно, факт возведения фундамента, несущих металлоконструкций из металлопрофиля, свай и металлических перекрытий, крыши из металлического профлиста, а также инженерных коммуникаций (сетей водоснабжения и

водоотведения) на объекте «Пристройка зала единоборств с переходной галереей к зданию спортивного комплекса «Энергетика» Курской АЭС.

При этом, как следует из извещения о закупке, размещенного на официальном сайте и на электронной торговой площадке «Фабрикант» www.fabrikant.ru, ОАО «Концерн «Росэнергоатом» в лице филиала «Курская атомная станция» проводится закупка в форме открытого запроса предложений на право заключения договора на выполнение строительно-монтажных работ на объекте «Пристройка зала единоборств с переходной галереей к 4-этажному зданию спортивного корпуса литеры «А» комплекса «Энергетика» Курской АЭС с инженерными сетями и благоустройством». Начальная цена договора установлена заказчиком в размере 27 754 401,22 рублей. Срок окончания подачи заявок на участие в запросе предложений установлен до 08.05.2013г., дата подведения итогов закупки - не позднее 22.05.2013г. Договор с победителем запроса предложений заключается не ранее, чем через 10 дней после размещения протокола об итогах закупки на официальном сайте и на ЭТП.

Таким образом, по состоянию на 16.05.2013г. у подрядчика, выполняющего строительные работы на вышеуказанном объекте Курской атомной станции в г.Курчатове отсутствовали правовые основания для выполнения соответствующих работ, факт выполнения которых установлен актом обследования УЭБ и ПК УМВД по Курской области.

При этом, как следует из представленной УМВД России по Курской области документированной информации, на участие в запросе предложений на выполнение указанных строительных работ была подана только одна заявка - ООО «Спецатомэнергомонтаж», в связи с чем торги признаны несостоявшимися и заказчиком принято решение заключить договор с единственным участником запроса предложений на условиях, указанных в его заявке, по предложенной им цене 27 739 133,2 рублей.

Частью 4 статьи 11 ФЗ «О защите конкуренции» №135-ФЗ от 26.07.2006г. *запрещаются соглашения между хозяйствующими субъектами, не указанные в частях 1-3 данной статьи (за исключением «вертикальных» соглашений, которые признаются допустимыми в соответствии со статьей 12 данного Федерального закона), если установлено, что такие соглашения приводят или могут привести к ограничению конкуренции.*

Предоставление заказчиком возможности определенному хозяйствующему субъекту (одному из потенциальных участников торгов) выполнять строительные работы, на право выполнения которых объявлены торги, *до завершения процедуры закупки и определения ее победителя* создает такому подрядчику объективные преимущества относительно иных строительных организаций и фактически приводит к устранению конкуренции на торгах, поскольку лишает смысла участие иных потенциальных подрядчиков в процедуре закупки.

В ходе рассмотрения дела представители ОАО «Концерн «Росэнергоатом» пояснили, что строительные работы на территории Курской атомной станции в мае 2013 года выполнялись ООО «Спецатомэнергомонтаж» не в рамках правоотношений, предусмотренных договором подряда, который заключен в мае 2013 года, а по договору на вынос инженерных сетей из зоны строительства объекта от 12.12.2012г., заключенному в установленном законом порядке. Учитывая,

что при проведении закупки путем запроса предложений единственная заявка была подана ООО «Спецатомэнергомонтаж», с данной подрядной организацией был заключен договор на строительство пристройки к спортивному комплексу. По состоянию на дату рассмотрения дела оплата по указанному договору заказчиком не производилась.

Руководитель ООО «Спецатомэнергомонтаж» по существу рассматриваемого дела пояснил, что по состоянию на дату рассмотрения дела работы по строительству рассматриваемого объекта выполнены более, чем на 80%, оплата за выполненные работы заказчиком не перечислена.

Выслушав объяснения лиц, участвующих в рассмотрении дела, исследовав материалы дела, Комиссия УФАС по Курской области приходит к следующему.

В соответствии со ст. 11 Федерального закона «О защите конкуренции» от 26.07.2006г. №135-ФЗ *запрещаются соглашения между хозяйствующими субъектами*, в том числе не указанные в частях 1-3 данной статьи (за исключением «вертикальных» соглашений, которые признаются допустимыми в соответствии со статьей 12 ФЗ «О защите конкуренции»), *если установлено, что такие соглашения приводят или могут привести к ограничению конкуренции*. Согласно с п.18 ст.4 ФЗ «О защите конкуренции» под соглашением понимается договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме. Пунктом 19 статьи 4 ФЗ «О защите конкуренции» определено, что «вертикальным» соглашением является соглашение между хозяйствующими субъектами, один из которых приобретает товар, а другой предоставляет (продает) товар (работу, услугу).

