## РЕШЕНИЕ

«31» октября 2014 г.

г. Кемерово

Резолютивная часть объявлена «24» октября 2014 г.

Решение в полном объеме изготовлено «31» октября 2014 г.

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

Председатель Комиссии:

Кухарская Н.Е. – руководитель

управления;

Члены Комиссии:

Полякова Ю.А. – начальник отдела

контроля органов власти;

Саврасов М.Г. – главный специалист – эксперт отдела контроля органов

власти;

Горовых К.П. – ведущий специалист – эксперт отдела контроля органов

власти.

## При участии:

- <...> представителя управления дорожного хозяйства и благоустройства администрации г. Кемерово
  - -<...> директора МП «Кемеровогорсвет»;
  - <...> представителя МП «Кемеровогорсвет»;
  - <...> представителя МБУ «Кемеровские автодороги».

## в отсутствие:

- представителя администрации города Кемерово, представителя ООО «Горсвет», физического лица <...>, извещенных надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения дела № 47/А-15-2014 о нарушении антимонопольного законодательства.

администрацией г. Кемерово (650000, г. Кемерово, пр. Советский, 54) части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

## установила:

По результатам рассмотрения заявления физического лица приказом Кемеровского УФАС России от 06.06.2014 г. № 129 было возбуждено дело № 47/А-15-2014 г. по признакам нарушения администрацией города Кемерово (650000, г. Кемерово, пр. Советский, 54) части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в заключении 08.04.2014 без проведения торгов:

- с ООО «Горсвет» дополнительного соглашения № 4 к договору на текущее содержание объектов благоустройства города Кемерово от 16.12.2010 г. № 38-01/10;
- с МП г. Кемерово «Кемеровогорсвет» дополнительного соглашения № 4 к договору на текущее содержание объектов благоустройства города Кемерово от 16.12.2010 г. № 59-01/10.

Определением от 09.06.2014 г. дело № 47/А-15-2014 о нарушении антимонопольного законодательства было назначено к рассмотрению на 30.06.2014 г. на 11 часов 00 минут.

В назначенное в определении от 09.06.2014 г. время представители администрации г. Кемерово, <...>, ООО «Горсвет», МП г. Кемерово «Кемеровогорсвет», извещенные надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения дела № 47/А-15-2014 о нарушении антимонопольного законодательства, не явились.

Определением от 30.06.2014 г. дело № 47/А-15-2014 о нарушении антимонопольного законодательства было отложено на 28.07.2014 г. на 15 часов 00 минут в связи с необходимостью участия лиц, привлеченных к рассмотрению в данном деле.

Письмом от 23.07.2014 г. № 11/6375 Кемеровское УФАС довело до сведения лиц, участвующих в деле, информацию о том, что рассмотрение дела № 47/A-15-2014 о нарушении антимонопольного законодательства состоится 02.09.2014 г. в 13 ч. 30 м.

Письмом от 02.09.2014 № 11/8277 Кемеровское УФАС довело до сведения администрации г. Кемерово, физического лица <...>, ООО «Горсвет», МП г. Кемерово «Кемеровогорсвет» информацию о том, что рассмотрение дела № 47/А-15-2014 о нарушении антимонопольного законодательства состоится 16.09.2014 г. в 10 ч. 40 м.

В назначенное в письме от 02.09.2014 время представители ООО «Горсвет», извещенного надлежащим образом о месте, дате и времени рассмотрения дела № 47/А-15-2014 о нарушении антимонопольного законодательства, а также представители администрации г. Кемерово не явились.

Кемерово о месте, дате и времени рассмотрения дела № 47/А-15-2014 о нарушении антимонопольного законодательства Кемеровское УФАС России на момент рассмотрения дела не располагало.

Определением от 16.09.2014 г. дело № 47/А-15-2014 о нарушении антимонопольного законодательства было назначено к рассмотрению на 24.10.2014 г. на 10 часов 00 минут.

Определением от 01.10.2014 г. управление дорожного хозяйства и благоустройства администрации г. Кемерово привлечено к участию в рассмотрении дела № 47/А-15-2014 в качестве ответчика.

Определением от 01.10.2014 г. муниципальное бюджетное учреждение «Кемеровские автодороги» привлечено к участию в рассмотрении дела № 47/А-15-2014 в качестве заинтересованного лица.

В назначенное в определении от 16.09.2014 г. об отложении рассмотрения дела № 47/А-15-2014 время представители администрации г. Кемерово, ООО «Горсвет» физического лица <...>, извещенные надлежащим образом, не явились.

