

РЕШЕНИЕ

г. Томск

Резолютивная часть решения оглашена 19 марта 2014 года

В полном объеме решение изготовлено 31 марта 2014 года

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

председателя комиссии: - Бутенко И.В., заместителя руководителя, начальника отдела контроля монополистической деятельности;
- Лосева В.Г., ведущего специалиста - эксперта отдела контроля органов власти;

членов комиссии:

- Рылова А.Д., специалиста - эксперта отдела контроля органов власти,

рассмотрев дело № 05-10/23-14, возбужденное по признакам нарушения Департаментом городского хозяйства администрации Города Томска и ООО «Братство» абз. 1 ст. 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон «О защите конкуренции»),

УСТАНОВИЛА:

Томским УФАС России при рассмотрении материалов предоставленных прокуратурой Томской области о нарушении антимонопольного законодательства при организации и осуществлении работ по ремонту автомобильной дороги по пер. Буяновскому от Московского тракта до ул. Эуштинской и пер. Западного в г. Томске в 2013 году выявлено, что Департамент городского хозяйства администрации Города Томска и ООО «Братство» без оформления договорных отношений на основе результатов торгов (без проведения процедуры торгов), предусмотренных Федеральным законом от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд», организовали и осуществили (на основе устного соглашения) работы по ремонту автомобильной дороги по пер. Буяновского от Московского тракта до ул. Эуштинской и пер. Западного в г. Томске в 2013 году.

В заседании Комиссии представитель ответчика (Департамента городского хозяйства администрации Города Томска) признал, что рассматриваемые работы действительно нужно было проводить на основании договора либо контракта заключенного по результатам торгов, предусмотренных Федеральным законом от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд», однако Департамент был ограничен администрацией Города Томска во времени проведения работ в результате чего договор (контракт) не заключался процедуры торгов не проводились. Решение о виновности или невиновности Департамента оставляет на усмотрение Комиссии.

Представитель второго ответчика (ООО «Братство») пояснил, что ООО «Братство» в 2013 году в период с 17 по 22 мая выполнило работы по ремонту автомобильной дороги по пер. Буяновскому от Московского тракта до ул. Эуштинской и пер. Западного в городе Томске. Выполнение работ, по указанному объекту, производилось на основании письменных обращений Департамента городского хозяйства администрации Города Томска (далее-Департамент) №01-01-01-14/3055/2 и №01-01-01-14/3055/3 от 17.05.2013, в рамках подготовки к XV Томскому инновационному форуму «Инновус-2013» с гарантией оплаты работ, в объемах согласно утвержденной дефектной ведомости и локального сметного расчета №01-01-01. Для выполнения работ Департамент городского хозяйства администрации Города Томска передал ООО «Братство» по акту приемки-передачи объект с утвержденной схемой производства работ. В процессе строительно-монтажных работ осуществлялся технический надзор. По окончании работ, ООО «Братство» по акту приемки-передачи 22.05.13 передало объект в эксплуатацию Департаменту городского хозяйства администрации Города Томска. Для оплаты выполненных объемов работ ООО «Братство» 17.06.2013 направило Департаменту городского хозяйства Администрации Города Томска подписанные: исполнительную документацию, акты выполненных работ по форме КС-2, справки стоимости работ по форме КС-3 и счет-фактуру.

При названных обстоятельствах полагаем, что все работы, предусмотренные утвержденной дефектной ведомостью и локальным сметным расчетом №01-01-01, были выполнены в полном объеме и в соответствии с действующими требованиями СНиП, ГОСТ, техническим нормам и правилам в строительстве и ремонте автомобильных дорог. Оплата за выполненные объемы работ ООО «Братство» получена правомерно. Нарушение антимонопольного законодательства абз. 1 ч. 1 ст. 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» признаёт в полном объёме.

Представитель заинтересованного лица (Администрации Города Томска) будучи надлежащим образом, уведомлен о дате, времени и месте рассмотрения дела в заседание комиссии не явился, просил рассмотреть дело в его отсутствии.

Комиссия, изучив представленные сторонами документы и материалы дела, учитывая пояснения присутствующих в заседании лиц, установила следующее.

17 мая 2013 года между Департаментом городского хозяйства администрации Города Томска и ООО «Братство» (далее - ООО) на основании писем Департамента №01-01-01-14/3055/2 и №01-01-01-14/3055/3 и ООО №42/1 заключено устное соглашение согласно которого ООО «Братство» в период с 17.05.2013 по 22.05.2013 произвело благоустроительные и ремонтные работы автомобильной дороги по пер. Буяновскому от Московского тракта до ул. Эуштинской и пер. Западному в объёмах и стоимостью согласно утверждённой дефектной ведомости, локального сметного расчёта и акта приёма передачи объекта от Заказчика Подрядчику с утверждённой схемой производства работ, на общую сумму 13 543 511, 53 рубля.

