

РЕШЕНИЕ

по делу № 044/01/17-271/2020 о нарушении антимонопольного законодательства

Резолютивная часть решения оглашена 14 декабря 2020 года.

Решение изготовлено в полном объеме 24 декабря 2020 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Костромской области (далее – Комиссия Костромского УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии:

И, руководитель Костромского УФАС России;

члены Комиссии:

Н, ведущий специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля и информационного анализа Костромского УФАС России;

М, заместитель начальника отдела антимонопольного контроля и информационного анализа Костромского УФАС России;

рассмотрев дело № 044/01/17-271/2020 по признакам нарушения МКУСК «Юность» пункта 2 части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), в отсутствие представителей МКУСК «Юность», ООО «Юто-Строй», уведомленных о дате и времени рассмотрения дела надлежащим образом,

УСТАНОВИЛА:

На основании приказа Управления Федеральной антимонопольной службы по Костромской области № 87 от 12.11.2019 «О проведении внеплановой выездной проверки» была проведена проверка в отношении Муниципального казенного учреждения спорткомплекс «Юность» Макарьевского муниципального района Костромской области ИНН 4416004700 , адрес места нахождения:

Костромская область, Макарьевский район, г. Макарьев, ул. Окружная, д. 73Б (далее - МКУСК «Юность»).

Одновременно, на основании приказа Управления Федеральной антимонопольной службы по Костромской области № 88 от 12.11.2019 «О проведении внеплановой выездной проверки» была проведена проверка в отношении ООО «Юто-Строй» ИНН 4401045373, адрес места нахождения: 156019, Костромская область, г. Кострома, ул. Базовая 19 (далее-ООО «Юто-Строй»).

По результатам проведенной проверки на основании сбора, обработки и анализа запрошенной информации в действиях МКУСК «Юность» и ООО «Юто-Строй» установлены признаки нарушения части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

По установленным обстоятельствам Костромским УФАС России 20.05.2020 возбуждено дела о нарушении антимонопольного законодательства № 044/01/17-271/2020.

К участию в рассмотрении дела в качестве ответчиков привлечены:

- МКУСК «Юность» Макарьевского муниципального района Костромской области;

- ООО «Юто-Строй».

Определением по делу № 044/01/17-271/2020 от 20.11.2020 участие в деле о нарушении антимонопольного законодательства ООО «Юто-Строй» прекращено в качестве ответчика, ООО «Юто-Строй» продолжено участие в рассмотрении дела в качестве заинтересованные лица.

По результатам рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства установлено следующее.

На сайте <https://zakupki.gov.ru/> 10.07.2018 размещена информация об аукционе № 0841300010518000001. Предметом аукциона являлось выполнение работ по ремонту асфальтового покрытия беговых дорожек на территории МКУСК «Юность» по адресу: 157460, г. Макарьев, Костромская обл., ул. Окружная 73Б. Окончание подачи заявок 18.07.2018, начальная цена 1 356 779,00 руб.

Заказчик: муниципальное казенное учреждение спорткомплекс «Юность», Макарьевского муниципального района Костромской области (Российская Федерация, 157460, Костромская обл., Макарьевский р-н, Макарьев г., ул. Окружная, д. 73Б).

Документация об аукционе в электронной форме на право заключения муниципального контракта на выполнение работ по ремонту асфальтового покрытия беговых дорожек на территории МКУСК «Юность» по адресу 157460 г. Макарьев, Костромская обл. ул. Окружная 73Б размещена на сайте <https://zakupki.gov.ru/> 10.07.2018 16:25.

В разделе 1 «Информационная карта аукциона» установлено следующее:

13	Сроки проведения электронного аукциона	
	Дата и время окончания срока подачи заявок на участие в аукционе	«18» июля 2018 года в 09 часов 00 минут по московскому времени
	Дата окончания срока рассмотрения заявок на участие в аукционе	«18» июля 2018 год
	Дата проведения аукциона	«23» июля 2018 года

В разделе 2 «Описание объекта закупки» на выполнение работ по ремонту асфальтового покрытия беговых дорожек на территории МКУСК «Юность» по адресу: 157460 г. Макарьев, Костромская обл. ул. Окружная 73Б указано, что:

1. Предмет открытого аукциона в электронной форме: выполнение работ по ремонту асфальтового покрытия беговых дорожек на территории МКУСК «Юность» по адресу: 157460, г. Макарьев, Костромская обл., ул. Окружная 73Б.