Статьей 12 ФЗ «О защите конкуренции» установлено, что являются допустимыми «вертикальные» соглашения, являющиеся договорами коммерческой концессии, а также «вертикальные» соглашения между хозяйствующими субъектами (за исключением соглашений между финансовыми организациями), *доля каждого из которых на любом товарном рынке не превышает двадцать процентов*.

Таким образом, не признаются нарушением антимонопольного законодательства «вертикальные» соглашения между хозяйствующими субъектами, каждый из которых не имеет доли более 20% ни на одном товарном рынке.

Проведенным УФАС по Курской области в рамках рассмотрения настоящего дела анализом оптового рынка электроэнергии Российской Федерации в границах Первой ценовой зоны за 2012 год установлено, что ОАО «Концерн «Росэнергоатом» (г.Москва, ул.Ферганская, д.25) является одним из крупнейших предприятий электроэнергетической отрасли России и единственной в России организацией, выполняющей функции эксплуатирующей организации (оператора) атомных станций. Основным видом деятельности Концерна является производство электрической и тепловой энергии атомными станциями и выполнение функций эксплуатирующей организации ядерных установок (атомных станций), радиационных источников, пунктов хранения ядерных материалов и радиоактивных веществ в порядке, установленном законодательством Российской Федерации. Доля ОАО «Концерн «Росэнергоатом» на рынке оптовой реализации электроэнергии в границах Первой ценовой зоны в 2012 году составил 21,66% (что

превышает 20%, предусмотренные для участников допустимых «вертикальных» соглашений частью 2 статьи 12 ФЗ «О защите конкуренции»). При таких обстоятельствах, «вертикальные» соглашения ОАО «Концерн «Росэнергоатом» не подпадают под исключения, установленные ст.12 ФЗ «О защите конкуренции», и не могут признаваться допустимыми в случае, если приводят или могут привести к ограничению конкуренции.

12.12.2012г. между ОАО «Концерн «Росэнергоатом» в лице филиала «Курская атомная станция» (заказчик) и ООО «Спецатомэнергоаонтаж» (исполнитель) был заключен договор подряда №38/2012 на выполнение работ по выносу инженерных сетей из зоны строительства объекта «Пристройка зала единоборств с переходной галереей к 4-этажному зданию спортивного корпуса литера «А» и выполнение земляных работ по устройству котлована» на сумму 4 587 870,68 рублей в соответствии с техническим заданием заказчика и сметой. Срок выполнения работ определен в договоре до 30.03.2013г.

В апреле 2013 года ОАО «Концерн «Росэнергоатом» (в лице филиала «Курская атомная станция») на официальном сайте закупок www.zakupki.gov.ru и на сайте электронной торговой площадки «Фабрикант» размещена документация о проведении публичной закупки в форме запроса предложений в порядке, предусмотренном ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» от 18.07.2011г. №223-ФЗ, на выполнение строительно-монтажных работ на объекте «Пристройка зала единоборств с переходной галереей к 4-этажному зданию спортивного корпуса литера «А» с наружными инженерными сетями и благоустройством» (начальная цена договора 27 754 401,22 руб., срок подачи заявок до 08.05.2013г., срок подведения итогов запроса предложений - не позднее 22.05.2013г.). Указанная форма закупки предполагает определение победителя (подрядчика) исходя из лучших условий договора, в т.ч. наименьшей цены, предложенной участниками закупки за выполнение работ, предусмотренных документацией о проведении запроса предложений.

В течение срока приема заявок на участие в запросе предложений подана только одна заявка - ООО «Спецатомэнергоаонтаж» (дата подачи заявки 19.04.2013г.), в связи с чем протоколом от 15.05.2013г. запрос предложений признан несостоявшимся и заказчиком принято решение о заключении договора подряда с указанным хозяйствующим субъектом на предложенных им условиях исполнения договора по цене 27 739 133,2 руб., указанной в его заявке (снижение цены относительно начальной цены, установленной заказчиком составляет 0,05%). 20.05.2013г. между ОАО «Концерн «Росэнергоатом» в лице филиала «Курская атомная станция» и ООО «Спецатомэнергоаонтаж» заключен договор на выполнение строительно-монтажных работ.