Договор подряда (муниципальный контракт) по результатам торгов, предусмотренных Федеральным законом от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» между ООО и Департаментом не заключались, средства из бюджета МО Город Томск для выполнения

рассматриваемых работ Департаменту не выделялись (установлено Арбитражным судом Томской области дело №А67-4444/2013).

Решением Арбитражного суда Томской области от 02.09.2013 с МО «Город Томск» в лице Департамента финансов администрации Города Томска за счёт казны МО «Город Томск» в пользу ООО «Братство» взыскана стоимость рассматриваемых работ в сумме 13 634 229 руб. 09 коп.

Согласно п. 5 ч. 1 ст. 16 Федерального закона от 06.10.2003 № 131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации» (далее – Закон № 131-ФЗ) дорожная деятельность в отношении автомобильных дорог местного значения в границах городского округа и обеспечение безопасности дорожного движения на них, включая создание и обеспечение функционирования парковок (парковочных мест), осуществление муниципального контроля за сохранностью автомобильных дорог местного значения в границах городского округа, а также осуществление иных полномочий в области использования автомобильных дорог и осуществления дорожной деятельности в соответствии с [законодательством](#) Российской Федерации отнесена к вопросам местного значения городского округа.

Согласно п.6 ст.13 Федерального закона от 08.11.2007 № 257-ФЗ «Об автомобильных дорогах и о дорожной деятельности в Российской Федерации и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» к полномочиям органов местного самоуправления в области использования автомобильных дорог и осуществления дорожной деятельности относятся осуществление дорожной деятельности в отношении автомобильных дорог местного значения.

Таким образом, работы связанные с ремонтом автомобильных дорог местного значения и инженерных сооружений на них относятся к вопросам местного значения городского округа.

В силу ч. 2 ст. 18 Закона № 131-ФЗ финансовые обязательства, возникающие в связи с решением вопросов местного значения, исполняются за счет средств местных бюджетов.

В соответствии с п. 2 ст. 3 Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон № 94-ФЗ) обеспечиваемые за счет средств местных бюджетов потребности муниципальных образований в товарах, работах, услугах, необходимых для решения вопросов местного значения, относятся к муниципальным нуждам.

Согласно ч. 1 ст. 72 Бюджетного Кодекса Российской Федерации размещение заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд производится в соответствии с законодательством Российской Федерации о размещении заказов для государственных и муниципальных нужд.

Следовательно, размещение заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для муниципальных нужд необходимо проводить в соответствии с нормами Закона № 94-ФЗ. При этом финансирование затрат на услуги для

муниципальных нужд осуществляется за счет местного бюджета на основании контракта, заключенного по результатам торгов.

Таким образом, оказание услуг по проведению ремонтных работ автомобильных дорог, находящихся на территории муниципального образования «Город Томск», и инженерных сооружений на них, должно осуществляться путем размещения заказов по правилам, предусмотренным Законом № 94-ФЗ.

Согласно ч. 1 ст. 1 Закона № 94-ФЗ, указанный закон регулирует отношения, связанные с размещением заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных, муниципальных нужд, нужд бюджетных учреждений, в том числе устанавливает единый порядок размещения заказов, в целях обеспечения единства экономического пространства на территории Российской Федерации при размещении заказов, эффективного использования средств бюджетов и внебюджетных источников финансирования, расширения возможностей для участия физических и юридических лиц в размещении заказов и стимулирования такого участия, развития добросовестной конкуренции, совершенствования деятельности органов государственной власти и органов местного самоуправления в сфере размещения заказов, обеспечения гласности и прозрачности размещения заказов, предотвращения коррупции и других злоупотреблений в сфере размещения заказов.

Согласно п.1.1 Положения о Департаменте городского хозяйства администрации Города Томска (утверждённого решением Думы Города Томска от 26.06.2007 №530) Департамент городского хозяйства администрации Города Томска (далее-Департамент) является отраслевым органом администрации Города Томска (орган местного самоуправления), осуществляющим управленческие функции в сфере благоустройства, коммунального хозяйства, транспорта и иных вопросов городского хозяйства на территории муниципального образования Город Томск – таким образом, Департамент согласно учредительных документов является органом, осуществляющим функции органа местного самоуправления.

