УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ

ПО КУРСКОЙ ОБЛАСТИ

Р Е Ш Е Н И Е

по делу №02/08-167-2012 о нарушении антимонопольного законодательства

Резолютивная часть решения объявлена 14 августа 2012 года

Решение в полном объеме изготовлено 25 августа 2012 года
г. Курск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Курской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Волкова М.В. - зам.руководителя УФАС по Курской области, председатель Комиссии,

Давыдова А.В. – начальник отдела контроля органов власти, антимонопольного контроля и рекламы УФАС по Курской области, член Комиссии,

Букатина С.В. – специалист-эксперт отдела товарных и финансовых рынков УФАС по Курской области, член Комиссии,

рассмотрев дело № 02/08-167-2012 по признакам нарушения рассмотрев МКДОУ «Детский сад «Солнышко» Солнцевского района Курской области и ОГУП «УКС Курской области» ст.16 ФЗ «О защите конкуренции» в присутствии заведующей МКДОУ «Детский сад «Солнышко» Ж., представителя МКДОУ «Детский сад «Солнышко» (по доверенности) К., представителей ОГУП «УКС Курской области» (по доверенности) П., Ч.,

УСТАНОВИЛА:

В ходе мониторинга информации, размещенной на официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о государственных и муниципальных закупках www.zakupki.gov.ru в июне 2012 года УФАС по Курской области установлено, что по результатам размещения муниципального заказа путем проведения открытого аукциона в электронной форме муниципальным заказчиком МКДОУ «Детский сад «Солнышко» Солнцевского района Курской области (далее также - МКДОУ «Детский сад «Солнышко», муниципальный заказчик) заключен муниципальный контракт на строительство объекта «Реконструкция здания детского сада на 35 мест, строительство подводящих газовых сетей и котельной в с.Зуевка Солнцевского района Курской области» с победителем торгов ООО «ПО «Кароляна» по цене, предложенной данным участником торгов 17 532 900 рублей. Срок выполнения работ установлен до

31.10.2012г.

В соответствии со ст.53 Градостроительного кодекса РФ в процессе строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства проводится строительный контроль в целях проверки соответствия выполняемых работ проектной документации, требованиям технических регламентов, результатам инженерных изысканий, требованиям градостроительного плана земельного участка. По результатам проведения строительного контроля за выполнением работ, безопасностью строительных конструкций, участков сетей инженерно-технического обеспечения составляются акты освидетельствования указанных работ, конструкций, участков сетей.

Порядок осуществления данных работ регламентируется Положением о проведении строительного контроля при осуществлении строительства, реконструкции и капитального ремонта объектов капитального строительства, утвержденным постановлением Правительства РФ от 21.06.2010г. №468.

В соответствии с данным порядком, предметом строительного контроля является проверка выполнения работ при строительстве объектов капитального строительства на соответствие требованиям проектной и подготовленной на ее основе рабочей документации, результатам инженерных изысканий, требованиям градостроительного плана земельного участка, требованиям технических регламентов в целях обеспечения безопасности зданий и сооружений. Строительный контроль проводится лицом, осуществляющим строительство (подрядчиком), а также застройщиком, заказчиком либо организацией, привлеченной заказчиком (застройщиком) по договору для осуществления строительного контроля.

Как следует из документированной информации (вх.№3516 от 25.06.2012г.), представленной на запрос УФАС по Курской области муниципальным заказчиком, между МКДОУ «Детский сад «Солнышко» (заказчиком) и ОГУП «Управление капитального строительства Курской области» (далее - ОГУП «УКС Курской области») заключен договор №1 от 17.05.2012г. на выполнение работ по строительному контролю при реконструкции и строительстве объекта «Реконструкция здания детского сада на 35 мест, строительство подводящих газовых сетей и котельной в с.Зуевка Солнцевского района Курской области». Срок действия договора - до 30.06.2012г., цена договора 99 306 рублей.

При этом, как следует из представленных МКДОУ «Детский сад «Солнышко» документов и письменных пояснений, общая стоимость работ по строительному контролю на указанном объекте составляет 703,09 тыс.руб. (в ценах 4-го квартала 2011 года, в которых рассчитана стоимость строительства объекта по смете).

