РЕШЕНИЕ

г. Иркутск

Резолютивная часть решения оглашена 08 декабря 2020 года.

Полный текст решения изготовлен 22 декабря 2020 года.

Комиссия Иркутского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии:

«…» – заместитель руководителя — начальник отдела по борьбе с картелями УФАС по Иркутской области;

Члены Комиссии:

«…» – главный специалист-эксперт отдела по борьбе с картелями Иркутского УФАС России;

«…» – ведущий специалист-эксперт отдела по борьбе с картелями Иркутского УФАС России,

в отсутствие лиц, участвующих в рассмотрении дела, надлежащим образом извещенных о времени и месте рассмотрения дела,

рассмотрев дело № 038/01/11-2052/2019 от 09.12.2019г., возбужденное по признакам нарушения ОГАУ «Центр по сохранению историко-культурного наследия Иркутской области» «…» и ООО «СтальКон» «…» п.3 ч.4 ст. 11 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в связи с достижением антиконкурентного соглашения в рамках проведения закупки у единственного поставщика, путем заключения договора 2020-14776(1) генерального подряда № 18/В/2018 от 04.09.2018г. на выполнение работ в соответствии с проектной документацией «Приспособление к современным условиям достопримечательного места Иркутской области «Место захоронения жертв массовых политических репрессий 1937-1940г.» по адресу: Иркутский район, с. Пивовариха» (объект культурного наследия регионального значения, расположенный на земельном участке с кадастровым номером

38:06:141904:2021 для содержания мемориального комплекса по адресу: РФ, Иркутская область, Иркутский район, 2 км автодороги Пивовариха-Новолисиха в районе аэропорта), которое приводит (может привести) к ограничению конкуренции путем создания

препятствий другим хозяйствующим субъектам доступа на товарный рынок,

УСТАНОВИЛА:

В Иркутское УФАС России поступило обращение УЭБиПК ГУ МВД России по Иркутской области о даче правовой оценки заключения ОГАУ «Центр по сохранению историко-культурного наследия Иркутской области» (далее по тексту - ОГАУ «ЦСН») с ООО «СтальКон» договора (закупка № 31806886948) на приспособление к современным условиям достопримечательного места Иркутской области «Место захоронения жертв массовых политических репрессий 1937-1940 гг.» по адресу: Иркутский район, с. Пивовариха.

Согласно письменным пояснениям исх. № 01-01/886 от 01.10.2019г. ОГАУ «ЦСН», финансирование вышеуказанного договора генерального подряда осуществлялось с благотворительного расчетного счета № 40603810000414000723 ОГАУ «ЦСН» за счет средств, пожертвованных в рамках договора пожертвования № 1/2018 от 07.08.2018г. Относительно выбора заказчиком в качестве подрядчика ООО «СтальКон» пояснения не могут быть даны, поскольку договор подписан руководителем, который в настоящее время не состоит в трудовых отношениях с Учреждением. Ввиду приостановки работ Учреждением по причине корректировки проектной документации, получения согласования Восточно-Сибирского Межрегионального территориального управления воздушного транспорта Федерального агентства воздушного транспорта, Службы по охране объектов культурного наследия Иркутской области, Службы государственного строительного надзора Иркутской области работы по договору генерального подряда не выполнены по настоящее время. До приостановки работ генподрядчик успел фактически провести подготовительные работы по организации строительной площадки, вырубку лесных насаждений, разработку грунта и рытье двух котлованов под фундамент информационного центра и размещения пожарных резервуаров для него. В настоящее время в целях расторжения договора и определения размера авансового платежа, который подлежит возврату заказчику, осуществляется приемка фактически выполненных работ на рассматриваемом объекте.

В соответствии с письменными пояснениями ООО «СтальКон» форма договора генерального подряда была подготовлена непосредственно заказчиком. В адрес подрядчика заказчиком

передана рабочая документация, по результатам рассмотрения которой была выявлена необходимость в проведении дополнительных работ, на которые от заказчика получено положительное заключение. Вся переписка по вопросу заключения и хода выполнения работ между сторонами носила официальный характер.

По результатам проведения антимонопольного расследования по вышеуказанному обращению, Иркутское УФАС России в действиях ОГАУ «ЦСН» и ООО «Сталькон» установлены признаки нарушения п.3 ч.4 ст.11 Закона о защите конкуренции, вследствие чего приказом от 09.12.2019г. № 038/545/19 возбуждено дело № 038/01/11-2052/2019.

