

Резолютивная часть решения оглашена «26» декабря 2016 г.

В полном объеме решение изготовлено «29» декабря 2016 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Мордовия по рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства в составе:

председатель Комиссии:

<...>;

члены Комиссии:

<...>,

в присутствии:

ОТ ОТВЕТЧИКОВ:

<...> – главный специалист - юрисконсульт юридического отдела ГКУ «Управление капитального строительства Республики Мордовия» (доверенность от 19.01.2016 №07/16);

<...> – представитель ООО «Анелия» (доверенность от 03.10.2016 года №б/н),

ОТ ЗАИНТЕРЕСОВАННЫХ ЛИЦ:

<...>. – начальник юридического отдела ОАО «Мордовский институт инженерных изысканий и проектирования» (доверенность от 10.10.2016 года №25/16/Д).

Казенное учреждение городского округа Саранск «Городская служба заказчика по капитальному строительству» и ООО «Стройпроект - Холдинг» на заседание Комиссии не явились, должным образом уведомлены о дате и времени рассмотрения дела,

рассмотрев дело №555 по признакам нарушения Государственным казенным учреждением «Управление капитального строительства Республики Мордовия» (ул. Коммунистическая, д. 33, корпус 3, г. Саранск, Республика Мордовия, 430005) и Обществом с ограниченной ответственностью «Анелия» (ул. Гагарина, 81, г. Саранск, Республика Мордовия, 430027) части 4 статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

В Мордовское УФАС России из Прокуратуры Республики Мордовия (вх.№3644 от 20.07.2016) поступило заявление генерального директора ООО «Стройпроект - Холдинг» (далее – ООО «СПХ») на действия КУ г.о. Саранск «Горкапстройзаказчик»

и должностных лиц Администрации г.о. Саранск при проведении закупок для государственных и муниципальных нужд и воспрепятствовании законной предпринимательской деятельности. Также в заявлении содержатся сведения о том, что на строящемся объекте: «Средняя школа во втором микрорайоне ЖК «Юбилейный» г. Саранска» (далее - Объект), ООО «Анелия» по согласованию с ГКУ «Управление капитального строительства Республики Мордовия» (далее – ГОСУКС РМ) осуществляет работы, являющиеся предметом объявленного 30.05.2016 года электронного аукциона №0109200002416001502.

Данное обстоятельство также подтверждено, поступившими от Управления Министерства внутренних дел Российской Федерации по городскому округу Саранск от 02.09.2016 года №20/8401 документами и материалами.

По результатам рассмотрения заявления и на основании поступивших из УМВД РФ по г.о. Саранск материалов, в соответствии с пунктом 2 части 2 статьи 39 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции) приказом Мордовского УФАС России от 15.09.2016 года №97-од возбуждено дело по признакам нарушения части 4 статьи 16 Закона о защите конкуренции, в отношении ГОСУКС РМ и ООО «Анелия».

Дело №555 назначено к рассмотрению на 04.10.2016 года, у ответчиков по делу определением запрошены документы, и письменные объяснения по поводу наличия в действиях ГОСУКС РМ и ООО «Анелия» признаков нарушения части 4 статьи 16 Закона о защите конкуренции (исх. от 15.09.2016 года №1091).

04.10.2016 года в ходе рассмотрения дела Комиссией установлено, что для принятия мотивированного решения по делу необходимо получить дополнительную информацию и привлечь к рассмотрению дела лиц, располагающих сведениями о рассматриваемых Комиссией обстоятельствах.

Определением о привлечении лиц, располагающих сведениями о рассматриваемых комиссией обстоятельствах, к рассмотрению дела №555 (исх. от 05.10.2016 года №1127), ОАО «Мордовский институт инженерных изысканий и проектирования» (далее – ОАО «МИИИП») и КУ г.о. Саранск «Городская служба заказчика по капитальному строительству» привлечены к участию в рассмотрении дела в качестве лиц, располагающих сведениями о рассматриваемых Комиссией обстоятельствах.

Определением об отложении рассмотрения дела №555 (исх. от 05.10.2016 года №1126) рассмотрение дела назначено на 12.10.2016 года, у ГОСУКС РМ и ООО «Анелия» запрошена информация (документы).