В соответствии с положениями ст.10, ст.55 ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» размещение заказа на указанную сумму должно осуществляться муниципальным заказчиком путем проведения торгов.

Как следует из пояснений муниципального заказчика и информации на официальном сайте www.zakupki.gov.ru, торги на право заключения муниципального контракта (договора) на выполнение работ по строительному контролю при реконструкции здания детского сада и строительстве подводящих

газовых сетей и котельной в с.Зуевка Солнцевского района Курской области не проводились, договор заключен с ОГУП «УКС Курской области» как с единственным поставщиком (подрядчиком).

При таких обстоятельствах, учитывая общую сметную стоимость работ по строительному контролю на вышеуказанном объекте и общий срок выполнения строительных работ, в ходе которых предполагается осуществление строительного контроля, действия муниципального заказчика МКДОУ «Детский сад «Солнышко» и ОГУП «УКС Курской области» содержат признаки искусственного «дробления» муниципального заказа с целью непроведения торгов на выполнение работ по строительному контролю на данном объекте и устранения конкуренции при определении исполнителя данных работ.

Рассмотрев изложенные обстоятельства, Председатель Комиссии УФАС по Курской области по рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства признал их достаточными для возбуждения дела по признакам нарушения ст.16 ФЗ «О защите конкуренции» со стороны муниципального заказчика МКДОУ «Детский сад «Солнышко» и ОГУП «УКС Курской области», выразившего в осуществлении согласованных действий по размещению заказа на выполнение работ по строительному контролю при реконструкции здания детского сада на 35 мест, строительстве подводящих газовых сетей и котельной в с.Зуевка Солнцевского района Курской области (при общей стоимости работ 703,09 тыс.руб.) без проведения конкурентных процедур, предусмотренных ФЗ «О размещении заказов...», что могло привести к устранению конкуренции на рынке выполнения работ по строительному контролю.

В ходе рассмотрения дела представители муниципального заказчика и ОГУП «УКС Курской области» пояснили, что при заключении договора от 17.05.2012г. на осуществление строительного контроля на рассматриваемом объекте стороны не имели намерения уклониться от проведения и участия в торгах соответственно. Согласно пояснений муниципального заказчика, ОГУП «УКС Курской области» было выбрано в качестве исполнителя работ по строительному контролю в связи с наличием у данной организации большого опыта выполнения аналогичных работ и квалифицированного штата специалистов в области строительного контроля. При этом, торги по определению исполнителя работ не проводились в связи с тем, что стоимость работ не превышала установленный Центральным банком Российской Федерации предельный размер расчетов наличными деньгами в Российской Федерации между юридическими лицами по одной сделке (100 000 рублей). Срок выполнения работ в договоре от 17.05.2012г. был указан до 30.06.2012г. ошибочно. В этой связи сторонами подписано дополнительное соглашение к договору об изменении срока выполнения работ, предусмотренных данным договором, до 31.10.2012г. без увеличения стоимости работ.

Представители ОГУП «УКС Курской области» подтвердили данное обстоятельство, пояснив, что фактическая стоимость работ по строительному контролю на вышеназванном объекте соответствует указанной в сводном сметном расчете, однако ОГУП «УКС Курской области» согласилось выполнить соответствующие работы по значительно меньшей цене, работая в убыток, с учетом социальной значимости объекта и необходимости эффективного (экономного) расходования бюджетных средств.

МКДОУ «Детский сад «Солнышко» представлена в материалы дела копия

дополнительного соглашения от 02.07.2012г. к договору №1 от 17.05.2012г. о внесении изменений в п.5.1. договора, согласно которых срок исполнения обязательств по договору установлен до 31.10.2012г. (т.е. до завершения строительства объекта).

При таких обстоятельствах, по мнению представителей МКДОУ «Детский сад «Солнышко» и ОГУП «УКС Курской области», в действиях сторон, связанных с заключением договора на осуществление строительного контроля на объекте «Реконструкция здания детского сада на 35 мест, строительство подводящих газовых сетей и котельной в с.Зуевка Солнцевского района Курской области», отсутствует нарушение антимонопольного законодательства.