Определением от 09.12.2019г. № 038/2985/19 Иркутского УФАС России дело № 038/01/11-2052/2019 назначено к рассмотрению, в качестве ответчиков по делу привлечены ООО «СтальКон» и ОГАУ «ЦСН».

Определением от 15.01.2020г. № 038/77/20 комиссии Иркутского УФАС России к участию в рассмотрении дела в качестве лица, располагающего сведениями о рассматриваемых обстоятельствах привлечен Устинов Г. Г. (руководитель ОГАУ «ЦСН» по состоянию на дату подписания договора № 18/В/2018 от 04.09.2018г. генерального подряда).

Определением от 06.03.2020г. № 038/453/20 Иркутского УФАС России к участию в рассмотрении дела в качестве лица, располагающего сведениями о рассматриваемых обстоятельствах привлечен Лисюк А.И. (начальник производственно-технического отдела ОГАУ «ЦСН».

Представителями ответчиков по делу в ходе рассмотрения дела поддержаны позиции, изложенные в представленных в материалы дела пояснениях.

Иркутским УФАС России для рассмотрения дела № 038/01/11-2052/2019 проведен анализ состояния конкуренции на товарном рынке в соответствии с требованиями ч.5.1. ст.45 Закона о защите конкуренции, а также Приказа ФАС России от 28.04.2019г. № 220 «Об утверждении порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке.

По результатам проведенного антимонопольным органом анализа конкурентной среды установлено следующее.

1. Определение временного интервала исследования товарного

рынка.

Временной интервал исследования товарного рынка определен 2018-2019гг.

2. Определение продуктовых границ.

Объектом строительства, согласно договора генерального подряда, является приспособление к современным условиям достопримечательного места Иркутской области «Место захоронения жертв массовых репрессий 1937-1940 годов» - объект культурного наследия.

Комплекс работ, согласно Договора, включает следующие виды строительных работ: подготовительные работы, устройство системы водоотведения дождевых стоков в период строительства, прокладка наружных инженерных сетей, возведение фундаментов, возведение надземной части основных объектов, благоустройство территории.

В соответствии с Общероссийским классификатором "ОК 029-2014 (КДЕС Ред. 2). Общероссийский классификатор видов экономической деятельности" (утв. Приказом Росстандарта от 31.01.2014 N 14-ст) (ред. от 14.11.2019) (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.01.2020) деятельность по сохранению и воссозданию объектов культурного наследия, в том числе приспособление инженерных систем и оборудования на объектах культурного наследия входит в раздел «F» «Строительство».

Строительные работы - комплекс работ, выполняемых при возведении зданий и сооружений, включающий общестроительные, отделочные, санитарно-технические и другие работы. К общестроительным работам, подразделяющимся по виду перерабатываемых материалов или возводимых конструктивных элементов, относятся земляные, бетонные, каменные работы, монтаж сборных несущих и ограждающих конструкций, устройство полов, столярные, стекольные и кровельные работы и т.п..." *(извлечение из Приказ Минстроя России от 08.02.2017 N 75/пр "Об утверждении Методических рекомендаций по разработке единичных расценок на строительные, специальные строительные, ремонтно-строительные работы, монтаж оборудования и пусконаладочные работы").*

Таким образом, товаром являются строительные работы по возведению сооружений – объекта культурного наследия.

Поскольку строительные работы при возведении сооружений, не зависимо от типа и предназначения, включают идентичный перечень работ, то взаимозаменяемость строительных работ возможна внутри общей товарной группы «Строительство».

Таким образом, товаром являются строительные работы по возведению сооружений (объектов культурного наследия).

3. Определение географических границах товарного рынка

Предварительно географические границы рынка определены в границах Иркутской области – регион в котором действует хозяйствующий субъект, являющийся объектом антимонопольного контроля и (или) регион, в котором выявлены признаки нарушения антимонопольного законодательства (п.п. а п.4.2 Порядка).

При определении географических границ товарного рынка использован метод фактических районов продаж (местоположения потребителей), хозяйствующих субъектов (продавцов), осуществляющих продажи на рассматриваемом товарном рынке (в предварительно определенных географических границах).

Из материалов дела № 038/01/11-2052/2019 следует, что строительство объекта культурного наследия производилось в с.Пивовариха Иркутского района Иркутской области, следовательно, границы рынка установлены в границах фактических продаж - с.Пивовариха Иркутского района Иркутской области.

