ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА

УПРАВЛЕНИЕ

Федеральной антимонопольной службы

по Сахалинской области

почтовый адрес: пр. Победы, 24,

г. Южно-Сахалинск, 693007

юридический адрес: пр. Победы, 24,

г. Южно-Сахалинск, 693007

тел. (4242) 46-55-66, факс (4242) 46-55-67

e-mail: to65@fas.gov.ru

_____ № _____

На № _____ от _____

Решение

по делу № 065/01/16-167/2020

13 августа 2020 года город Южно-Сахалинск

Резолютивная часть решения оглашена 04 августа 2020 года.

В полном объеме решение изготовлено 13 августа 2020 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Сахалинской области по рассмотрению дел о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии:	- ***– врио руководителя управления -***– врио начальника отдела контроля органов власти, антимонопольного контроля и рекламы
Члены Комиссии:	- ***– государственный инспектор отдела контроля органов власти, антимонопольного контроля и рекламы

рассмотрев дело № 065/01/16-167/2020 по признакам нарушения МКУ «Служба единого заказчика» МО «Холмский городской округ» (ИНН 6509023851, ОГРН 1166501054411, юридический адрес: 694620, г. Холмск, ул. Пионерская, д.14), ООО «Научно-исследовательский центр по сейсмостойкому строительству» (ИНН 2540170650, ОГРН 1112540002850, сокращенное наименование: ООО НИЦ «Сейсмозащита» юридический адрес: 690002, приморский край, г. Владивосток, ул. Комсомольская, 5, корпус А, офис 305) пункта 4 статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

руководствуясь статьями 41, 49 Закона о защите конкуренции,

У С Т А Н О В И Л А:

В отдел контроля органов власти, антимонопольного контроля и рекламы 18.12.2019г. поступила служебная записка отдела контроля государственных закупок, согласно которой в действия Муниципального казенного учреждения «Служба единого заказчика» муниципального образования «Холмский городской округ» усматриваются признаками нарушения антимонопольного законодательства.

По результатам рассмотрения материалов Сахалинским УФАС России издан приказ от 12.2.2020 № 36 о возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения МКУ «Служба единого заказчика» МО «Холмский городской округ», ООО НИЦ «Сейсмозащита» части 4 статьи 16 Закона о защите конкуренции.

Определением от 12.02.2020 рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства №065/01/16-167/2020 назначено на 12.03.2020 г.

12.03.2020 состоялось заседание Комиссии Сахалинского УФАС России в ходе, которого Комиссия определила, отложить рассмотрение дела в связи с необходимостью получения дополнительной информации.

Определением от 12.03.2020 рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства №065/01/16-167/2020 отложено на 15.04.2020

Определением от 15.04.2020 срок рассмотрения дела №065/01/16-167/2020 продлен на 6 месяцев с 12.05.2020 по 12.11.2020.

15.04.2020 состоялось заседание Комиссии Сахалинского УФАС, в ходе, которого Комиссия определила, отложить рассмотрение дела в связи с с необходимостью получения дополнительной информации.

Определением от 15.04.2020 рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства №065/01/16-167/2020 отложено на 15.05.2020.

15.05.2020 состоялось заседание Комиссии Сахалинского УФАС России в ходе, которого Комиссия определила, отложить рассмотрение дела в связи с необходимостью получения дополнительной информации.

Определением от 15.05.2020 рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства №065/01/16-167/2020 отложено на 29.05.2020.

29.05.2020 состоялось заседание Комиссии Сахалинского УФАС России в ходе, которого Комиссия определила, отложить рассмотрение дела в связи с тем, что в материалах дела отсутствуют доказательства о надлежащем уведомлении ООО НИЦ «Сейсмозащита» о времени и месте рассмотрения настоящего дела.

Определением от 29.05.2020 рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства №065/01/16-167/2020 отложено на 25.06.2020.

25.06.2020 на заседании Комиссии Сахалинского УФАС России оглашено заключение об обстоятельствах дела о нарушении антимонопольного законодательства.

Определением от 25.06.2020 рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства №065/01/16-167/2020 отложено на 04.08.2020.