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

Статьей 8 Конституции Российской Федерации гарантируется единство экономического пространства, свободное перемещение товаров, услуг и финансовых средств, поддержка конкуренции, свобода экономической деятельности. В Российской Федерации признаются и защищаются равным образом частная, государственная, муниципальная и иные формы собственности.

В соответствии со ст.53 Градостроительного кодекса РФ строительный контроль проводится в процессе строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства в целях проверки соответствия выполняемых работ проектной документации, требованиям технических регламентов, результатам инженерных изысканий, требованиям градостроительного плана земельного участка. Строительный контроль проводится лицом, осуществляющим строительство. В случае осуществления строительства, реконструкции, капитального ремонта на основании договора строительный контроль проводится также застройщиком или заказчиком либо *привлекаемым ими на основании договора физическим или юридическим лицом*.

Согласно ст.52 Градостроительного кодекса РФ, приказа Министерства регионального развития РФ №624 от 30.12.2009г. работы по осуществлению строительного контроля привлекаемым застройщиком или заказчиком на основании договора юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем (в т.ч. строительный контроль за общестроительными работами) могут осуществляться *при наличии у такого лица свидетельства о допуске к выполнению данного вида работ,* выданного саморегулируемой организацией (СРО).

Таким образом, в случаях, когда муниципальный заказчик не осуществляет строительный контроль самостоятельно, он вправе привлечь на основании договора любое юридическое лицо или индивидуального предпринимателя, имеющего выданное саморегулируемой организацией строителей свидетельство о допуске к данному виду работ. Учитывая, что финансирование указанных работ осуществляется за счет средств местного бюджета, договор (контракт) с хозяйствующим субъектом, осуществляющим строительный контроль, должен заключаться в порядке, предусмотренном ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее также - ФЗ «О размещении заказов...»).

Установленный действующим федеральным законодательством (ст.10, ст.42, п.14 ч.2 ст.55 ФЗ «О размещении заказов...») порядок предусматривает необходимость проведения торгов на право заключения муниципальных контрактов (договоров) на выполнение работ (оказание услуг) для муниципальных нужд на сумму, превышающую 500 000 рублей и запросов котировок на сумму от 100 до 500 000 рублей в квартал.

Как следует из документированной информации саморегулируемых организаций, осуществляющих выдачу свидетельств о допуске к соответствующим видам работ (НП «Курская организация строителей», НП «Союз дорожников и строителей Курской области», Курское обособленное подразделение НП «Межрегиональное объединение строительных и монтажных организаций «Стройкорпорация», СРО НП «Объединение строительных организаций среднего и малого бизнеса»), имеющейся в распоряжении УФАС по Курской области, указанными саморегулируемыми организациями допуск к осуществлению работ по строительному контролю при осуществлении жилищно-гражданского строительства выдан более чем 120 хозяйствующим субъектам, осуществляющим соответствующую деятельность на территории Курской области, в т.ч. ОГУП «УКС Курской области», МКП «УКС Администрации г.Курска» и ряду других организаций.

Таким образом, рынок работ по осуществлению строительного контроля, исходя из вышеуказанных положений Градостроительного кодекса РФ, является конкурентным и помимо ОГУП «УКС Курской области» соответствующие работы могут выполнять другие хозяйствующие субъекты, имеющие свидетельство СРО о допуске к данному виду работ.

В соответствии со статьей 16 ФЗ «О защите конкуренции» запрещаются соглашения между федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами и/или организациями 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.

МКДОУ «Детский сад «Солнышко» Солнцевского района Курской области, являясь некоммерческой организацией, наделенной полномочиями по размещению муниципального заказа за счет средств соответствующего бюджета, реализует полномочия муниципального заказчика, предусмотренные ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд», в т.ч. по организации и проведению торгов, т.е. осуществляет отдельные функции органов власти.