Исходя из сроков исследования и доступности информации (п.4.5 Порядка) исследование рынка строительно-монтажных работ по возведению сооружений проводится в границах с.Пивовариха Иркутского района Иркутской области.

4. Сведения о составе хозяйствующих субъектов на рассматриваемом товарном рынке, в том числе участвующих в соглашении.

ОГАУ «ЦСН» заключен договор генерального подряда № 18/В/2018 на выполнение работ в соответствии с проектной документацией «Приспособление к современным условиям достопримечательного места Иркутской области «Место захоронения жертв массовых политических репрессий 1937-1940г.», находящегося по адресу: Иркутский район, с. Пивовариха.

Экономическая деятельность имеет место тогда, когда ресурсы

(оборудование, рабочая сила, технологии, сырье, материалы, энергия, информационные ресурсы) объединяются в производственный процесс, имеющий целью производство продукции (предоставление услуг). Экономическая деятельность характеризуется затратами на производство продукции (товаров или услуг), процессом производства и выпуском продукции (предоставлением услуг).

В состав хозяйствующих субъектов включены субъекты, осуществляющие предоставление услуг по выполнению строительных работы по возведению (строительству) сооружений.

Услуга - это результат производственной деятельности, осуществляемой по заказу в соответствии со спросом потребителя с целью изменения состояния потребляемых единиц (либо физического или интеллектуального состояния самого потребителя, либо принадлежащих ему предметов) или содействия обмену продуктами или финансовыми активами (Приказ Росстата от 26.06.2013 № 234 «Об утверждении официальной статистической методологии формирования официальной статистической информации об объеме платных услуг населению в разрезе видов услуг»).

Выполнение строительных работ по возведению объектов культурного наследия не входит в перечень лицензируемых видов деятельности (Федеральный закон от 04.05.2011 N 99-ФЗ (ред. от 02.08.2019) "О лицензировании отдельных видов деятельности").

Продавцом услуг является ООО «СтальКон» (ИНН 2443032044, 660021, г.Красноярск, ул.К.Маркса, 175, кв.43). Согласно Выписки из Единого государственного реестра юридических лиц основной вид деятельности Общества является торговля оптовая прочими строительными материалами и изделиями (код по ОКВЭД 46.73.6) Дополнительными видами деятельности Общества являются, в том числе строительство жилых и нежилых зданий (код 41.20); работы строительные специализированные прочие, не включенные в другие группировки (код 43.99); работы по монтажу стальных строительных конструкций (код 56.10)

Таким образом, продавцами строительных работ по возведению сооружений - объектов культурного наследия могут быть любые строительные организации (юридические лица и индивидуальные предприниматели), осуществляющие экономическую деятельность строительство и имеющие возможность выполнять работы в границах с. Пивовариха Иркутского района Иркутской области.

Согласно сведениям официальной статистики, размещенной на официальном сайте ФСГС «Иркутскстат», по состоянию на 01.01.2018 года на территории Иркутской области зарегистрировано и действует 4833 строительных организаций, в том числе крупных хозяйствующих субъектов 97. По итогам 2018 года объем работ по виду экономической деятельности «строительство» составил 113826,4 млн. руб., в 2019 году 178096,6 млн.руб.

Следовательно, на территории Иркутской области, действует достаточное количество хозяйствующих субъектов, осуществляющих экономическую деятельность строительство различных сооружений, в том числе объектов культурного наследия.

5. Барьеры входа на рынок.

К барьерам входа на товарный рынок могут относиться: экономические ограничения (включая транспортные ограничения); административные ограничения, вводимые органами государственной власти и местного самоуправления и иными органами и организациями, наделенными правами данных органов (не противоречащие антимонопольному законодательству) (в том числе, условия лицензирования отдельных видов деятельности; - квотирование; стандарты и предъявляемые к качеству требования) и иное.

Барьеры входа на товарный рынок анализируются с точки зрения возможности потенциальных продавцов, в том числе действующих на смежных рынках, стать участниками рассматриваемого товарного рынка и с точки зрения возможности хозяйствующих субъектов, действующих на рассматриваемом товарном рынке, расширить производственные мощности или объем продаж данного товара.

Исходя из того, что на территории Иркутской области, действует достаточное количество хозяйствующих субъектов, осуществляющих экономическую деятельность по строительству различных сооружений, в том числе объектов культурного наследия, можно сделать вывод о том, что на рынке нет значительных барьеров для входа на рынок.