2. Объем выполняемых работ: работы выполняются материалами, силами и средствами Подрядчика в следующем объеме:

№п/п	Наименование выполняемых работ	Единица измерения	Количество
1	2	3	4
Раздел 1. Выполнение работ по ремонту асфальтового покрытия			
1.	Розлив вяжущих материалов	т	0,705
2.	Битум	т	0,726
3.	Устройство покрытия толщиной 4 см из горячих асфальтобетонных смесей плотных мелкозернистых типа АБВ, плотность каменных материалов 2,5-2,9 т/м ³	1000 м ²	2,348
4.	Асфальтобетонные смеси дорожные, тип Г марки III	т	283,64
5.	Перевозка грузов 1 класса автомобилями-самосвалами грузоподъемностью 10т работающих вне карьера на расстояние : до 15 км, 1т груза	т	283,64

3. Состав работ:

- подготовка полотна (очистка от грязи);
- розлив вяжущих материалов;
- перевозка асфальтобетона;
- устройство покрытия толщиной 4 см из горячих асфальтобетонных смесей плотных мелкозернистых типа АБВ, плотность каменных материалов 2,5-2,9 т/м³.

В соответствии с п.1.1. Муниципального контракта, Подрядчик принимает на себя обязательства выполнить работы по ремонту асфальтового покрытия беговых дорожек на территории МКУСК «Юность» по адресу: 157460 г. Макарьев, Костромская обл. ул. Окружная, 73 Б (далее - работы) в соответствии с Техническим заданием (приложение №1 к настоящему контракту), Локальной сметой №1-1 (приложение №2 к настоящему контракту), а Заказчик обязуется принять и оплатить выполненные работы.

Согласно раздела 11 Муниципального контракта № 0841300010518000001-0760946-01 на выполнение работ по ремонту асфальтового покрытия беговых дорожек на территории МКУСК «Юность» по адресу 157460 г. Макарьев, Костромская обл. ул. Окружная 73Б (далее-муниципальный контракт) (Идентификационный код закупки 183441600470044160100100020004211244):

- контракт вступает в силу с момента его заключения и действует до «30» июля 2018г., а в части исполнения принятых по Контракту обязательств, до полного их исполнения Сторонами (пункт 11.1);

- днем окончания выполнения работ считается день подписания всех приемосдаточных документов (пункт 11.3).

Из Протокола рассмотрения единственной заявки на участие в электронном аукционе № 0841300010518000001 от 18.07.2018 г. следует, что при рассмотрении присутствовал следующий состав аукционной комиссии:

Член комиссии	Роль
Шмелёв Сергей Львович	Председатель комиссии
Зубкова Ольга Павловна	Зам. председателя комиссии
Соловьёва Татьяна Николаевна	Член комиссии
Бабурина Валентина Васильевна	Член комиссии
Охлопкова Любовь Станиславовна	Секретарь

Аукционная комиссия рассмотрела единственную заявку участника закупки и документы, содержащиеся на дату и время окончания срока подачи заявок на участие в электронном аукционе в реестре участников, получивших

аккредитацию на электронной площадке, на предмет соответствия требованиям 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) и документации об электронном аукционе, и приняла следующее решение:

Заявка Участника электронного аукциона ООО «Юто-Строй» была признана комиссией соответствующей требованиям.

Согласно протокола, на основании рассмотрения единственной заявки на участие в электронном аукционе и в соответствии с ч. 1 ст. 71 Закона о контрактной системе контракт был заключен с единственным участником - ООО «Юто-Строй».

Согласно представленных в материалы дела копий муниципального контракта, дата заключения муниципального контракта – 29 июля 2018 года.

Срок действия контракта - до 30 июля 2018г.