По результатам открытого аукциона в электронной форме муниципальным заказчиком МКДОУ «Детский сад «Солнышко» заключен муниципальный контракт на строительство объекта «Реконструкция здания детского сада на 35 мест, строительство подводящих газовых сетей и котельной в с.Зуевка Солнцевского района Курской области» с победителем торгов ООО «ПО «Кароляна» по цене, предложенной данным участником торгов 17 532 900 рублей. Срок реконструкции и строительства объекта согласно условий аукционной документации и муниципального контракта установлен до 31.10.2012г.

В целях осуществления надлежащего строительного контроля за качеством выполняемых работ на объекте, их соответствием требованиям проектно-сметной документации, между муниципальным заказчиком МКДОУ «Детский сад «Солнышко» и исполнителем работ ОГУП «УКС Курской области» заключен договор №1 от 17.05.2012г., предметом которого является осуществление строительного контроля при реконструкции и строительстве вышеуказанного объекта капитального строительства. Срок выполнение работ установлен до 30.06.2012г., цена работ составляет 99 309 рублей.

В то же время, согласно сводного сметного расчета на реконструкцию и строительство данного объекта (в ценах по состоянию на 4-й квартал 2011 года, в которых рассчитана смета и определена начальная (максимальная) цена муниципального контракта) стоимость работ по строительному контролю составляет 703,09 тыс.руб. Таким образом, начальная (максимальная) цена контракта на выполнение работ по строительному контролю на основании сметного расчета составляет указанную сумму. При этом, данная сумма рассчитана исходя из стоимости выполнения работ по строительному контролю на протяжении всего срока реконструкции и строительства объекта (т.е. до 31.10.2012г.).

Ч.2 ст.10 ФЗ «О размещении заказов...» установлено, что во всех случаях, за исключением прямо предусмотренных данным Федеральным законом, размещение заказа осуществляется путем проведения торгов. Данное требование направлено не только на обеспечение эффективного использования бюджетных средств и внебюджетных источников финансирования, но и на расширение возможностей для участия физических и юридических лиц в размещении заказов, развития добросовестной конкуренции, повышения гласности и прозрачности размещения заказов (ст.1 ФЗ «О размещении заказов...»).

Заключение муниципальных контрактов (договоров) с единственным поставщиком (подрядчиком) в случаях, когда проведение торгов либо запросов котировок предусмотрено действующим законодательством Российской Федерации, приводит к ограничению конкуренции, выражающемуся в отсутствии равного доступа хозяйствующих субъектов к участию в размещении заказов, прозрачных и единых для всех участников товарных рынков условий конкурентной борьбы, которые имели бы место при проведении торгов в рамках процедур, регламентированных законодательством Российской Федерации, и создает для соответствующих «единственных поставщиков» необоснованные преимущества в предпринимательской деятельности, выражающиеся в отсутствии конкурентов при распределении муниципального заказа.

В тех случаях, когда законодательством предусмотрено проведение торгов, подразумевающее состязательность хозяйствующих субъектов, их непроведение не может не влиять на конкуренцию, поскольку только при публичном объявлении торгов в установленном порядке могут быть выявлены потенциальные претенденты на право заключения контракта, а также определены условия, на которых данные претенденты согласны выполнить предусмотренные контрактом обязательства (в т.ч. условие о цене контракта). В этой связи довод лиц, участвующих в рассмотрении дела, о существенном снижении стоимости работ в результате заключения рассматриваемого договора между муниципальным заказчиком и

ОГУП «УКС Курской области» не может быть признан достаточным основанием для признания рассматриваемых действий законными, поскольку фактически предложения иных лиц (конкурентов) о стоимости соответствующих работ могли быть выявлены только в результате торгов, которые муниципальным заказчиком не проводились.

Исходя из изложенного, рассматриваемые действия муниципального заказчика МКДОУ «Детский сад «Солнышко» Солнцевского района Курской области и подрядчика ОГУП «УКС Курской области», выразившиеся в заключении договора №1 от 17.05.2012г. на осуществление строительного контроля на объекте «Реконструкция здания детского сада на 35 мест, строительство подводящих газовых сетей и котельной в с.Зуевка Солнцевского района Курской области» по цене 99 309 рублей со сроком выполнения работ меньше срока, установленного для строительства объекта в соответствии с муниципальным контрактом, могли иметь своим результатом ограничение конкуренции на рынке работ по строительному контролю Курской области за право заключения муниципального контракта на выполнение соответствующих работ, в связи с чем квалифицируются как согласованные действия, противоречащие ст.16 ФЗ «О защите конкуренции».

