

Туруханский районный
Совет депутатов
ул. Шадрина А.Е., 15, с. Туруханск,
Туруханский район,
Красноярский край, 663230

Администрация Туруханского района
ул. Шадрина А.Е., 15, с. Туруханск,
Красноярский край, 663230

МКОУ «ФСОШ»
ул. Промысловиков, 5, с. Фарково, Красноярский край, 663230

ООО «Бриг»
ул. Взлетная, 24, оф. 11, г. Красноярск, 660077

ОПРЕДЕЛЕНИЕ
ОБ ОТЛОЖЕНИИ РАССМОТРЕНИЯ ДЕЛА №352-16-14
О НАРУШЕНИИ АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

8 декабря 2014 года

г. Красноярск

Комиссия Красноярского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: председатель Комиссии – Лужбин Е.Л., заместитель руководителя управления; члены Комиссии – Капсудин Е.В., начальник контрольного отдела рассмотрев дело №352-16-14, возбужденное в отношении Администрации Туруханского района (ул. Шадрина А. Е., 15, с. Туруханск, Туруханский район, Красноярский край, 663230) (далее – Администрация) и общества с ограниченной ответственности «Бриг» (ул. Взлетная, 24, оф. 11, г. Красноярск, 660077) (далее – ООО «Бриг») по признакам нарушения пункта 4 части 1 статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – ФЗ «О защите конкуренции»),

У С Т А Н О В И Л А:

В адрес Красноярского УФАС России поступило заявление (вх. №19609 от 06.10.2014) Туруханского районного Совета депутатов Красноярского края (далее – Заявитель) с жалобой на действия Администрации и ООО «Бриг», выразившиеся в достижении соглашения, которое привело к ограничению доступа хозяйствующим субъектам на рынок услуг по проведению капитального ремонта имущества – здания муниципального казенного общеобразовательного учреждения «Фарковская средняя образовательная школа» (далее – МКОУ «ФСОШ»).

При рассмотрении заявления и приложенных к нему документов установлено, что Администрация за счет средств бюджета Туруханского района, в нарушение Федерального закона от 05.04.2013 №44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" (далее- ФЗ «О контрактной системе»), заключила муниципальный контракт

(без проведения торгов) с единственным подрядчиком ООО «Бриг» на капитальный ремонт МКОУ «ФСОШ».

Бюджетные средства в сумме 33,0 млн.руб. на капитальный ремонт МКОУ «ФСОШ» были предусмотрены на 2014 год, в 2013 году Решением Туруханского районного совета №26-374 от 26 декабря 2013 года «О районном бюджете на 2014 год и плановый период 2015-2016 годов» по муниципальной программе «Развитие образования Туруханского района на 2014-2016 годы», подпрограмма «Развитие дошкольного общего и дополнительного образования детей»).

Капитальный ремонт МКОУ «ФСОШ» был включен «Заказчиком» Управлением ЖКХ и строительства Администрации в План-график торгов, который содержит перечень закупок товаров, работ, услуг для обеспечения муниципальных нужд на 2014 финансовый год и является основанием для осуществления «Заказчиком» закупок в 2014 году.

В первом полугодии 2014 года «Заказчиком» Управлением ЖКХ и строительства администрации Туруханского района трижды объявлялись и проводились торги на капитальный ремонт МКОУ «ФСОШ».

10 июля 2014 года торги были отменены Распоряжением Администрации №338-р от 10.07.2014 «Об отмене закупки «Капитальный ремонт МКОУ «ФСОШ» со ссылкой на часть 2 статьи 36 ФЗ «О контрактной системе». Этим же распоряжением было поручено Заказчику заключить контракт с единственным поставщиком на основании пункта 9 части 1 статьи 93 ФЗ «О контрактной системе».

В соответствии со статьей 36 ФЗ «О контрактной системе» заказчик вправе отменить определение поставщика (подрядчика, исполнителя) только в случае возникновения обстоятельств непреодолимой силы в соответствии с гражданским законодательством.

