

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О НАЗНАЧЕНИИ ДЕЛА №086/01/16-1233/2021 О НАРУШЕНИИ АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА К РАССМОТРЕНИЮ

27 августа 2021 года
Мансийск

г. Ханты-

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу – Югре по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства

УСТАНОВИЛ:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу – Югре (далее – Ханты-Мансийское УФАС России) поступили заявление и материалы Службы по ХМАО-Югре РУФСБ России по Тюменской области (вх.№4189/21 от 12.05.2021), а также заявление и материалы Счетной палаты ХМАО-Югры (вх.№5386/21 от 08.06.2021, содержащие сведения о наличии признаков нарушения антимонопольного законодательства в действиях Департамента образования и молодежной политики Ханты-Мансийского автономного округа-Югры, Администрации Кондинского района и ООО «Мастер» при приобретении в муниципальную собственность объекта общего образования «Детский сад на 200 мест в пгт.Междуреченский Кондинского района».

В ходе анализа документов, полученных при рассмотрении указанных обращений, установлено следующее.

08.12.2020 между Комитетом по управлению муниципальным имуществом Администрации Кондинского района (далее — КУМИ Кондинского района) и ООО «Мастер» заключен муниципальный контракт №02/2020 на приобретение недвижимого имущества — объекта общего образования «Детский сад на 200 мест в пгт.Междуреченский Кондинского района» (далее – Муниципальный контракт).

В соответствии с предметом Муниципального контракта ООО «Мастер» (поставщик) обязуется передать в муниципальную собственность муниципального образования Кондинский район, а КУМИ Кондинского

района (муниципальный заказчик) принять и оплатить недвижимое имущество — объект общего образования «Детский сад на 200 мест в пгт.Междуреченский Кондинского района», состоящий из четырехэтажного нежилого здания (в том числе подземных этажей — 1) общей площадью <<__>> кв.м., кадастровый номер <<__>>, год ввода в эксплуатацию 2020, расположенный по адресу: Ханты-Мансийский автономный округ-Югра, Кондинский район, пгт.Междуреченский, <<__>>, а также технологическое оборудование, мебель, мягкий и хозяйственный инвентарь, оборудование, учебно-методические и наглядные пособия, указанные в Приложениях №1, 2 к настоящему контракту.

Указанное имущество расположено на земельном участке по адресу: Ханты-Мансийский автономный округ-Югра, Кондинский район, пгт.Междуреченский, <<__>>, с кадастровым номером <<__>>, общей площадью <<__>> кв.м., предоставленном поставщику по договору аренды земельного участка №1-Ю от 12.02.2019.

Цена Муниципального контракта составила 339 554 210,53 рублей, в том числе НДС в размере 56 592 368,42 рублей.

Объект – «Детский сад на 200 мест в пгт.Междуреченский Кондинского района» передан по акту приема-передачи от 09.12.2020.

Муниципальный контракт заключен на основании пункта 31 части 1 статьи 93 Федерального закона от 05.04.2013 №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе).

В соответствии с пунктом 31 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе закупка у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) может осуществляться заказчиком в случае заключения контракта, предметом которого является приобретение для обеспечения федеральных нужд, нужд субъекта Российской Федерации, муниципальных нужд нежилого здания, строения, сооружения, нежилого помещения, определенных в соответствии с решением о подготовке и реализации бюджетных инвестиций или о предоставлении субсидии на осуществление капитальных вложений в целях приобретения объектов недвижимого имущества в государственную или муниципальную собственность, принятым в порядке, установленном соответственно Правительством Российской Федерации, высшим исполнительным органом государственной власти субъекта Российской Федерации, местной администрацией.

Как следует из представленных документов, постановлением Администрации Кондинского района от 24.11.2016 №1805 утверждена

муниципальная программа Кондинского района «Развитие образования в Кондинском районе на 2017 - 2020 годы» (далее – Муниципальная программа).

Разделом 3 Муниципальной программы «Обобщенная характеристика программных мероприятий» предусмотрены программные мероприятия, в том числе на строительство и капитальные ремонты зданий сферы образования.