Руководствуясь частью 2 статьи 45 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Кемеровского УФАС России посчитала возможным рассмотреть дело № 47/А-15-2014 о нарушении антимонопольного законодательства в отсутствие лиц, участвующих в деле № 47/А-15-2014.

На заседании комиссии, состоявшемся 24.10.2014 г. представитель управления дорожного хозяйства и благоустройства администрации г. Кемерово факт нарушения части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» не признала, пояснила, что исполнение обязательств по договору № 38-01/10 от 16.12.2010 г. заключенному с ООО «Горсвет» и договору № 59-01/10 от 16.12.2010 г. заключенному с МП «Кемеровогорсвет» было приостановлено по соглашению сторон, т.е. данные договоры не были расторгнуты.

Дополнительными соглашениями № 4 от 08.04.2014 к договору от 16.12.2010 г. № 59-01/10 и № 4 от 08.04.2014 к договору от 16.12.2010 г. № 38-01/10 исполнение обязательств по данным договорам было возобновлено, при этом сроки действия договоров не продлевались, иные существенные условия договоров не изменялись.

Статьей 450 Гражданского кодекса Российской Федерации установлено, что изменение и расторжение договора возможны по соглашению сторон, если иное не предусмотрено настоящим кодексом, другими законами или договором.

Согласно части 1 статьи 452 Гражданского кодекса Российской Федерации, соглашение об изменении договора совершается в той же форме, что и договор.

Таким образом, возобновление исполнения обязательств по действующим договорам, путем подписания дополнительных соглашений № 4 от 08.04.2014 к договору от 16.12.2010 № 59-01/10 и № 4 от 08.04.2014 к договору от 16.12.2010 № 38-01/10, осуществлено в рамках действующего законодательства Российской Федерации и не противоречит законодательству о защите конкуренции.

Представители заинтересованных лиц, присутствовавшие 24.10.2014 на рассмотрении дело № 47/А-15-2014 о нарушении антимонопольного законодательства по существу пояснений не давали, согласились с позицией управления дорожного хозяйства и благоустройства администрации г. Кемерово.

Изучив материалы дела № 47/A-15-2014 о нарушении антимонопольного законодательства, Комиссия Кемеровского УФАС России установила следующее:

29.11.2010 г. на основании протокола рассмотрения заявок по отбору организаций на право получения субсидий из бюджета города Кемерово на возмещение затрат в связи с текущим содержанием объектов благоустройства, проведенного в соответствии с Положением о порядке предоставления субсидий из бюджета города на возмещение затрат в связи с текущим содержанием объектов благоустройства, утвержденном администрацией города Кемерово от 25.11.2009 г. № 5131, администрацией города Кемерово, МАУ «Кемеровские автодороги» были заключены следующие договоры:

- № 38-01/10 от 16.12.2010 г. с ООО «Горсвет» по содержанию наружного освещения в Рудничном, Кировском районах;
- № 59-01/10 от 16.12.2010 г. с МП «Кемеровогорсвет» по содержанию наружного освещения в Центральном, Заводском, Ленинском районах, ж.р. Ягуновский, Пионер, Лесная Поляна.

Срок выполнения работ по текущему содержанию объектов благоустройства установлен с 01.01.2011 г. по 31.12.2013 г.

Установлено, что указанные организации осуществляли содержание данных объектов до 20.03.2014 г. включительно до момента заключения муниципального контракта № 2014.41511 от 20.03.2014 г. с ООО «Юрга электромонтаж» по итогам открытого аукциона в электронной форме.

Стоимость услуг, оказываемых по контракту № 2014.41511 составляет 30 238 123,99 рублей. Согласно аукционной документации в электронной форме финансирование выполнения работ по текущему содержанию объектов наружного освещения, электронных объектов в г. Кемерово осуществляется из бюджета города Кемерово.

27.03.2014 г. в связи ненадлежащим исполнением ООО «Юрга электромонтаж» обязательств по вышеуказанному муниципальному контракту, Заказчиком (управление дорожного хозяйства и благоустройства администрации г. Кемерово) было принято решение об одностороннем отказе от исполнения муниципального контракта от 20.03.2014 г. № 2014.41511, которое вступило в силу 08.04.2014 года и с указанной даты муниципальный контракт № 2014.41511 от 20.03.2014 г. считается расторгнутым.

Установлено, что 23.12.2013 г. между администрацией г. Кемерово в лице управления дорожного хозяйства и благоустройства, МБУ «Кемеровские автодороги», МП г. Кемерово «Кемеровогорсвет» было заключено дополнительное соглашение № 2 к договору на текущее содержание объектов благоустройства города Кемерово от 16.12.2010 г. № 59-01/10.