Как следует из представленных муниципальным заказчиком документов (акт о приемке выполненных работ по договору №1 от 17.05.2012г., счет от 15.06.2012г.) предусмотренные данным договором работы выполнены в полном объеме и оплачены муниципальным заказчиком по цене, предусмотренной договором (99 306 рублей).

В то же время, материалами дела, установлено, что 02.07.2012г. МКДОУ «Детский сад «Солнышко» и ОГУП «УКС Курской области» подписано дополнительное соглашение к указанному договору, в соответствии с которым срок выполнения работ по строительному контролю на указанном объекте устанавливается до 31.10.2012г. (до завершения срока реконструкции и строительства объекта), при этом стоимость работ не изменяется.

Таким образом, сторонами приняты меры по добровольному устранению нарушения антимонопольного законодательства при размещении заказа на выполнение работ по строительному контролю на объекте «Реконструкция здания детского сада на 35 мест, строительство подводящих газовых сетей и котельной в с.Зуевка Солнцевского района Курской области».

Тем не менее, учитывая наличие у сторон реальной возможности подписания иных дополнительных соглашений к рассматриваемому договору либо самостоятельных договоров, предусматривающих изменение сроков выполнения работ либо их стоимости (в сторону увеличения), что может привести к созданию необоснованных преимуществ для подрядчика ОГУП «УКС Курской области» относительно условий осуществления деятельности, соответствующих антимонопольному законодательству и законодательству о размещении заказов, Комиссия УФАС по Курской области считает необходимым выдачу сторонам предписания о недопущении действий, которые могут привести к ограничению конкуренции и нарушению антимонопольного законодательства.

На основании изложенного, руководствуясь, статьей 16, частью 1 статьи 23,

статьей 41, статьей 49 ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать муниципального заказчика - МКДОУ «Детский сад «Солнышко» Солнцевского района Курской области и ОГУП «УКС Курской области» нарушившими ст.16 ФЗ «О защите конкуренции» в части совершения согласованных действий, которые *могли иметь своим результатом* ограничение конкуренции на рынке работ по строительному контролю Курской области.

2. Выдать МКДОУ «Детский сад «Солнышко» Солнцевского района Курской области и ОГУП «УКС Курской области» предписание о недопущении действий, которые могут привести к ограничению конкуренции и нарушению антимонопольного законодательства.

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

УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ

ПО КУРСКОЙ ОБЛАСТИ

П Р Е Д П И С А Н И Е

о недопущении действий, которые могут привести к ограничению конкуренции

Предписание объявлено 14 августа 2012 года

Предписание изготовлено 25 августа 2012 года г. Курск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Курской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Волкова М.В. – председатель Комиссии

Давыдова А.В. – член Комиссии

Букатина С.В. – член Комиссии

руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании своего решения по делу № 02/08-167-2012 о нарушении статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Муниципальному заказчику МКДОУ «Детский сад «Солнышко» Солнцевского района Курской области и ОГУП «Управление капитального строительства Курской области» в целях недопущения нарушений статьи 16 ФЗ «О защите конкуренции» при размещении муниципального заказа на выполнение работ по строительному контролю на объекте «Реконструкция здания детского сада на 35 мест, строительство подводящих газовых сетей и котельной в с.Зуевка Солнцевского района Курской области» **воздержаться от внесения изменений и дополнений в договор** №1 от 17.05.2012г. (в редакции дополнительного соглашения от 02.07.2012г.), заключения дополнительных соглашений и иных договоров, предусматривающих изменение сроков выполнения предусмотренных указанным договором работ и цены работ по строительному контролю на вышеуказанном объекте.

2. Документированную информацию об исполнении настоящего предписания представить в Управление ФАС по Курской области до 28.12.2012 года.

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

Примечание: Неисполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа влечёт административную ответственность в соответствии с Кодексом РФ об административных правонарушениях.