Таким образом, товарный рынок услуг по выполнению работ по возведению сооружений (объектов культурного наследия) в границах Иркутской области имеет развитую конкурентную среду.

При рассмотрении дела Комиссией Иркутского УФАС России

установлены следующие, имеющие значение для рассмотрения дела, обстоятельства.

Общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц, в частности автономными учреждениями, установлены Федеральным законом от 18.07.2011г. № 223-ФЗ «О закупке товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее по тексту – Закон о закупках).

В соответствии с частью 1 статьи 2 вышеуказанного закона при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными правовыми актами, регламентирующими правила закупки (положение о закупке).

Заказчик размещает в единой информационной системе план закупки товаров, работ, услуг на срок не менее чем один год. Порядок формирования плана закупки товаров, работ, услуг, порядок и сроки размещения в единой информационной системе такого плана, требования к форме такого плана устанавливаются Правительством Российской Федерации (ч.2 ст.4 закона о закупках).

Деятельность в сфере закупок товаров, работ и услуг ОГАУ «ЦСН» регламентирована Положением «О закупках Областного государственного учреждения «Центр по сохранению историко-культурного наследия Иркутской области» (далее - Положение о закупках), утвержденным протоколом № 5 заседания Наблюдательного совета ОГАУ «ЦСН» от 22.12.2017г.

Случаи, при которых ОГАУ «ЦСН» может осуществляться закупка у единственного поставщика предусмотрены главой 19 «Закупка у единственного поставщика» Положения о закупках, включающей в себя осуществление закупки товаров, работ, услуг за счет грантов и(или) добровольных пожертвований, передаваемых безвозмездно и безвозвратно гражданами и юридическими лицами, в том числе иностранными гражданами и иностранными юридическими лицами, а также международными организациями, получившими право на предоставление грантов на территории Российской Федерации в порядке, установленном законодательством РФ, субсидий (грантов), предоставляемых на конкурсной основе из соответствующих

бюджетов бюджетной системы РФ (пп.34 п.19.1).

Антимонопольным органом установлено, что в апреле 2017г. разработана проектная документация «Приспособление к современным условиям достопримечательного места Иркутской области «Место захоронения жертв массовых политических репрессий 1937-1940годов» по адресу: Иркутский район, с. Пивовариха», в связи с чем возникла необходимость в проведении работ на указанном объекте.

В целях организации работ, предусмотренных проектной документацией, на основании договора № 1/2018 от 07.08.2018г. «Приспособление к современным условиям достопримечательного места Иркутской области «Место захоронения жертв массовых политических репрессий 1937-1940 годов» по адресу: Иркутский район, с. Пивовариха», ООО «Система Управления» («Жертвователь») безвозмездно передает ОГАУ «ЦСН» («Одаряемый») денежные средства в размере 60 786 800,00р.

Протоколом № 6 от 30.08.2018г. заседания Наблюдательного совета ОГАУ «ЦСН» одобрено совершение Учреждением совершение крупной сделки с ООО «СтальКон» для реализации проекта «Приспособление к современным условиям достопримечательного места Иркутской области «Место захоронения жертв массовых политических репрессий 1937-1940 гг.» по адресу: Иркутский район, с. Пивовариха».

03.09.2018г. в единой информационной системе zakupki.gov.ru ОГАУ «ЦСН» размещен перечень изменений в план закупок товаров (работ, услуг) на 2018г., включающий в себя позицию № 88 о проведении закупки у единственного поставщика по предмету - «выполнение работ по приспособлению к современным условиям достопримечательного места Иркутской области «Место захоронения жертв массовых политических репрессий 1937-1940г. по адресу: Иркутский район, с. Пивовариха».

04.09.2018г. между ОГАУ «ЦСН» в лице руководителя Устинова Г.Г. и ООО «СтальКон» в лице генерального директора Савчука Д.Л. заключен договор генерального подряда № 18/В/2018 на выполнение работ в соответствии с проектной документацией «Приспособление к современным условиям достопримечательного места Иркутской области «Место захоронения жертв массовых политических репрессий 1937-1940г.» по адресу: Иркутский район, с. Пивовариха», в том числе со сметной документацией в составе проектной

документации, а также техническим заданием.

Цена договора генерального подряда – 60 678 950р.

Срок выполнения работ – 7 месяцев с даты акта передачи заказчиком генеральному подрядчику строительной площадки (земельного участка) для производства работ по инженерной подготовке территории для начала основных работ.