Исходя из пункта 3 статьи 401 Гражданского кодекса Российской Федерации, непреодолимой силой являются чрезвычайные и непредотвратимые при данных условиях обстоятельства. Кроме того, в разъяснениях, данных в письме Минэкономразвития России от 12.08.2009 №Д05-4029, к непреодолимой силе относятся и такие чрезвычайные события, как землетрясение, извержение вулкана, наводнение, засуха, ураган, цунами, сель, а также военные действия, эпидемии, крупномасштабные забастовки и другие обстоятельства, при наличии которых нормальный ход развития отношений невозможен из-за их чрезвычайности и непредсказуемостью или неопределенностью во времени наступления и неоднозначностью последствий, могут вызвать человеческие жертвы и нанести материальный ущерб.

Пункт 9 части 1 статьи 93 ФЗ «О контрактной системе», регулирующий порядок закупок у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) вследствие аварии, иных чрезвычайных ситуаций природного или техногенного характера, обстоятельств непреодолимой силы, возникновения необходимости срочного медицинского вмешательства, не может применяться в указанном случае, так как пункт 9 применяется при условии, что такие товары, работы, услуги не включены в утвержденный правительством Российской Федерации перечень товаров, работ, услуг, необходимых для оказания гуманитарной помощи либо ликвидации последствий чрезвычайных ситуаций природного или техногенного характера. Исходя из действий Администрации, капитальный ремонт МКОУ «ФСОШ» является аварийно-восстановительными работами, аварийно-восстановительные работы в зоне чрезвычайной ситуации (зоне бедствия) в соответствии с Распоряжением Правительства РФ от 30 сентября 2013 г. № 1765-р «Об утверждении перечня товаров, работ, услуг, необходимых для оказания гуманитарной помощи либо ликвидации последствий чрезвычайных ситуаций природного или техногенного

характера» входят в «Перечень товаров, работ, услуг, необходимых для оказания гуманитарной помощи либо ликвидации последствий чрезвычайных ситуаций природного или техногенного характера».

Код аварийно-восстановительных работ в зоне чрезвычайной ситуации (зоне бедствия) по Общероссийскому классификатору видов экономической деятельности, продукции и услуг (ОКДП) ОК 004-93 – 7523060 4510200 4510300 4510520 9314100;

Таким образом, ссылка на пункт 9 части 1 статьи 93 ФЗ «О контрактной системе» при заключении муниципального контракта с единственным поставщиком неправомерна.

Под чрезвычайностью понимается невозможность предвидения при данных условиях наступления соответствующих обстоятельств, из этого следует, что проведение капитального ремонта МКОУ «ФСОШ» не может являться аварией или иной чрезвычайной ситуацией природного или техногенного характера, непреодолимой силы.

У Администрации отсутствуют доказательства чрезвычайных и непреодолимых при данных обстоятельствах, а также отсутствуют документы, подтверждающие объем аварийных и восстановительных работ, необходимых для ликвидации последствий обстоятельств непреодолимой силы. Режим чрезвычайной ситуации в Туруханском районе не вводился.

В судебной практике под обстоятельствами непреодолимой силы понимаются чрезвычайные и непредотвратимые явления, события, воздействие которых происходит извне и не зависит от субъективных факторов: наводнения, стихийные бедствия, землетрясения, ураганы, сход снежных лавин, иные природные катаклизмы, а также военные действия, эпидемии, крупномасштабные забастовки, запретительные меры государства (Постановления Федерального арбитражного суда Восточно-Сибирского округа от 25.01.2011 по делу №А33-7951/2010, Пятнадцатого арбитражного апелляционного суда от 27.01.2012 по делу №А53-10234/2011, Второго арбитражного апелляционного суда от 29.01.2010 по делу №А82-7125/2009-8, Шестого арбитражного апелляционного суда от 16.07.2012 по делу №А04-410/2012).

Также, в судебной практике обстоятельство непреодолимой силы, в том числе, может отвечать такому признаку, как непредвиденность его возникновения, то есть стороны не предвидели и не могли предвидеть наступления такого обстоятельства (Постановления: Третьего арбитражного апелляционного суда от 10.04.2012 по делу №А33-12595/2011, Восьмого арбитражного апелляционного суда от 12.05.2011 по делу №А46-11700/2010).

Так как необходимость проведения капитального ремонта МКОУ «ФСОШ» была установлена задолго до заключения контракта еще в 2012 году, законные основания для отмены торгов и для заключения муниципального контракта на проведение капитального ремонта МКОУ «ФСОШ» с единственным поставщиком отсутствовали.