12.10.2016 года в ходе рассмотрения дела Комиссией установлено, что для принятия мотивированного решения по делу необходимо получить дополнительную информацию.

Определением об отложении рассмотрения дела №555 (исх. от 12.10.2016 года №1154) рассмотрение дела назначено на 28.10.2016 года, у ГОСУКС РМ, ООО «Анелия», ОАО «МИИИП» запрошена информация (документы).

В Заседании комиссии 28.10.2016 года, в соответствии с частью 1 статьи 46 Закона о защите конкуренции был объявлен перерыв до 01.11.2016 года.

01.11.2016 года в ходе рассмотрения дела Комиссией установлено, что для принятия мотивированного решения по делу необходимо получить дополнительную информацию.

Определением об отложении рассмотрения дела №555 (исх. от 01.11.2016 года №1189) рассмотрение дела назначено на 11.11.2016 года, у ГОСУКС РМ, ООО «Анелия», ОАО «МИИИП» запрошена информация (документы).

Определением об отложении рассмотрения дела №555 (исх. от 11.11.2016 года №1217) в соответствии с частью 6.1 статьи 40 Закона о защите конкуренции, в связи с отсутствием кворума принято решение об отложении дела. Рассмотрение дела назначено на 07.12.2016 года.

В заседании Комиссии 07.12.2016 года, в соответствии с частью 1 статьи 46 Закона о защите конкуренции был объявлен перерыв до 09.12.2016 года.

Определением о продлении срока рассмотрения дела №555 (исх. от 09.12.2016 года №1290) срок рассмотрения дела продлен до 15.01.2017 года.

Определением об отложении рассмотрения дела №555 (исх. от 09.12.2016 года №1291) в соответствии с пунктом 3 части 1.1 статьи 47, частью 3 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции, в связи с принятием заключения об обстоятельствах дела принято решение об отложении дела. Рассмотрение дела назначено на 20.12.2016 года.

Определением об исправлении опечатки (исх. от 16.12.2016 года №1314) рассмотрение дела назначено на 26.12.2016 года.

В ходе рассмотрения дела, Комиссия ознакомилась с письменными и устными пояснения представителя ответчика по делу ГОСУКС РМ, которые заключаются в следующем:

В целях реализации поручения Главы Республики Мордовия по вопросу строительства Объекта, ГОСУКС РМ обратился в Администрацию г.о. Саранск с просьбой о представлении земельного участка на праве безвозмездного пользования сроком до года для размещения Объекта в соответствии с проектом межевания территории.

Учреждение не выступало в качестве государственного заказчика по разработке проектной документации на Объект. ГОСУКС РМ, предварительно ознакомившись с реестром типовой проектной документации на сайте Минстроя РФ и установив, что ОАО «МИИИП» является ее правообладателем, обратился с письменной просьбой о представлении проектной документации на Объект в безвозмездное пользование, поскольку расчет начальной цены контракта на строительство осуществлялся проектно сметным методом, и к документации о закупке на строительство Объекта должна быть приложена проектная документация, содержащая требования заказчика к поручаемым строительным работам.

Проектная документация по Объекту передана по договору безвозмездного пользования от 05.05.2016 года №1 ГОСУКС РМ и 01.08.2016 года по договору дарения №1 была передана в казну Республики Мордовия. Из казны Республики Мордовия проектная документация передана для дальнейшей работы ГОСУКС

РМ.

30.05.2016 года было подано извещение о проведении закупки в форме электронного аукциона на Объект. В соответствии с протоколом рассмотрения единственной заявки на участие в электронном аукционе от 16.06.2016 года №1585-ЭА-16/ВР, единственным участником признано - ООО «Анелия».

На основании протокола рассмотрения единственной заявки на участие в электронном аукционе от 16.06.2016 года №1585-ЭА-16/ВР между ООО «Анелия» ГОСУКС РМ был заключен Государственный контракт № 180/ВР-2016 от 28.06.2016 года на выполнение работ по строительству Объекта (далее – Государственный контракт).

Между ГОСУКС РМ и ООО «Анелия» не заключалось соглашение на выполнение строительно-монтажных работ на Объекте, работы осуществлялись только после заключения Контракта. Кроме того, ГОСУКС РМ не является субъектом, на которого распространяется действие статьи 16 Закона о защите конкуренции.