В то же время, проверкой, проведенной УЭБ и ПК УМВД России по Курской области установлено, что по состоянию на 16.05.2013г. (т.е. еще до завершения процедуры указанной закупки) ООО «Спецатомэнергоаонтаж» на соответствующей строительной площадке выполнены работы по возведению фундамента, несущих металлоконструкций из металлопрофиля различного размера, свай и металлических перекрытий, крыши из металлического профлиста, а также наружных инженерных коммуникаций (сетей водоснабжения и водоотведения), что подтверждается актом от 16.05.2013г. с приложением

материалов фотофиксации объекта незавершенного строительства, а также актами опроса директора ООО «Спецатомэнергомонтаж» Середа И.Н. и прораба данной строительной организации Новикова А.Н. от 16.05.2013г. При этом, согласно объяснений прораба Новикова А.Н., работы по строительству пристройки к спортивному корпусу по состоянию на указанную дату были выполнены на 30-40%.

Таким образом, материалами дела установлен факт осуществления ООО «Спецатомэнергомонтаж» строительных работ на вышеуказанном объекте, являющихся предметом договора подряда, запрос предложений на право заключения которого проводился Курской атомной станцией в апреле-мае 2013 года, в период проведения заказчиком данной публичной закупки.

Доводы ОАО «Концерн «Росэнергоатом» о выполнении данным подрядчиком вышеуказанных работ на основании ранее заключенного договора подряда от 12.12.2012г. опровергаются материалами дела, поскольку в соответствии с договорами подряда подлежат выполнению строительные работы, предусмотренные техническим заданием и сметами, которые являются неотъемлемой частью договора строительного подряда (ст.743 ГК РФ).

Договором подряда №38/2012 от 12.12.2012г. на вынос инженерных сетей из зоны строительства объекта и выполнение земляных работ по устройству котлована не предусмотрены иные виды строительных работ помимо указанных, в т.ч. такие как устройство фундаментов, монтаж металлоконструкций и т.п., фактически выполненные ООО «Спецатомэнергомонтаж» по состоянию на 16.05.2013г., что подтверждается заключением Комитета строительства и архитектуры Курской области от 08.07.2013г. по результатам анализа и сопоставления локальных сметных расчетов к договорам от 12.12.2012г. и от 20.05.2013г.

ООО «Спецатомэнергомонтаж» представлена копия акта-допуска для производства строительно-монтажных работ на территории организации от 06.03.2013г., подписанного должностными лицами заказчика (Курской атомной станции) и подрядчика (ООО «Спецатомэнергомонтаж»), согласно которого заказчик предоставил участок по Коммунистическому проспекту г.Курчатова для производства строительно-монтажных работ на срок с 11.03.2013г. по 30.08.2013г. подрядчику при условии выполнения последним мероприятий, обеспечивающих безопасность производства работ.

Срок окончания указанных работ определен позднее, чем срок выполнения работ по договору подряда, право заключения которого являлось предметом вышеуказанного запроса предложений.

Как следует из документированной информации, представленной лицами, участвующими в рассмотрении дела, по состоянию на дату начала выполнения ООО «Спецатомэнергомонтаж» строительных работ на рассматриваемом объекте капитального строительства, равно как и на дату принятия решения по настоящему делу, разрешение на строительство, предусмотренное статьей 51 Градостроительного кодекса РФ и являющееся документом, подтверждающим соответствие проектной документации требованиям градостроительного плана земельного участка и дающим застройщику право осуществлять строительство, отсутствует. Согласно письменных пояснений Курской атомной станции от

15.08.2013г., проектная документация на строительство данного объекта находится на государственной экспертизе. В то же время, строительные работы на соответствующем земельном участке ведутся ООО «Спецатомэнергомонтаж» без необходимой разрешительной документации, никаких претензий со стороны отдела технического надзора УКС Курской АЭС, в функции которого входит осуществление строительного контроля на объектах Курской атомной станции, не предъявлялось.

Таким образом, материалами дела установлено, что ОАО «Концерн «Росэнергоатом» в лице филиала «Курская атомная станция» были созданы для одного из потенциальных участников проводимой им закупки (запроса предложений на выполнение строительно-монтажных работ на объекте «Пристройка зала единоборств с переходной галереей к 4-этажному зданию спортивного корпуса литеры «А» с наружными инженерными сетями и благоустройством») преимущественные условия для участия в данной закупке, которые позволили исключить возможность участия в данном запросе предложений иных претендентов. Действия заказчика - ОАО «Концерн «Росэнергоатом», допустившего указанного подрядчика к выполнению работ на соответствующем объекте до момента определения победителя запроса предложений, и подрядчика ООО «Спецатомэнергомонтаж», приступившего к выполнению работ без наличия договора, заключенного в установленном порядке по результатам публичной процедуры закупки, являются согласованными действиями, которые привели к устранению конкуренции при проведении запроса предложений, поскольку фактически работы, являвшиеся предметом данной закупки, уже были частично выполнены данной строительной организацией. При таких обстоятельствах участие в закупке иных хозяйствующих субъектов не имело смысла, т.к. в случае победы в процедуре запроса предложений они не имели бы технической возможности выполнить предусмотренные договором работы, уже произведенные по состоянию на дату завершения процедуры закупки ООО «Спецатомэнергомонтаж».