Изучив материалы дела, письменные пояснения ответчиков по делу, исследовав и оценив в совокупности представленные документы, Комиссия Сахалинского УФАС России пришла к следующим выводам.

26.04.2019 года между МКУ «Служба единого заказчика» МО «Холмский городской округ» и ООО «Сейсмозащита» заключено восемь муниципальных контрактов «Корректировка ПД для строительства подпорной стенки по ул. Ливадных» с суммой контракта менее 99 900 рублей каждый, на общую сумму 799 200 рублей:

№ контракта	Дата заключения контракта	Наименование заказчика	Наименование подрядчика	Наименование предмета контракта	Цена контракта (руб.)
6	26.04.2019	МКУ «Служба единого заказчика»	ООО НИЦ «Сейсмозащита»	Корректировка ПД для строительства подпорной стенки по ул. Ливадных	99 900
7	26.04.2019	МКУ «Служба единого заказчика»	ООО НИЦ «Сейсмозащита»	Корректировка ПД для строительства подпорной стенки по ул. Ливадных	99 900
8	26.04.2019	МКУ «Служба единого заказчика»	ООО НИЦ «Сейсмозащита»	Корректировка ПД для строительства подпорной стенки по ул. Ливадных	99 900
9	26.04.2019	МКУ «Служба единого заказчика»	ООО НИЦ «Сейсмозащита»	Корректировка ПД для строительства подпорной стенки по ул. Ливадных	99 900
10	26.04.2019	МКУ «Служба единого заказчика»	ООО НИЦ «Сейсмозащита»	Корректировка ПД для строительства подпорной стенки по ул. Ливадных	99 900
11	26.04.2019	МКУ «Служба единого	ООО НИЦ «Сейсмозащита»	Корректировка ПД для строительства подпорной стенки по	99 900

		заказчика»		ул. Ливадных	
12	26.04.2019	МКУ «Служба единого заказчика»	ООО НИЦ «Сейсмозащита»	Корректировка ПД для строительства подпорной стенки по ул. Ливадных	99 900
13	26.04.2019	МКУ «Служба единого заказчика»	ООО НИЦ «Сейсмозащита»	Корректировка ПД для строительства подпорной стенки по ул. Ливадных	99 900

Из приведенной таблицы следует, что все муниципальные контракты были заключены между указанными юридическими лицами 26.04.2019.

Указанные обстоятельства, согласно пункту 1 части 2 статьи 39 Закона о защите конкуренции, послужили основанием для возбуждения дела по признакам нарушения антимонопольного законодательства.

Согласно Уставу (в редакции действующей на момента заключения муниципальных контрактов) МКУ «Служба единого заказчика» МО «Холмский городской округ» создано для выполнения функций в целях обеспечения реализации предусмотренных законодательством РФ полномочий органов местного самоуправления в сфере проектирования, строительства, реконструкции, капитального и текущего ремонта объектов и осуществление строительного контроля (п.1 ст.1 Устава).

Учредителем МКУ «Служба единого заказчика» МО «Холмский городской округ» является Администрация МО «Холмский городской округ».

Таким образом, МКУ «Служба единого заказчика» МО «Холмский городской округ» осуществляет функции органа местного самоуправления.

Комиссией при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства установлено следующее.

Согласно части 5.1 статьи 45 Закона о защите конкуренции, при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства антимонопольный орган проводит анализ состояния конкуренции в объеме, необходимом для принятия решения о наличии или об отсутствии нарушения антимонопольного законодательства.

Анализ проведен в соответствии с Порядком проведения анализа и оценки состояния конкурентной среды на товарном рынке, утвержденным приказом ФАС России от 28.04.2010 года № 220.

В целях анализа состояния конкуренции в качестве исходной информации использованы материалы дела № 065/01/16-167/2020.

По результатам анализа состояния конкуренции на товарном рынке работ по сносу ветхого и аварийного жилья, производственных и непроизводственных зданий, установлено следующее.

Временным интервалом исследования определен периодом с 26.04.2019г. по

12.02.2020г.