Полная позиция ГОСУКС РМ изложена в пояснениях по делу №555 (вх. №4674 от 30.09.2016 года, вх. №5036 от 24.10.2016 года).

ООО «Анелия» представило следующие устные и письменные пояснения:

Директор ООО «Анелия» сообщил о выполнении части работ по договору от 29.07.2016 года на забивку испытуемых (пробных) свай, заключенного с ОАО «МИИИП» и для того чтобы выполнить эти работы, необходимо было выкопать часть котлована и забить порядка 100 свай, также по устной просьбе и.о. начальника ГОСУКС РМ, Подрядчик отгородил строительную площадку Объекта забором.

ООО «Анелия» письменно сообщило о том, что в соответствии с пунктом 1 примечания к статье 14.32 КоАП РФ, ООО «Анелия» добровольно заявило в Мордовское УФАС России о заключении недопустимого в соответствии с антимонопольным законодательством соглашения (вх. от 07.12.2016 года № 5779).

Представитель ООО «Анелия» сообщил, что получив информацию о том, что работы на данном Объекте подлежат выполнению только на условиях государственного контракта и все работы по разработке котлована, забивке свай, вспомогательные работы являются не допустимыми в соответствии с требованиями антимонопольного законодательства, прекратило исполнение достигнутого соглашения между ГОСУКС РМ и ООО «Анелия» (было прекращено выполнение всех видов работ на Объекте). Данный факт представитель ООО «Анелия» подтвердил табелем учета рабочего времени за июнь 2016 года.

ООО «Анелия» исполнило условия, предусмотренные нормой статьи 14.32 КоАП РФ и просит учесть данные обстоятельства при вынесении решения по настоящему делу.

Изучив материалы дела, письменные пояснения и выслушав устные пояснения Сторон по делу, Комиссия установила следующее:

В соответствии с частью 4 статьей 16 Федерального закона от 26.07.2016 №135-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 или организациями, а также государственными внебюджетными фондами, Центральным банком Российской Федерации 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 частности к ограничению доступа на товарный рынок, выхода из товарного рынка или устранению с него хозяйствующих субъектов.

Согласно пункту 1.4. ГОСУКС РМ является юридическим лицом, от своего имени приобретает и осуществляет имущественные и неимущественные права, несет обязанности, выступает истцом и ответчиком в суде. Имеет печати, штампы и бланки, осуществляет операции с поступающими ему денежными средствами через лицевые счета, открываемые в УФК по Республике Мордовия и Министерстве финансов Республики Мордовия (пункт 1.6 Устава).

Согласно пункту 1.5. Устава ГОСУКС РМ является некоммерческой организацией, созданной Республикой Мордовия для исполнения государственных функций, оказания государственных услуг, выполнения работ при строительстве, реконструкции и капитальном ремонте объектов государственной собственности Республики Мордовия.

Согласно пункту 2.1 Устава предметом деятельности ГОСУКС РМ является выполнение функций государственного заказчика и застройщика при строительстве, реконструкции и капитальном ремонте объектов капитального строительства для государственных нужд Республики Мордовия.

Целями деятельности ГОСУКС РМ являются:

- создание новых, реконструкция и капитальный ремонт соответствующих объектов капитального строительства, относящихся к государственной собственности Республике Мордовия (подпункт 2.2.1 пункта 2.2 Устава).

Видами деятельности ГОСУКС РМ являются:

- осуществление функций государственного заказчика по проектированию, капитальному строительству, реконструкции и капитальному ремонту объектов производственного, жилищного, социального назначения, инженерных сетей и сооружений, финансируемых за счет средств республиканского бюджета Республики Мордовия (подпункт 2.3.1 пункта 2.2 Устава);
- заключение в установленном порядке государственных контрактов и договоров на выполнение проектных, изыскательских, строительно-монтажных работ, поставку оборудования, строительных материалов и иных комплектующих (подпункт 2.3.6. пункта 2.3. Устава).

В данном случае ГОСУКС РМ исполняет функции государственного заказчика путем размещения заказов для государственных нужд Республики Мордовия.