В таблице №3 Муниципальной программы приведен перечень объектов капитального строительства, планируемых к строительству за счет бюджета автономного округа и местного бюджета, в числе которых указан Детский сад в пгт.Междуреченский на 200 мест, срок строительства 2018-2021 годы, источник финансирования: 90% - бюджет автономного округа, 10% - местный бюджет.

Из вышеизложенного следует, что строительство объекта - «Детский сад на 200 мест в пгт.Междуреченский Кондинского района» было запланировано Муниципальной программой еще в 2016 году, задолго до заключения Муниципального контракта между КУМИ Кондинского района и ООО «Мастер» на основании пункта 31 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе.

Также из представленных документов следует, что 12.02.2019 между Администрацией Кондинского района и ООО «Мастер» заключен договор аренды земельного участка №1-Ю, по условиям которого обществу предоставлен во временное владение и пользование земельный участок из состава земель населенных пунктов, с кадастровым номером <<__>>, находящийся по адресу: <<__>>, пгт.Междуреченский, Кондинский район, Ханты - Мансийский автономный округ-Югра, Тюменская область, с разрешенным использованием: образование и просвещение, под строительство объекта «Детский сад в пгт.Междуреченский», общей площадью <<__>> кв.м.

Договор заключен на два года с 12.02.2019 по 12.02.2021.

28.05.2019 Администрацией Кондинского района ООО «Мастер» выдано разрешение на строительство объекта - «Детский сад на 200 мест в пгт.Междуреченский Ханты-Мансийского автономного округа».

30.09.2020 Администрацией Кондинского района ООО «Мастер» выдано разрешение на ввод указанного объекта в эксплуатацию.

17.12.2019 на Едином официальном сайте государственных органов Ханты-Мансийского автономного округа-Югры <https://admhmao.ru>

(ссылка <https://admhmao.ru/press-center/vse-novosti/khod-stroitelstva-trekh-obektov-obrazovaniya-proinspektirova/>) опубликована информация под заголовком: «Ход строительства трех объектов образования проинспектировала Наталья Комарова». По сведениям Департамента общественных и внешних связей Ханты-Мансийского автономного округа-Югры «Заместитель главы Кондинского района Сергей Боенко рассказал, что строительство объекта началось в марте 2019 года. На данный момент здесь полностью выполнены кирпичная кладка 3 этажей, утепление полов, штукатурка стен, установка окон и витражей. Также завершены работы по устройству наружных инженерных сетей, водо- и электроснабжения. Работы по благоустройству прилегающей территории планируется закончить в мае-июне 2020 года».

Позднее, 27.02.2020 на Информационно-аналитическом интернет портале ugra-news.ru (ссылка https://ugra-news.ru/article/i_mamam_udobno_i_detyam_priyatno/) опубликована информация под заголовком: «И мамам удобно, и детям приятно» о ходе рабочего визита губернатора Натальи Комаровой в Кондинский район и город Урай, где идет речь о строительстве детского сада на 200 мест в Междуреченском: «Наталья Комарова осмотрела строящийся детский сад и подчеркнула: *«Необходимо ускорить процесс оформления документации для покупки объекта, синхронизировать все усилия».*

При этом, 29.04.2019 между Департаментом образования и молодежной политики Ханты-Мансийского автономного округа-Югры и Администрацией Кондинского района заключено соглашение о предоставлении субсидии из бюджета субъекта Российской Федерации местному бюджету №71816000-1-2019-005, которым предусмотрено предоставление из бюджета Ханты-Мансийского автономного округа-Югры в 2019-2021 годах бюджету Кондинского муниципального района субсидии на софинансирование мероприятий по приобретению Детского сада в пгт.Междуреченский на 200 мест.

Закон о контрактной системе регулирует отношения, направленные на обеспечение государственных и муниципальных нужд в целях повышения эффективности, результативности осуществления закупок товаров, работ, услуг, обеспечения гласности и прозрачности осуществления таких закупок, предотвращения коррупции и других злоупотреблений в сфере таких закупок.