Оплата выполняемых работ регламентирована статьей 5 договора генерального подряда, в силу которой заказчиком осуществляется авансовые платежи, в частности, в размере 30% общей стоимости работ в течение 3-х дней с даты подписания договора – 18 203 685р.

В соответствии с платежным поручением № 174 от 13.09.2018г. ОГАУ «ЦСН» на счет генподрядчика произведен авансовый платеж в размере 30% от общей стоимости договора.

В рамках исполнения обязательств по заключенному договору генерального подряда ООО «СтальКон» были привлечены субподрядные организации.

Уведомлением исх. от 04.03.2018г. № 01-02/165 ОГАУ «ЦСН» уведомило ООО «СтальКон» о приостановке выполнения строительно-монтажных работ на объекте до выяснения причин отказа ВС МТУ Росавиации в согласовании строительства.

Письмом исх. 28.08.2019г. № 022/2019 ООО «СтальКон» во исполнение заключенного договора генерального подряда направило в адрес ОГАУ «ЦСН» для подписания исполнительную документацию по проекту.

ОГАУ «ЦСН» по результатам рассмотрения исполнительной документации установлено отсутствие в ней геодезической съемки котлованов здания и пожарных резервуаров, и указано на необходимость явки представителя ООО «СтальКон» на строительную площадку в целях проведения приемки фактически выполненных работ по договору генерального подряда (письмо исх. № 01-02/792 от 04.09.2019г. ОГАУ «ЦСН»).

Кроме этого, письмом исх. от 11.09.2019г. № 01-02/825 ОГАУ «ЦСН» уведомило ООО «СтальКон» о наличии замечаний по представленным актам выполненных работ КС-2 на объекте культурного наследия регионального значения.

13.01.2020г. в адрес ООО «СтальКон» поступило уведомление исх. № 01-01/1286 от 26.12.2019г. ОГАУ «ЦСН» о расторжении договора генерального подряда № 18/В/2018 от 04.09.2018г., и необходимости возврата в установленной части денежных средств, полученных Обществом в качестве авансового платежа. Всего по актам выполненных работ ООО «СтальКон» израсходованы денежные средства в размере 908 878 руб.

ООО «СтальКон» осуществлен возврат в адрес ОГАУ «ЦСН» авансового платежа в размере 17 294 807руб. по договору генерального подряда № 18/В/2018 от 04.09.2018г. за исключением суммы по актам выполненных работ (4 700 807 руб. (платежное поручение от 23.01.2020г.), 12 594 000руб. (платежное поручение от 27.01.2020г.).

В ходе рассмотрения настоящего дела на основании запроса антимонопольного органа Главным следственным управлением ГУ МВД России по Иркутской области были представлены материалы уголовного дела №11901250025000345.

Из протокола допроса генерального директора ООО «СтальКон» «…» следует, что летом 2018г. из СМИ стало известно о планировании облагораживания территории мемориального комплекса, в связи с чем лицо обратилось к руководителю ОГАУ «ЦСН» «…» для получения данного заказа. До заключения договора на совещании были изучены проект и смета по выполнению работ, вследствие чего была достигнута договоренность о сроках проведения работ — 7 месяцев, и перечисления авансового платежа в размере 30%. С декабря 2018г. ООО «СтальКон» были заключены договоры субподряда с ООО «БайкалСтрой», ИП Трухиным О.Н. Все строительные работы с декабря 2018г. были приостановлены по причине отказа Росавиации в согласовании проекта. Новый проект был представлен ОГАУ «ЦСН» в адрес Общества в июле 2019г., однако возможность приступить к выполнению работ отсутствовала, поскольку срок действия разрешения на строительство истек.

Исходя из протокола допроса от 16.01.2020г. Министра культуры и архивов Иркутской области «…», отправка смс-сообщения в адрес руководителя ОГАУ «ЦСН» с данными представителя ООО «СтальКон» была инициирована со стороны Губернатора Иркутской области, либо Председателя Правительства Иркутской области.

Также, на рассмотрении дела «…» (руководитель ОГАУ «ЦСН» по состоянию на дату подписания договора № 18/В/2018 от 04.09.2018г.

генерального подряда) даны пояснения, согласно которым выбор конкретного подрядчика являлся прямым указанием бывшего Губернатора Иркутской области «…», доведенным до руководства Учреждения через Министра культуры и архивов Иркутской области и руководителя Службы по охране объектов культурного наследия Иркутской области. Соответствующие письменные пояснения от 23.12.2019г. имеются в материалах дела.