Продуктовые границы товарного рынка: корректировка ПД для строительства подпорной стенки по ул. Ливадных.

Предметом соглашения между МКУ «Служба единого заказчика» МО «Холмский городской округ» и ООО НИЦ «Сейсмозащита» является ограничение конкуренции на рынке работ Корректировка ПД для строительства подпорной стенки по ул. Ливадных вследствие не проведения конкурентных процедур по отбору подрядчика.

Географические границы товарного рынка: границы муниципального образования «Холмский городской округ» Сахалинской области.

Состав хозяйствующих субъектов, участвующих в соглашении: МКУ «Служба единого заказчика» МО «Холмский городской округ» и ООО НИЦ «Сейсмозаащита».

В соответствии с пунктом 4 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 № 44-ФЗ, Закон о контрактной системе) закупка у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) может осуществляться заказчиком в случае осуществления закупки товара, работы или услуги на сумму, не превышающую ста тысяч рублей. При этом годовой объем закупок, которые заказчик вправе осуществить на основании данного пункта, не должен превышать два миллиона рублей или не должен превышать пять процентов совокупного годового объема закупок заказчика и не должен составлять более чем пятьдесят миллионов рублей.

При этом согласно письму Министерства экономического развития Российской Федерации от 29.03.2017 N Д28и-1353, осуществление закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) на основании статьи 93 Закона о контрактной системе носит исключительный характер. Данная норма применяется в случаях отсутствия конкурентного рынка, невозможности либо нецелесообразности применения конкурентных способов определения поставщика (подрядчика, исполнителя) для удовлетворения нужд заказчика.

Из изложенного следует, что законодателем установлена возможность осуществлять закупки без проведения конкурентных процедур в случае, если стоимость объекта закупки (работы) менее приведенной выше суммы.

При этом объект закупки это наименование товара, работы и услуги, в получении которых имеется потребность заказчика.

Из материалов дела следует, что целью заключения всех восьми контрактов являлось выполнение работ по корректировке ПД для строительства подпорной стенки по ул. Ливадных, общая стоимость которого, исходя из выполненного объема работ, превысила установленный лимит в размере 100 тыс. рублей и составила 799 200 рублей.

Таким образом, объектом закупки в спорной ситуации являлись именно проектные работы по корректировке ПД для строительства подпорной стенки, а невыполнения отдельных видов работ, следствием которых являлось восстановление лишь его

отдельных элементов или оборудования.

В этой связи к данной ситуации положения пункта 4 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе не применимы.

Наличие в Законе о контрактной системе правовой возможности осуществления закупок для государственных учреждений культуры у единственного поставщика не означает предоставление заказчикам права использовать данный способ закупки с целью уклонения от проведения торгов и искусственного "дробления" единой закупки на несколько договоров с ценой менее установленного законом ограничения.

Как установлено Сахалинским УФАС России и подтверждается материалами дела, все вышеуказанные муниципальные контракты, заключены в один и тот же день 26.04.2019г. имеют аналогичное содержание, одинаковые предметы контрактов, технические задания к контрактам являются идентичными в связи, с чем деление данных закупок на несколько договоров не имеет иного обоснования, кроме достижения цели заключения договора с конкретным поставщиком без проведения конкурентной закупки при формальной видимости соблюдения требований закона.

Заключение муниципальных контрактов для государственных нужд без проведения торгов в случае, когда такие торги должны проводиться в силу требований закона, является действием, ограничивающим конкуренцию при осуществлении закупки, поскольку лишает неопределенный круг потенциальных участников торгов возможности претендовать на заключение контракта в установленном законом порядке в условиях равного недискриминационного доступа к размещению заказа.

Положениями ст. 1 ГК РФ предусмотрено, что при установлении, осуществлении и защите гражданских прав и при исполнении гражданских обязанностей участники гражданских правоотношений должны действовать добросовестно.

Не допускаются осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, действия в обход закона с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом) (ст. 10 ГК РФ).

Пунктом 2 статьи 170 ГК РФ предусмотрено, что притворная сделка, т.е. сделка, которая совершена с целью прикрыть другую сделку, ничтожна. К сделке, которую стороны действительно имели в виду, с учетом существа сделки, применяются относящиеся к ней правила.