Заказчики при осуществлении закупок используют конкурентные способы определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) или осуществляют закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) (часть 1 статьи 24 Закона о контрактной системе).

Конкурентными способами определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) являются конкурсы (открытый конкурс, конкурс с ограниченным участием, двухэтапный конкурс, закрытый конкурс, закрытый конкурс с ограниченным участием, закрытый двухэтапный конкурс), аукционы (аукцион в электронной форме (далее также - электронный аукцион), закрытый аукцион), запрос котировок, запрос предложений (часть 2 статьи 24 Закона о контрактной системе).

Заказчик выбирает способ определения поставщика (подрядчика, исполнителя) в соответствии с положениями главы 3 названного Федерального закона, при этом он не вправе совершать действия, влекущие за собой необоснованное сокращение числа участников закупки (часть 5 статьи 24 Закона о контрактной системе).

Таким образом, размещение заказа на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд по общему правилу осуществляется путем проведения торгов.

Применение норм законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок для государственных и муниципальных нужд является обязательным в ситуации использования средств бюджета, которые направляются на оплату работ (услуг) для государственных и муниципальных нужд.

Закупка у единственного поставщика не относится к конкурентным способам закупки, а, следовательно, применение такого метода закупок должно осуществляться исключительно в случаях, установленных законом.

В статье 93 Закона о контрактной системе определены случаи осуществления закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя), имеющие исключительный характер, когда применение процедур конкурентного отбора невозможно либо нецелесообразно.

В соответствии с пунктом 31 части 1 статьи 93 указанного Закона о контрактной системе закупка у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) может осуществляться заказчиком в случае заключения контракта, предметом которого является приобретение для обеспечения федеральных нужд, нужд субъекта Российской Федерации, муниципальных нужд нежилого здания, строения, сооружения, нежилого помещения, определенных в соответствии с решением о подготовке и реализации бюджетных инвестиций или о предоставлении субсидий на осуществление капитальных вложений в целях приобретения объектов недвижимого имущества в государственную или муниципальную собственность, принятым в порядке, установленном соответственно Правительством Российской Федерации.

Федерации, высшим исполнительным органом государственной власти субъекта Российской Федерации, местной администрацией.

Предусмотренная данной нормой возможность осуществления закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) предполагает, что на момент проведения закупки соответствующий объект уже должен существовать как таковой (Постановление Арбитражного суда Уральского округа от 14.12.2017 по делу №А76-27590/2016, Определение Верховного Суда Российской Федерации от 27.12.2019 №308-ЭС19-23243 по делу №А15-5189/2018).

Согласно разъяснениям ФАС России, содержащимся в письме от 04.07.2018 №ИА/50875/18 доказательствами наличия антиконкурентного соглашения антимонопольными органами и судами рассматриваются, в том числе, такие обстоятельства, когда объект фактически построен по заказу заинтересованных в этом лиц до принятия соответствующего решения, предусмотренного пунктом 31 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе.

Из вышеизложенного следует, что объект «Детский сад на 200 мест в пгт.Междуреченский Кондинского района» строился ООО «Мастер» фактически по заказу Администрации Кондинского района до принятия решения о приобретении указанного объекта в соответствии с пунктом 31 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе.

Таким образом, фактически действия Администрации Кондинского района, КУМИ Кондинского района и ООО «Мастер» изначально были направлены на приобретение объекта: «Детский сад на 200 мест в пгт.Междуреченский Кондинского района» без использования конкурентных процедур, предусмотренных Законом о контрактной системе.

В тех случаях, когда требуется проведение торгов, подразумевающее состязательность хозяйствующих субъектов, их непроведение, за исключением случаев, допускаемых законом, не может не влиять на конкуренцию. Только лишь при публичном объявлении торгов в установленном порядке могут быть выявлены потенциальные желающие поставлять товары, выполнять работы, оказывать услуги, получив доступ к соответствующему товарному рынку.

Данная правовая позиция содержится в Определении Верховного Суда Российской Федерации от 24.06.2015 №307-КГ15-1408, Постановлении Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 29.11.2011 №8799/11.