Пунктом 3 части 4 статьи 11 Закона о защите конкуренции запрещается заключение соглашений между хозяйствующими субъектами, которые приводят или могут привести к созданию другим хозяйствующим субъектам препятствий доступу на товарный рынок или выходу из товарного рынка.

В соответствии с пунктом 17 статьи 4 Закона о защите конкуренции признаками ограничения конкуренции являются: сокращение числа хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, на товарном рынке; рост или снижение цены товара, не связанные с соответствующими изменениями иных общих условий обращения товара на товарном рынке; отказ хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, от самостоятельных действий на товарном рынке; определение общих условий обращения товара на товарном рынке соглашением между хозяйствующими субъектами или в соответствии с обязательными для исполнения ими указаниями иного лица либо в результате согласования хозяйствующими субъектами, не входящими в одну группу лиц, своих действий на товарном рынке; иные обстоятельства, создающие возможность для хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара на товарном рынке.

Следует при этом отметить, что для применения запрета, предусмотренного частью 4 статьи 11 Закона о защите конкуренции, установление соответствующих фактов ограничения конкуренции (возможности наступления таких последствий) должно являться именно следствием заключения соглашения, а не стечением иных, не связанных с соглашением, обстоятельств.

Как следует из смысла пункта 18 статьи 4 Закона о конкуренции, ограничивающее конкуренцию соглашение в обязательном порядке подразумевает наличие волеизъявления на осуществление действий, направленных на заключение или реализацию такого соглашения, со стороны всех хозяйствующих субъектов, являющихся участниками

такого соглашения. Таким образом, соглашением может быть признана договоренность хозяйствующих субъектов в письменной или устной форме, о которой свидетельствуют скоординированные и целенаправленные действия (бездействие) данных субъектов, сознательно ставящих свое поведение в зависимость от поведения других участников рынка, совершенные ими на конкретном товарном рынке, подпадающие под критерии ограничения конкуренции и способные привести к результатам, определенным Законом о защите конкуренции.

В силу ст.1 Закона о закупках целями регулирования настоящего закона являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц, в товарах, работах, услугах, в том числе для целей коммерческого использования, с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг (далее также - закупка) для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

Так, согласно ч. 1 ст. 3 настоящего закона заказчики должны руководствоваться следующими принципами:

1) информационная открытость закупки;

2) равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки;

3) целевое и экономически эффективное расходование денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика;

4) отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

Положением о закупке предусматриваются конкурентные и неконкурентные закупки, устанавливается порядок осуществления таких закупок с учетом положений настоящего Федерального закона

(ч.2 ст.3 Закона о закупках).

Таким образом, закрепляемые заказчиком в положении о закупке условия осуществления закупок у единственного поставщика должны основываться, в том числе, на основании принципов, установленных в ч.1 ст.3 Закона о закупках, и исключать создание условий по привлечению к выполнению работ на развитых конкурентных рынках исполнителя без проведения торгов, в противном случае данные действия заказчика приедут к дискриминации и ограничению конкуренции.

При этом для целей экономической эффективности закупка товаров, работ, услуг у единственного поставщика целесообразна в только случае, если такие товары, работы, услуги обращаются на низкоконкурентных рынках, или проведение конкурсных, аукционных процедур нецелесообразно по объективным причинам (например, ликвидация последствий чрезвычайных ситуаций, последствий непреодолимой силы).

Кроме того, закупка товаров, работ, услуг у единственного поставщика возможна по результатам несостоявшейся конкурентной закупочной процедуры.

Как признали суды, исходя из Постановления Арбитражного суда Восточно-Сибирского округа от 12.04.2017г. №Ф02-1137/2017 по делу № А19-6595/2016, действия заказчика по выбору способа закупки являются его безусловным правом, однако, это не исключает обязанности заказчика осуществлять такой выбор с учетом принципов закупки, установленных Федеральным законом № 223-ФЗ, а также нормами антимонопольного законодательства, направленными на создание равных условий участия лиц в закупках и исключение ограничения конкуренции между такими лицами со стороны заказчика.

При проведении конкурентных процедур имеет место состязательность участников, соперничающих между собой за право заключить договор, и стремящихся предложить заказчику наиболее выгодные условия договора по поставке товаров, выполнению работ или оказанию услуг.