Указанным выше дополнительным соглашением установлено, что срок выполнения

работ по текущему содержанию объектов благоустройства установлен с 01.01.2011 г. по 31.12.2014 г.

20.03.2014 г. между администрацией г. Кемерово в лице управления дорожного хозяйства и благоустройства, МБУ «Кемеровские автодороги», МП г. Кемерово «Кемеровогорсвет» было заключено дополнительное соглашение № 3 к договору на текущее содержание объектов благоустройства города Кемерово от 16.12.2010 г. № 59-01/10.

Указанным выше дополнительным соглашением установлено, что стороны пришли к соглашению о приостановлении исполнения обязательств сторон по договору от 16.12.2010 г. № 59-01/10 на неопределенный срок.

08.04.2014 г. между администрацией г. Кемерово в лице управления дорожного хозяйства и благоустройства, МБУ «Кемеровские автодороги», МП г. Кемерово «Кемеровогорсвет» было заключено дополнительное соглашение № 4 к договору на текущее содержание объектов благоустройства города Кемерово от 16.12.2010 г. № 59-01/10.

Указанным выше дополнительным соглашением установлено, что стороны пришли к соглашению о возобновлении исполнения обязательств сторон по договору от 16.12.2010 г. № 59-01/10 с 08.04.2014 г.

Также установлено, что 26.12.2013 г. между администрацией г. Кемерово в лице управления дорожного хозяйства и благоустройства, МБУ «Кемеровские автодороги», ООО «Горсвет» было заключено дополнительное соглашение № 2 к договору на текущее содержание объектов благоустройства города Кемерово от 16.12.2010 г. № 38-01/10.

Указанным выше дополнительным соглашением установлено, что срок выполнения работ по текущему содержанию объектов благоустройства установлен с 01.01.2011 г. по 31.12.2014 г.

20.03.2014 г. между администрацией г. Кемерово, МБУ «Кемеровские автодороги», ООО «Горсвет» было заключено дополнительное соглашение № 3 к договору на текущее содержание объектов благоустройства города Кемерово от 16.12.2010 г. № 38-01/10.

Указанным выше дополнительным соглашением установлено, что стороны пришли к соглашению о приостановлении исполнения обязательств сторон по договору от 16.12.2010 г. № 38-01/10 на неопределенный срок.

08.04.2014 г. между администрацией г. Кемерово в лице управления дорожного хозяйства и благоустройства, МБУ «Кемеровские автодороги», ООО «Горсвет» было заключено дополнительное соглашение № 4 к договору на текущее содержание объектов благоустройства города Кемерово от 16.12.2010 г. № 38-01/10.

Указанным выше дополнительным соглашением установлено, что стороны пришли к соглашению о возобновлении исполнения обязательств сторон по договору от 16.12.2010 г. № 38-01/10 с 08.04.2014 г.

В соответствии с пунктом 25 части 1 статьи 16 Федерального закона от 06.10.2003 г.

№ 131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации» (далее – ФЗ № 131-ФЗ) организация благоустройства территории городского округа (включая освещение улиц, озеленение территории, установку указателей с наименованиями улиц и номерами домов, размещение и содержание малых архитектурных форм), а также использования, охраны, защиты, воспроизводства городских лесов, лесов особо охраняемых природных территорий, расположенных в границах городского округа отнесены к вопросам местного значения городского округа.

Частью 1 статьи 54 ФЗ № 131-ФЗ предусмотрено, что закупки товаров, работ, услуг для обеспечения муниципальных нужд осуществляются в соответствии с законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Частью 2 статьи 18 ФЗ № 131-ФЗ установлено, что финансовые обязательства, возникающие в связи с решением вопросов местного значения, исполняются за счет средств местных бюджетов.

В соответствии с частью 1 статьи 54 ФЗ № 131-ФЗ закупки товаров, работ, услуг для обеспечения муниципальных нужд осуществляются в соответствии с Федеральным законом от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе, ФЗ № 44-ФЗ).

Согласно части 2 статьи 54 ФЗ № 131-ФЗ закупки товаров, работ, услуг для обеспечения муниципальных нужд осуществляются за счет средств местного бюджета.

<u>Частью 1 статьи 72</u> Бюджетного кодекса Российской Федерации установлено, что закупки товаров, работ, услуг для обеспечения государственных (муниципальных) нужд осуществляются в соответствии с <u>законодательством</u> Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд с учетом положений настоящего Кодекса.

Согласно части 1 статьи 1 ФЗ № 44-ФЗ настоящий Федеральный закон 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.