Следовательно, ГОСУКС РМ является организацией, осуществляющей функции органа государственной власти Республики Мордовия, что также подтверждается Уставом ГОСУКС РМ и является субъектом, на которого распространяется

действие статьи 16 Закона о защите конкуренции.

Ориентировочно 29-30 апреля 2016 года между ГОСУКС РМ и ООО «Анелия» по инициативе ГОСУКС РМ заключено антиконкурентное соглашение. Предметом соглашения являлось осуществление работ по устройству временной дороги, установления ограждения строительной площадки Объекта, забивка свай, разработка котлована, т.е. выполнение работ, включенных в стоимость Государственного контракта, до начала проведения процедуры торгов, что следует из письменных объяснений ООО «Анелия» (вх. от 07.12.2016 года №5779).

Это подтверждается информацией представленной ООО «Анелия» (вх. №5305 от 11.11.2016 года) о видах и объемах работ, выполненных на Объекте до заключения Государственного контракта:

- разработка грунта в котловане – 432,57 м.куб.
- погружение одиночных составных ж/б свай, подлежащих статическому испытанию – 149,5/70 м.куб./шт.
- устройство временного забора – 379 м.п.
- устройство временной внутриплощадной дороги – 459,4 м.кв.

Подтверждением осуществления ООО «Анелия» работ на Объекте до объявления электронного аукциона, являются платежные поручения по договорам поставки строительных материалов:

- платежное поручение №816 от 24.05.2016 года (Договор поставки №04 от 21.03.2016 года с АО «Железобетон»);
- платежное поручение №774 от 18.05.2016 года (Договор поставки №95 от 04.05.2016 года с ОАО «Завод ЖБК - 1»);
- платежное поручение №777 от 18.05.2016 года, платежное поручение №864 от 30.05.2016 года (Договор поставки №9 от 13.05.2016 года с ООО «Комбинат железобетонных изделий №1»).

В данных платежных поручениях указано, что поставка продукции (строительных материалов), выполняется непосредственно для осуществления работ на Объекте.

Также подтверждением осуществления ООО «Анелия» работ на Объекте до объявления электронного аукциона, является Договор субподряда №4-16 от 23.05.2016 года, заключенный ООО «Анелия» с ООО «Строительная компания «Спецтехнострой», предметом которого является выполнение работ (забивка свай ударным способом) непосредственно на Объекте.

ГОСУКС РМ после выполнения ООО «Анелия» перечисленных работ на Объекте, 30.05.2016 года объявил электронный аукцион №0109200002416001502 на электронной площадке АО «ЕЭТП» на выполнение работ по строительству объекта: «Средняя школа во втором микрорайоне ЖК «Юбилейный» г. Саранска» для обеспечения государственных нужд Республики Мордовия и включил в цену Государственного контракта уже выполненные ООО «Анелия» работы.

Выполненные работы были приняты ГОСУКС РМ в общем объеме работ по Государственному контракту (акты о приемке выполненных работ №1, 2, 3, 4 от 01.07.2016 года, справка о стоимости выполненных работ и затрат №1 от 01.07.2016 года) и платежным поручением №785545 от 12.07.2016 года.

Также, вместе с общим объемом работ по Государственному контракту ГОСУКС РМ были приняты (акт о приемке выполненных работ №4 от 01.07.2016 года, сумма - 152,174 тыс. руб., справка о стоимости выполненных работ и затрат №1 от 01.07.2016 года) и оплачены (платежное поручение №785545 от 12.07.2016 года) работы, по забивке свай на Объекте для испытания статистической нагрузкой, выполненных по договору безвозмездного оказания услуг, заключенного между ООО «Анелия» и ОАО «МИИИП» 29.04.2016 года.

Забивка свай на Объекте по Договору безвозмездного оказания услуг осуществлялась ООО «Анелия» в соответствии проектной документацией ОАО «МИИИП», которая в последующем была использована для строительства Объекта.

Следовательно, ООО «Анелия» получило проектную документацию до проведения электронного аукциона, что подтвердили на заседании Комиссии представители ООО «Анелия» и ОАО «МИИИП».