Несмотря на то, что торги были отменены 10 июля 2014 года Муниципальный контракт на капитальный ремонт МКОУ «ФСОШ» был заключен с единственным поставщиком ООО «Бриг» только в сентябре 2014 года, то есть спустя два месяца, что также свидетельствует о том, что данный капитальный ремонт не являлся аварией или иной чрезвычайной ситуацией природного или техногенного характера, непреодолимой силы.

Отсутствие времени для проведения конкурсных процедур не может являться обстоятельствами непреодолимой силы и быть основаниями заключения контракта с единственным поставщиком.

Отмена Администрацией торгов и заключение муниципального контракта на капитальный ремонт МКОУ «ФСОШ» является неправомерным, так как обстоятельства не носят признаки чрезвычайности.

Администрация при принятии решения об отмене торгов и заключении муниципального контракта нарушила требования ФЗ «О защите конкуренции», так как впоследствии названные действия Администрации ограничили конкуренцию и создали преимущественные условия деятельности для одного из хозяйствующих субъектов на определенном рынке.

В соответствии со статьёй 3 ФЗ «О защите конкуренции» настоящий Федеральный закон распространяется на отношения, которые связаны с защитой конкуренции, в том числе, с предупреждением и пресечением монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции.

Согласно пункту 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 отдельном товарном рынке.

В силу пункта 4 части 1 статьи 16 ФЗ «О защите конкуренции» запрещаются соглашения между органами местного самоуправления 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 хозяйствующих субъектов.

Достигнутое между Администрацией и ООО «Бриг» соглашение привело к ограничению доступа хозяйствующим субъектам на рынок услуг по проведению капитального ремонта муниципального имущества – муниципального казенного общеобразовательного учреждения.

В связи с тем, что в действиях Администрации и ООО «Бриг» усматривались признаки нарушения пункта 4 части 1 статьи 16 ФЗ «О защите конкуренции», выразившиеся в достижении соглашения, которое привело к ограничению доступа хозяйствующим субъектам на рынок услуг по проведению капитального ремонта МКОУ «ФСОШ», приказом Красноярского УФАС России №628 от 30.10.2014 возбуждено настоящее дело.

Определением от 06.11.2014 о назначении дела №352-16-14 о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению, к участию в рассмотрении дела в качестве ответчиков привлечены Администрация и ООО «Бриг», в качестве заявителя Туруханский районный Совет депутатов Красноярского края, в качестве заинтересованного лица МКОУ «ФСОШ», а рассмотрение дела назначено на 19 ноября 2014 года.

Определением от 19 ноября 2014 года, в связи с отсутствием кворума, рассмотрение дела отложено на 8 декабря 2014 года.

В соответствии с частями 6, 6.1 статьи 40 ФЗ «О защите конкуренции» Комиссия правомочна рассматривать дело о нарушении антимонопольного законодательства, если на заседании Комиссии присутствуют не менее чем пятьдесят процентов общего числа членов комиссии, но не менее чем три члена комиссии.

В случае отсутствия кворума для рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства присутствующие на заседании членов комиссии принимают решение об отложении рассмотрения этого дела и о назначении новой даты его рассмотрения, которое оформляется определением.

В связи с тем, что на заседании комиссии 8 декабря 2014 года отсутствует кворум, ввиду болезни члена Комиссии – Тонких А.С., рассмотрение дела подлежит отложению.

На основании изложенного и руководствуясь частью 6.1 статьи 40 ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

О П Р Е Д Е Л И Л А:

1. Отложить рассмотрение дела №352-16-14 о нарушении антимонопольного законодательства.

2. Назначить дело №352-16-14 к рассмотрению на 26 декабря 2014 года в 12 часов 00 минут по адресу: 660017, г. Красноярск, пр. Мира, 81 «д», кабинет 2.

3. ООО «Бриг» в срок до 26 декабря 2014 года представить в адрес Управления информацию, запрошенную определением от 06.11.2014.

4. МКОУ «ФСОШ» в срок до 26 декабря 2014 года представить в адрес Управления информацию, запрошенную определением от 06.11.2014.

5. Заявителю в срок до 26 декабря 2014 года представить в адрес Управления информацию, запрошенную определением от 06.11.2014.

Явка представителей Заявителя и Ответчика с доверенностями на участие в данном деле обязательна.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии

Е. Л. Лужбин

Е. В. Капсудин