Именно конкурсные процедуры позволяют максимально использовать механизм конкуренции и состязательности участников, достигать наиболее выгодных результатов, выдвигая более жесткие требования и условия по гарантиям исполнения.

Проведение публичных процедур способствует развитию конкуренции за обладание правом исполнения договора путем создания условий для выбора исполнителя, предлагающего наилучшие условия, что обеспечивает равный доступ к исполнению договора всех заинтересованных лиц. Непроведение публичных процедур свидетельствует о предоставлении необоснованных преимуществ при осуществлении хозяйственной деятельности исполнителю и как следствие о достижении соглашения, направленного на ограничение конкуренции, что не обеспечивает соблюдение принципа гласности и открытости закупочной деятельности, снижения коррупционных проявлений.

Рынок по выполнению строительно-монтажных работ на территории Иркутской области является высококонкурентным.

Как установлено материалами дела ОГАУ «ЦСН» осуществлен выбор подрядчика на выполнение работ по рассматриваемому объекту в результате прямого указания Губернатора Иркутской области и Председателя Правительства Иркутской области.

ООО «СтальКон» впервые было привлечено ОГАУ «ЦСН» для выполнения работ по заключенному договору генерального подряда.

Объективные причины, свидетельствующие о необходимости заключения договора генерального подряда без проведения публичных процедур, и правовое обоснование по заключению договора именно с ООО «СтальКон», отсутствуют.

Более того, 02.03.2020г. ОГАУ «ЦСН» в Иркутское УФАС России представлено заявление о признании наличия антиконкурентного соглашения, выразившегося в заключении договора генерального подряда с ООО «СтальКон».

Таким образом, заключенный без проведения конкурентных процедур ОГАУ «ЦСН» с ООО «СтальКон» договор генерального подряда свидетельствует о достижении между указанными субъектами соглашения, запрещенного законом (пункт 3 части 4 статьи 11 Закона о защите конкуренции), которое в соответствии с антимонопольным законодательством признается недопустимым.

Рассматриваемое соглашение не подпадает под исключения, установленные частями 7, 9, 10 статьи 11 Закона о защите конкуренции. Также сторонами дела не были представлены доказательства допустимости в соответствии с частью 6 статьи 11

Закона о защите конкуренции.

По результатам рассмотрения дела Комиссией принято заключение об обстоятельствах дела (исх. № 038/458820 от 07 сентября 2020 года), копии которого были направлены в адрес лиц, участвующих в деле.

Сторонами по делу возражения на заключение антимонопольного органа не представлено.

08.12.2020г. в Иркутское УФАС России поступило ходатайство ООО «СтальКон» об отложении рассмотрения дела.

Комиссия Иркутского УФАС России, рассмотрев заявленное ходатайство ООО «СтальКон», приняла решение об отсутствии оснований для его удовлетворения, о чем вынесено определение № 038/2180/2020 от 14.12.2020г.

Поскольку соглашение в настоящее время реализовано в полном объеме, Комиссией не установлены основания для выдачи предписания по делу. 2020-9839(1) На основании вышеизложенного, руководствуясь статьей 16, статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 - 4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать ОГАУ «Центр по сохранению историко-культурного наследия Иркутской области» «…» и ООО «СтальКон» «…» нарушившими п.3 ч.4 ст. 11 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в связи с достижением антиконкурентного соглашения в рамках проведения закупки у единственного поставщика, путем заключения договора 2020-14776(1) генерального подряда № 18/В/2018 от 04.09.2018г. на выполнение работ в соответствии с проектной документацией «Приспособление к современным условиям достопримечательного места Иркутской области «Место захоронения жертв массовых политических репрессий 1937-1940г.» по адресу: Иркутский район, с. Пивовариха» (объект культурного наследия регионального значения, расположенный на земельном участке с кадастровым номером 38:06:141904:2021 для содержания мемориального комплекса по адресу: РФ, Иркутская область, Иркутский район, 2 км автодороги

Пивовариха-Новолисиха в районе аэропорта), которое приводит (может привести) к ограничению конкуренции путем создания препятствий другим хозяйствующим субъектам доступа на товарный рынок.

2. Предписание не выдавать.
3. Копии решения направить лицам, участвующим в деле.
4. Передать материалы дела должностному лицу Иркутского УФАС России для решения вопроса о привлечении виновных лиц к административной ответственности.

Решение антимонопольного органа может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня принятия решения.