Для признания сделки недействительной по основанию ее притворности необходимо установить, была ли направлена воля участников сделки на возникновение иных правовых последствий, нежели указано в договоре.

Исходя из предмета заключенных контрактов Управление делает вывод, что деление данных закупок на несколько договоров не имеет иного обоснования, кроме достижения цели заключения договоров с конкретным поставщиком, а именно с ООО НИЦ «Сейсмозащита».

Указанные обстоятельства невозможны без заключения предварительного устного

соглашения между сторонами по договорам и свидетельствуют о намерении сторон избежать проведения конкурентных процедур, заключив контракт с единственным поставщиком. В результате чего ООО НИЦ «Сейсмозащита» получило единоличный доступ к выполнению работ по максимально возможной цене без участия в конкурентной борьбе.

Заключение указанных договоров в нарушение норм Закона о контрактной системе противоречит публичным интересам, поскольку нарушает установленный законодателем порядок привлечения субъектов на товарный рынок, а также нарушает права и законные интересы неопределенного круга лиц, так как последние лишены возможности заключить контракт на выполнение работ, предусмотренных в вышеназванных контрактах.

Проведение публичных процедур способствует развитию конкуренции за обладание правом исполнения договора путем создания условий для выбора контрагента, предлагающего наилучшие условия, что обеспечивает равный доступ к исполнению договора всех заинтересованных лиц.

Частью 4 статьи 16 ФЗ "О защите конкуренции" от 26.07.2006 г. N 135-ФЗ запрещаются соглашения между федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов организациями или между ними и хозяйствующими субъектами либо осуществление этими органами и организациями согласованных действий, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, в том числе ограничению доступа на товарный рынок.

Таким образом, в указанных действиях МКУ «Служба единого заказчика» МО «Холмский городской округ» и ООО НИЦ «Сейсмозащита» содержатся признаки нарушения части 4 статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Согласно пункту 5 части 1 статьи 49 Закона о защите конкуренции Комиссия при принятии решения по делу о нарушении антимонопольного законодательства разрешает вопрос о выдаче предписаний и об их содержании, а также о необходимости осуществления других действий, направленных на устранение и (или) предотвращение нарушения антимонопольного законодательства.

В силу пункта 2 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган выдает обязательные для исполнения предписания: в частности о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

Поскольку на момент рассмотрения дела контракты между МКУ «Служба единого заказчика» МО «Холмский городской округ» и ООО НИЦ «Сейсмозащита» были заключены, обязательства по указанным контрактам исполнены, Комиссия не усматривает необходимость выдачи Ответчикам предписания.

Оснований для прекращения настоящего дела по основаниям, указанным в части 7 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции у Комиссии Сахалинского УФАС России не имеется.

С учетом изложенного, Комиссия управления Федеральной антимонопольной

службы по Сахалинской области, рассмотрев материалы дела № 065/01/16-167/2020, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-3 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать МКУ «Служба единого заказчика» МО «Холмский городской округ» (ИНН 6509023851, ОГРН 1166501054411, юридический адрес: 694620, г. Холмск, ул. Пионерская, д.14), ООО «Научно-исследовательский центр по сейсмостойкому строительству» (ИНН 2540170650, ОГРН 1112540002850, сокращенное наименование: ООО НИЦ «Сейсмозащита» юридический адрес: 690002, приморский край, г. Владивосток, ул. Комсомольская, 5, корпус А, офис 305) нарушившим часть 4 статьи 16 Закона о защите конкуренции.

2. Предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства не выдавать.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Сахалинского УФАС России для решения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении предусмотренного ст. 14.32 КоАП РФ в отношении ООО «Научно-исследовательский центр по сейсмостойкому строительству» и виновного должностного лица, а также в отношении виновного должностного лица МКУ «Служба единого заказчика» МО «Холмский городской округ».

Настоящее решение может быть обжаловано в Арбитражный суд Сахалинской области в течение трех месяцев со дня его изготовления в полном объёме.

Председатель Комиссии***

Члены Комиссии: ***

***