Пунктом 3 статьи 3 ФЗ № 44-ФЗ установлено, что закупка товара, работы, услуги для обеспечения государственных или муниципальных нужд (далее - закупка) – совокупность действий, осуществляемых в установленном настоящим Федеральным законом порядке заказчиком и направленных на обеспечение государственных или муниципальных нужд.

Статьей 8 ФЗ № 44-ФЗ установлен принцип обеспечения конкуренции, согласно которому контрактная система в сфере закупок направлена на создание равных условий для обеспечения конкуренции между участниками закупок. Любое

заинтересованное лицо имеет возможность в соответствии с законодательством Российской Федерации и иными нормативными правовыми актами о контрактной системе в сфере закупок стать поставщиком (подрядчиком, исполнителем).

Конкуренция при осуществлении закупок должна быть основана на соблюдении принципа добросовестной ценовой и неценовой конкуренции между участниками закупок в целях выявления лучших условий поставок товаров, выполнения работ, оказания услуг. Запрещается совершение заказчиками, специализированными организациями, их должностными лицами, комиссиями по осуществлению закупок, членами таких комиссий, участниками закупок любых действий, которые противоречат требованиям настоящего Федерального закона, в том числе приводят к ограничению конкуренции, в частности к необоснованному ограничению числа участников закупок.

Конкурентными способами определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) являются конкурсы, аукционы, запрос котировок, запрос предложений (часть 2 статьи 8 Закона о контрактной системе).

В соответствии с <u>частью 1 статьи 24</u> Закона о контрактной системе заказчики при осуществлении закупок используют конкурентные <u>способы</u> определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) или осуществляют закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя).

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

Процедуры, установленные Законом о контрактной системе по выбору исполнителя на предоставление услуг для муниципальных нужд города Кемерово, а именно: по текущему содержанию объектов благоустройства г. Кемерово (наружное освещение) при заключении дополнительного соглашения № 4 к договору на текущее содержание объектов благоустройства города Кемерово от 16.12.2010 г. № 38-01/10 с ООО «Горсвет», дополнительного соглашения № 4 к договору на текущее содержание объектов благоустройства города Кемерово от 16.12.2010 г. № 59-01/10 с МП г. Кемерово «Кемеровогорсвет», администрацией г. Кемерово не проводились.

В тех случаях, когда требуется проведение торгов, подразумевающее состязательность хозяйствующих субъектов, их непроведение, за исключением случаев, допускаемых законом, не может не влиять на конкуренцию, поскольку лишь при публичном объявлении торгов в установленном порядке могут быть выявлены потенциальные желающие получить товары, работы, услуги, доступ к соответствующему товарному рынку либо права ведения деятельности на нем (Постановление Президиума ВАС РФ от 29.11.2011 № 8799/11).

В данном случае создается ситуация, при которой хозяйствующим субъектам, с которыми органы местного самоуправления впоследствии заключат гражданско-правовые договоры, будут предоставлены преимущественные условия осуществления деятельности в сфере благоустройства территории города Кемерово.

При этом доступ иных хозяйствующих субъектов к осуществлению работ по благоустройству будет невозможен, что, в свою очередь, приведет к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

В случае проведения уполномоченным органом власти торгов, напротив, будет обеспечена конкуренция между участниками закупок.

Решение вопросов местного значения в сфере благоустройства даже на территории отдельно взятого муниципального образования не снимает с компетентного органа власти обязанности соблюдать положения ФЗ № 44-ФЗ, Закона № 131-ФЗ и статьи 72 Бюджетного кодекса РФ в части проведения им закупок в случае и в порядке, установленном данными нормативными актами.

Согласно части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» федеральным органам исполнительной власти, органам государственной власти субъектов Российской Федерации, органам местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов органам или организациям, а также государственным внебюджетным фондам, Центральному банку Российской Федерации запрещается принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействие), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, за исключением предусмотренных федеральными законами случаев принятия актов и (или) осуществления таких действий (бездействия).

Следствием выбора исполнителей работ для муниципальных нужд посредством заключения дополнительных соглашений № 4 от 08.04.2014 к договорам на текущее содержание объектов благоустройства города Кемерово от 16.12.2010 № 38-01/10, № 59-01/10, без проведения торгов явилось (могло явиться) нарушение прав и законных интересов иных хозяйствующих субъектов (потенциальных исполнителей работ по текущему содержанию объектов благоустройства города Кемерово) в сфере осуществления предпринимательской деятельности на указанном рынке.