В части 2 статьи 1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите

конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции) установлено, что целями данного Закона являются обеспечение единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности в Российской Федерации, защита конкуренции и создание условий для эффективного функционирования товарных рынков.

Частью 1 статьи 3 Закона о защите конкуренции предусмотрено, что данный Закон распространяется на отношения, которые связаны с защитой конкуренции, в том числе с предупреждением и пресечением монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции, и в которых участвуют российские юридические лица и иностранные юридические лица, федеральные органы исполнительной власти, органы государственной власти субъектов Российской Федерации, органы местного самоуправления, иные осуществляющие функции указанных органов органы или организации, а также государственные внебюджетные фонды, Центральный банк Российской Федерации, физические лица, в том числе индивидуальные предприниматели.

В соответствии с пунктом 4 статьи 16 Закона 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.

Понятие соглашения приведено в пункте 18 статьи 4 Закона о защите конкуренции, согласно которому оно представляет собой договоренность в письменной форме, содержащуюся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме.

В пункте 9 Обзора по вопросам судебной практики, возникающим при рассмотрении дел о защите конкуренции и дел об административных правонарушениях в указанной сфере, утвержденного Постановлением Президиума Верховного суда Российской Федерации от 16.03.2016, разъяснено, что факт наличия антиконкурентного соглашения не ставится в зависимость от его заключения в виде договора по правилам, установленным гражданским законодательством, включая требования к

форме и содержанию сделок, и может быть доказан, в том числе с использованием совокупности иных доказательств, в частности фактического поведения хозяйствующих субъектов.

Согласно пункту 7 статьи 4 Закона о защите конкуренции под конкуренцией понимается соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке.

Признаками ограничения конкуренции являются любые обстоятельства, создающие возможность для хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара на товарном рынке (пункт 17 статьи 4 Закона о защите конкуренции).

Таким образом, в действиях Администрации Кондинского района, КУМИ Кондинского района и ООО «Мастер», направленных на строительство и выкуп объекта: «Детский сад на 200 мест в пгт.Междуреченский Кондинского района» без применения конкурентных процедур в соответствии с Законом о контрактной системе усматриваются признаки нарушения пункта 4 статьи 16 Закона о защите конкуренции.

На основании изложенного издан приказ Ханты-Мансийского УФАС России от 12.08.2021 №58/21 о возбуждении дела и создании комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения Администрацией Кондинского района, КУМИ Кондинского района и ООО «Мастер» пункта 4 статьи 16 Закона о защите конкуренции.

Руководствуясь частью 13 статьи 44 Закона о защите конкуренции,

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Назначить дело №086/01/16-1233/2021 к рассмотрению **на «30» сентября 2021 года в «15» час. «00» мин.** по адресу: г. Ханты-Мансийск, ул. Мира, 27, 2 этаж, зал заседаний.
2. Привлечь к участию в рассмотрении дела в качестве заявителя: Службу по ХМАО-Югре РУФСБ России по Тюменской области (Мира ул., д.20, г.Ханты-Мансийск, 628011).

3. Привлечь к участию в рассмотрении дела в качестве заявителя: Счетную палату ХМАО-Югры (Ленина ул., д.54/1, г.Ханты-Мансийск, 628012).

4. Привлечь к участию в рассмотрении дела в качестве ответчика: Администрацию Кондинского района (Титова ул., д. 21, пгт.Междуреченский, Кондинский район, ХМАО-Югра, 628200).

5. Привлечь к участию в рассмотрении дела в качестве ответчика: Комитет по управлению муниципальным имуществом Администрации Кондинского района (Титова ул., д. 26, пгт.Междуреченский, Кондинский район, ХМАО-Югра, 628200).

6. Привлечь к участию в рассмотрении дела в качестве ответчика: Общество с ограниченной ответственностью «Мастер» (Шейнкмана ул., д.100, кв.49, г.Екатеринбург, 620144).