Согласно абз. 1 ст. 16 Федеральный закон от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции" Запрещаются соглашения между органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями, или между ними 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 соответствии с положениями ст. 4 Закона «О защите конкуренции» под соглашением понимается договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме. Соответственно, рассматриваемое устное соглашение полностью соответствует понятию «соглашения», данному в ст. 4 Закона «О защите конкуренции».

Согласно п. 7 ст. 4 Федерального Закона «О защите конкуренции»: конкуренция это 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.

Исходя из изложенного, удовлетворение потребностей муниципального образования посредством заключения органом, осуществляющим функции органа местного самоуправления с хозяйствующим субъектом устного соглашения без осуществления процедуры размещения заказов путем проведения торгов для муниципальных нужд с последующим взысканием стоимости проведённых работ из бюджета муниципального образования является нарушением требований абз. 1 ст. 16 Закона «О защите конкуренции», поскольку в данном случае создаются преимущества отдельному хозяйствующему субъекту, в то время как иные хозяйствующие субъекты лишены доступа на соответствующий товарный рынок, что свидетельствует об ограничении конкуренции.

Департамент и ООО заключив устное соглашение от 17.05.2013 направленное на удовлетворение потребностей муниципального образования в проведении ремонтных работ автомобильной дороги по пер. Буяновскому от Московского тракта до ул. Эуштинской и пер. Западному г. Томска - без осуществления размещения заказа путём проведения процедуры торгов для муниципальных нужд допустили нарушение абз. 1 ст. 16 Закона «О защите конкуренции», выразившееся в нарушении запрета на заключение соглашений между органом осуществляющим функции органа местного самоуправления и хозяйствующим субъектом, которое приводит или может привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, а именно заключили устное соглашение, создающий для ООО преимущественные условия по сравнению с другими хозяйствующими субъектами, осуществляющими деятельность на рынке предоставления услуг по ремонту автомобильных дорог и благоустройству территории, которые не владея информацией о намерении заключения указанного соглашения, не имели объективной возможности подать заявку и претендовать на право заключения соглашения.

Таким образом, Департамент и ООО, заключив устное соглашение от 17.05.2013 направленное на удовлетворение потребностей муниципального образования в проведении ремонтных работ автомобильной дороги по пер. Буяновскому от Московского тракта до ул. Эуштинской и пер. Западному г. Томска без осуществления размещения заказа путём проведения процедуры торгов для муниципальных нужд, не обеспечили 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 и создающее возможность для хозяйствующего субъекта в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара на соответствующем товарном рынке.

Дополнительным доказательством нарушения антимонопольного законодательства является:

- заявление ООО о нарушении им и Департаментом антимонопольного законодательства путём заключения рассматриваемого соглашения;
- решение Арбитражного суда Томской области по делу №А67-4444/2013.

Необходимость доказывания антимонопольным органом фактического исполнения участниками условий рассматриваемого устного соглашения отсутствует, поскольку нарушение состоит в достижении участниками договоренности, которая

приводит или может привести к перечисленным в ст. 16 Закона «О защите конкуренции» последствиям.

Мнение Томского УФАС по данному вопросу подтверждается позицией Президиума ВАС РФ, изложенной в Постановлении от 21.12.2010 №9966/10, позицией ВАС РФ, изложенной в Определении от 27.04.2012 №4651/12 по делу А45-9905/2011.

Основания для прекращения рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства, предусмотренные ч. 1 ст. 48 Закона «О защите конкуренции», отсутствуют.

Руководствуясь ст. 23, ч. 1 ст. 39, ч. ч. 1-4 ст. 41, ч. 1 ст. 49 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать, что Департаментом городского хозяйства администрации Города Томска и ООО «Братство» допущено нарушение абз. 1 ст. 16 Закона «О защите конкуренции», выразившееся в заключении устного соглашения от 17.05.2013 направленного на удовлетворение потребностей муниципального образования в проведении ремонтных работ автомобильной дороги по пер. Буяновскому от Московского тракта до ул. Эуштинской и пер. Западному г. Томска без осуществления процедуры размещения заказов путем проведения торгов для муниципальных нужд в соответствии с нормами Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд».

2. Основания для прекращения рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства, указанные ст. 48 Закона о защите конкуренции, отсутствуют.

3. Предписание о прекращении нарушения не выдавать в связи с исполнением обязательств по устному соглашению от 17.05.2013.

4. Передать материалы должностному лицу, уполномоченному возбуждать дела об административных правонарушениях.

Председатель Комиссии

И.В. Бутенко

В.Г. Лосев

Члены комиссии

А.Д. Рылов

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