В процессе рассмотрения дела № 47/А-15-2014 о нарушении антимонопольного законодательства было установлено, что в соответствии со статьей 18 Положения об администрации г. Кемерово, утвержденного постановлением администрации г. Кемерово от 15.07.1996 г. № 158, администрация города Кемерово через структурные подразделения осуществляет исполнительно-распорядительные функции по рассмотрению и разрешению вопросов городского значения.

Согласно пункту 1.2 Положения об управлении дорожного хозяйства и благоустройства администрации г. Кемерово, утвержденного постановлением администрации г. Кемерово от 09.07.2012 г. № 996 (далее - Положение), управление является отраслевым структурным подразделением администрации города Кемерово, которое возглавляет начальник. Управление находится в ведении заместителя Главы города по вопросам жизнеобеспечения городского хозяйства.

В соответствии с пунктом 2.1.1 Положения в целях реализации полномочий органа местного самоуправления основными задачами Управления является организация деятельности по решению вопросов местного значения в том числе в сфере благоустройства и озеленения территории городского округа, освещения улиц.

Согласно пункту 3.3 Положения в целях решения поставленных задач управление дорожного хозяйства и благоустройства администрации г. Кемерово осуществляет функции муниципального заказчика, планирует размещение муниципального заказа.

Из изложенного следует, что управление дорожного хозяйства и благоустройства администрации г. Кемерово является отраслевым структурным подразделением администрации города Кемерово наделенным полномочиями в том числе по организации благоустройства и озеленения территории городского округа, освещения улиц.

Принимая во внимание указанные выше обстоятельства, комиссия Кемеровского УФАС России приходит к выводу об отсутствии в действиях администрации г. Кемерово признаков нарушения части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в части заключения 08.04.2014 без проведения торгов:

- с ООО «Горсвет» дополнительного соглашения № 4 к договору на текущее содержание объектов благоустройства города Кемерово от 16.12.2010 г. № 38-01/10;
- с МП г. Кемерово «Кемеровогорсвет» дополнительного соглашения № 4 к договору на текущее содержание объектов благоустройства города Кемерово от 16.12.2010 г. № 59-01/10.

Управление дорожного хозяйства и благоустройства в нарушение действующего законодательства, а именно: Закона № 44-ФЗ, посредством заключения дополнительных соглашений № 4 от 08.04.2014 г. к договорам на текущее содержание объектов благоустройства города Кемерово от 16.12.2010 г. № 38-01/10, № 59-01/10 осуществила выбор исполнителя муниципальных услуг по осуществлению мероприятий по текущему содержанию объектов благоустройства города Кемерово, без проведения торгов, тем самым предоставив МП г. Кемерово «Кемеровогорсвет», ООО «Горсвет» преимущества по отношению к другим хозяйствующим субъектам.

Действия управления дорожного хозяйства и благоустройства (заключение дополнительного соглашения № 4 от 08.04.2014 г. к договору на текущее содержание объектов благоустройства города Кемерово от 16.12.2010 г. № 38-01/10, с ООО «Горсвет», дополнительного соглашения № 4 от 08.04.2014 г. к договору на текущее содержание объектов благоустройства города Кемерово от 16.12.2010 г. № 59-01/10, с МП г. Кемерово «Кемеровогорсвет») привели к предоставлению преимуществ для МП г. Кемерово «Кемеровогорсвет», ООО «Горсвет» в сфере осуществления предпринимательской деятельности, повлекли за собой исключение возможности соперничества (состязательности) хозяйствующих субъектов, следствием чего явилось нарушение одного из основных принципов равной конкурентной борьбы – состязательности за право осуществления текущего содержания объектов благоустройства г. Кемерово, а также приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции в указанной сфере деятельности, вступают в противоречие с требованиями части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «O защите конкуренции».

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьей 23, частями 1-4 статьи 41, статьями 48 и 49 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Кемеровского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства
РЕШИЛА:
<ol> <li>Признать управление дорожного хозяйства и благоустройства администрации</li> <li>Кемерово нарушившим часть 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».</li> </ol>
2. Выдать управлению дорожного хозяйства и благоустройства администрации г. Кемерово предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.
3. Прекратить рассмотрение дела № 47/А-15-2014 о нарушении антимонопольного законодательства в отношении администрации г. Кемерово в связи с отсутствием нарушения части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».
Настоящее решение может быть обжаловано в Арбитражный суд Кемеровской области в течение трех месяцев с момента вынесения решения.
Председатель Комиссии: Н.Е. Кухарская
Члены Комиссии: Ю.А. Полякова

М.Г. Саврасов

К.П. Горовых