7. В соответствии со статьей 25 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» Администрации Кондинского района представить в срок **до «23» сентября 2021 года** следующие документы (информацию):

- сведения о всех совещаниях, проводимых с участием Администрации Кондинского района, связанных со строительством и выкупом объекта «Детский сад на 200 мест в пгт.Междуреченский Кондинского района» (приложить копии всех имеющихся протоколов совещаний);
- всю переписку, включая переписку в электронной форме, между Администрацией Кондинского района, ее структурными подразделениями, и ООО «Мастер» по вопросам проектирования, строительства и выкупа объекта «Детский сад на 200 мест в пгт.Междуреченский Кондинского района»;
- письменные, нормативные объяснения по признакам нарушения пункта 4 статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

8. В соответствии со статьей 25 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» Комитету по управлению муниципальным имуществом Администрации Кондинского района представить в срок **до «23» сентября 2021 года следующие документы (информацию):**

- сведения о всех совещаниях, проводимых с участием КУМИ Кондинского района, связанных со строительством и выкупом объекта «Детский сад на 200 мест в пгт.Междуреченский Кондинского района» (приложить копии всех имеющихся протоколов совещаний);

- всю переписку, включая переписку в электронной форме, между КУМИ Кондинского района, Администрацией Кондинского района, ее структурными подразделениями и ООО «Мастер» по вопросам проектирования, строительства и выкупа объекта «Детский сад на 200 мест в пгт.Междуреченский Кондинского района»;
- письменные, нормативные объяснения по признакам нарушения пункта 4 статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

9. В соответствии со статьей 25 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» Обществу с ограниченной ответственностью «Мастер» представить в срок **до «23» сентября 2021 года следующие документы (информацию):**

- надлежащим образом заверенные копии устава ООО «Мастер»;
- сведения о том, принимало ли ООО «Мастер» участие в каких-либо совещаниях, проводимых уполномоченными службами и департаментами автономного округа, Администрацией Кондинского района, ее структурными подразделениями, связанных со строительством и выкупом объекта «Детский сад на 200 мест в пгт.Междуреченский Кондинского района». В случае, если общество принимало участие в таких совещаниях представить подтверждающие документы, в случае отсутствия таких документов сообщить в письменной форме о том, где и в какое время проводились такие совещания с указанием сведений о присутствующих на таких заседаниях;
- письменные, нормативные объяснения по признакам нарушения пункта 4 статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Непредставление или несвоевременное представление сведений (информации) в антимонопольный орган влечет за собой административную ответственность, предусмотренной частью 5 статьи 19.8 КоАП РФ.

Копии документов должны быть заверены надлежащим образом, направлены с приложением сопроводительного письма (с указанием перечня прилагаемых документов, количества листов и экземпляров). **В случае невозможности представления какого-либо из перечисленных документов, необходимо представить письменные объяснения о причинах его отсутствия.**

Для скорейшего получения информации, необходимо обеспечить отправку вышеуказанных документов (информации) посредством электронной связи (to86@fas.gov.ru), либо факсимильной связи тел./факс

+7 (3467) 388-081 при этом **отправка почтой - обязательна.**

Явка лиц, в действиях которых содержатся признаки нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации, и (или) их представителей с надлежаще оформленной доверенностью для участия в рассмотрении дела по признакам нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации обязательна. В случае неявки указанных лиц, дело по признакам нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации будет рассмотрено в их отсутствие.

В целях обеспечения прохода на территорию Ханты-Мансийского УФАС России, а равно допуска к рассмотрению дела, представителям лиц, участвующих в деле, при себе необходимо иметь документ, удостоверяющий личность, документ, подтверждающий полномочия лица на представление интересов органа власти, хозяйствующего субъекта либо физического лица, а также копию настоящего определения (уведомления) по делу.

Принять дистанционное участие в рассмотрении дела возможно посредством интернет-видеоконференции.

Для целей принятия участия в рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства необходимо перейти по гиперссылке <<__>>.

Для участия в заседании комиссии посредством интернет-видеоконференции **сторонам необходимо заблаговременно направить на адрес электронной почты Ханты-Мансийского УФАС России to86@fas.gov.ru документы, подтверждающие полномочия лиц, участвующих в рассмотрении дела.**

Председатель Комиссии

<<__>>