В связи с изложенным рассматриваемые действия ОАО «Концерн «Росэнергоатом» (в лице филиала «Курская атомная станция») и ООО «Спецатомэнергомонтаж» квалифицируются как реализация соглашения, направленного на ограничение (и фактическое устранение) конкуренции при проведении вышеназванного запроса предложений, что является нарушением части 4 статьи 11 ФЗ «О защите конкуренции».

В ходе рассмотрения дела комиссией УФАС по Курской области установлено, что в связи с реализацией данного соглашения и выполнением работ по строительству пристройки к зданию спортивного комплекса Курской АЭС в г.Курчатове ООО «Спецатомэнергомонтаж» по состоянию на дату принятия решения по делу не получено дохода, поскольку выполненные указанным подрядчиком строительные работы приняты заказчиком, но не оплачены. В то же время, в случае оплаты заказчиком строительных работ по договору подряда, заключенному между ОАО «Концерн «Росэнергоатом» в лице филиала «Курская АЭС» и ООО «Спецатомэнергомонтаж» 20.05.2013г. по результатам запроса предложений, указанной подрядной организацией будет получен доход в размере 27 739 133,2 рубля (стоимость работ по данному договору), возможность получения которого обусловлена осуществлением сторонами по договору соглашения, противоречащего требованиям антимонопольного законодательства.

На основании изложенного, руководствуясь ст.23, ст.48 Федерального закона «О защите конкуренции» от 26.07.2006г. №135-ФЗ, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ОАО «Концерн «Росэнергоатом» в лице филиала «Курская атомная станция» и ООО «Спецатомэнергомонтаж» нарушившими часть 4 статьи 11 Федерального закона «О защите конкуренции» в части осуществления соглашения, которое привело к устранению конкуренции при проведении публичной закупки путем запроса предложений на право заключения договора на строительство объекта «Пристройка зала единоборств с переходной галереей к 4-этажному зданию спортивного корпуса литера «А» с наружными инженерными сетями и благоустройством» в г.Курчатове Курской области в мае 2013 года.

2. Выдать ОАО «Концерн «Росэнергоатом» (филиал «Курская атомная станция») и ООО «Спецатомэнергомонтаж» предписание о недопущении ограничивающих конкуренцию соглашений при производстве строительных работ.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд Курской области в течение 3-х месяцев с даты его принятия. Датой принятия решения считается дата его изготовления в полном объеме.

УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ ПО КУРСКОЙ ОБЛАСТИ

ПРЕДПИСАНИЕ

по делу №02/08-65-2013

о недопущении действий, которые могут привести к ограничению конкуренции

Предписание оглашено 20 августа 2013 года
г.Курск

Предписание в полном объеме изготовлено 28 августа 2013 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Курской области по рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства, руководствуясь статьей 11, статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании своего решения по делу №02/08-65-2013 о нарушении ОАО «Концерн «Росэнергоатом» (г.Москва, ул.Ферганская, 25, ИНН 7721632827) в лице филиала «Курская атомная станция» (Курская область, г.Курчатов) и ООО «Спецатомэнергомонтаж» (Курская область, г.Курчатов, Промзона, ИНН 4634007275) части 4 статьи 11 Федерального закона «О защите конкуренции»

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ОАО «Концерн «Росэнергоатом» в лице филиала «Курская атомная станция» с даты получения настоящего предписания не допускать нарушений части 4 статьи 11 ФЗ «О защите конкуренции», исключив осуществление соглашений с хозяйствующими субъектами при производстве строительных работ, которые приводят или могут привести к ограничению конкуренции, в том числе при определении подрядчиков для выполнения работ в порядке, установленном ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» от 18.07.2011г. №223-AP/
2. ООО «Спецатомэнергомонтаж» с даты получения настоящего предписания не допускать нарушений части 4 статьи 11 ФЗ «О защите конкуренции», исключив осуществление соглашений с заказчиками (в том числе ОАО «Концерн «Росэнергоатом») при производстве строительных работ, которые приводят или могут привести к ограничению конкуренции.
3. Документированную информацию об исполнении настоящего предписания представить срок до 28.12.2013г.

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

- [reshenie_st.11_rosenergoatom_saem.doc](#)