Кроме того, ГОСУКС РМ установил в Государственном контракте срок окончания работ, без учета работ, выполненных ООО «Анелия», таким образом, сократив срок строительства Объекта до 6 месяцев, т.е. с 01.07.2016 года до 31.12.2016 года, что могло оказать влияние на принятие решения об участии в данном электронном аукционе иных потенциальных участников.

Таким образом, ООО «Анелия» получило преимущество перед остальными потенциальными участниками электронного аукциона, а именно:

- допуск на Объект для выполнения работ до объявления электронного аукциона на строительство Объекта;
- наличие проектной документации на строительство Объекта, до объявления электронного аукциона;
- наличие информации об объеме уже выполненных работ на Объекте до объявления электронного аукциона.

Представленные преимущества привели к тому, что ООО «Анелия» стало единственным участником электронного аукциона на строительство Объекта (протокол рассмотрения единственной заявки на участие в электронном аукционе от 16.06.2016 года №1585-ЭА-16/ВР).

По результатам рассмотрения единственной заявки на участие в электронном аукционе от 16.06.2016 года №1585-ЭА-16/ВР между ООО «Анелия» и ГОСУКС РМ был заключен Государственный контракт № 180/ВР-2016 от 28.06.2016, с ценой контракта - 790 061 381 руб.

С учетом изложенного, Комиссия приходит к выводу о наличии в действиях Государственного казенного учреждения «Управление капитального строительства Республики Мордовия» и Общества с ограниченной ответственностью «Анелия», выразившихся в заключении антиконкурентного

соглашения, реализация которого дала ООО «Анелия» возможность выполнения работ, являющихся предметом аукциона в электронной форме №0109200002416001502 до проведения торгов, и привела к ограничению числа потенциальных участников торгов на выполнение работ по строительству объекта: «Средняя школа во втором микрорайоне ЖК «Юбилейный» г. Саранска» для обеспечения государственных нужд Республики Мордовия, нарушения части 4 статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции».

В ходе рассмотрения дела не выявлено оснований для прекращения рассмотрения дела, предусмотренных статьей 48 Закона о защите конкуренции.

При принятии решения по делу о нарушении антимонопольного законодательства, Комиссия согласно пункту 5 части 1 статьи 49 Закона о защите конкуренции разрешает вопрос о выдаче предписания и о его содержании, а также о необходимости осуществления других действий, направленных на устранение и (или) предотвращение нарушения антимонопольного законодательства, в том числе вопрос о направлении материалов в правоохранительные органы, об обращении в суд, о направлении предложений и рекомендаций в государственные органы или органы местного самоуправления.

Так как реализация антиконкурентного соглашения между ГОСУКС РМ и ООО «Анелия» была прекращена в июне 2016 года, Комиссия не находит оснований для выдачи предписания об устранении нарушения антимонопольного законодательства.

Учитывая изложенное, а также руководствуясь статьей 23, пунктом 1 части 2 статьи 39, частью 1 статьи 39, частями 1-3 статьи 41, статьей 45, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»

РЕШИЛА:

1. Признать действия Государственного казенного учреждения «Управление капитального строительства Республики Мордовия» (ул. Коммунистическая, 33, корпус 3, г. Саранск, Республика Мордовия, 430005) и Общества с ограниченной ответственностью «Анелия» (ул. Гагарина, 81, г. Саранск, Республика Мордовия, 430027), выразившиеся в заключении антиконкурентного соглашения, реализация которого дала ООО «Анелия» возможность выполнения работ, являющихся предметом аукциона в электронной форме №0109200002416001502 до проведения торгов, и привела к ограничению числа потенциальных участников торгов на выполнение работ по строительству объекта: «Средняя школа во втором микрорайоне ЖК «Юбилейный» г. Саранска» для обеспечения государственных нужд Республики Мордовия, нарушением части 4 статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции».
2. Основания для прекращения рассмотрения дела, указанные в статье 48 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», не установлены.
3. Не выдавать Государственному казенному учреждению «Управление капитального строительства Республики Мордовия» (ул. Коммунистическая, 33, корпус 3, г. Саранск, Республика Мордовия, 430005) и Обществу с ограниченной ответственностью «Анелия» (ул. Гагарина, 81, г. Саранск, Республика Мордовия, 430027) предписание об устранении нарушений

АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА.

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>

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

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