Согласно Дополнительного соглашения к муниципальному контракту № 084130001051800000-0760946-01 от 30.07.2018г. на выполнение работ по ремонту асфальтового покрытия беговых дорожек на территории МКУСК «Юность» по адресу 157460 г. Макарьев, Костромская обл. ул. Окружная 73Б стороны пришли к обоюдному согласию увеличить предусмотренный контрактом объём работы на 9,86%. При этом цена Контракта изменяется пропорционально дополнительному объёму работы исходя из установленной в Контракте цены единицы работы и составляет 1 490 543 (Один миллион четырёхста девяносто тысяч пятьсот сорок три) рубля 00 копеек.

Основания для увеличения перечня работ (объема работ) на который увеличен контракт (9,86%) дополнительным соглашением не установлен.

Согласно выписки из ЕГРЮЛ, видами деятельности ООО «Юто-Стой» является:

- строительство автомобильных дорог и автомагистралей;
- строительство жилых и нежилых зданий;
- строительство железных дорог и метро;
- строительство мостов и тоннелей;
- производство кровельных работ;
- работы строительные специализированные прочие, не включенные в другие группировки.

Согласно платежных поручений от 03.08.2018 г. № 225432 на сумму 1 356 779, 00 руб., № 229566 на сумму 133 764,00 руб., оплата выполненных работ по ремонту асфальтового покрытия беговых дорожек на территории МКУСК «Юность»

произведена 03.08.2018 г.

Согласно информационной карты аукциона № 0841300010518000001: срок начала выполнения работ: с момента заключения контракта, завершения работ - 30.07.2018г.

Следовательно, с момента заключения договора (29.07.2018 г.) до момента оплаты выполненных работ (03.08.2018) прошло 5 дней, при этом срок действия контракта составлял 1 день (с 29.07.2018 г. до 30.07.2018 г.).

Из представленных документов следует, что приведенные ниже работы были (должны быть) выполнены за период с 29 июля по 30 июля 2018 года, то есть за один день:

- подготовка полотна (очистка от грязи);

- розлив вяжущих материалов (0,705 т.), битум (0,726 т.);

- перевозка асфальтобетона (автомобилями-самосвалами грузоподъемностью 10т работающих вне карьера на расстояние до 15 км, 283,64 т.)

- устройство покрытия толщиной 4 см из горячих асфальтобетонных смесей плотных мелкозернистых типа АБВ, плотность каменных материалов 2,5-2,9 т/м³ (283,64 т.).

Согласно сайта <https://zakupki.gov.ru/> 18.07.2018 15:47 (МСК) ЕИС от электронной площадки ЗАО «Сбербанк-АСТ» получен протокол рассмотрения единственной заявки на участие в электронном аукционе.

В материалы дела представлено письмо МКУСК «Юность» от 19.07.2018 г. в адрес ООО «Юто-Стой», согласно которого, МКУСК «Юность» просит ускорить выполнение работ в связи с необходимостью проведения на территории Макарьевского муниципального района XVII летних спортивных игр Костромской области.

В материалы дела о нарушении антимонопольного законодательства представлен протокол испытаний № 285 от 25 июля 2018 года, проведенный ОГБУ «Костромаавтодор», согласно которого, дата отбора образцов со стадиона «Юность» (г. Макарьев, ул. Окружная 73Б) была произведена 20.07.2018 г., из чего следует о выполнении ООО «Юто-Стой» работ предусмотренных муниципальным контрактом № 0841300010518000001-0760946-01 до момента заключения муниципального контракта (29.07.2018г.).

При этом 30.07.2018г. объем работ предусмотренный муниципальном контрактом № 084130001051800000-0760946-01 был увеличен на 9,86% дополнительным соглашением к муниципальному контракту на выполнение работ по ремонту асфальтового покрытия беговых дорожек на территории МКУСК «Юность».

Согласно пояснений МКУСК «Юность» от 15.09.2020г., основанием для увеличения на 9,86% объема работ предусмотренного муниципальном контрактом послужили следующие обстоятельства: «в процессе выполнения работ выяснилось о разнице между старым асфальтовым покрытием и зоной перед входом в спорткомплекс и нарушение целостности асфальтового полотна».

В соответствии с [пунктом 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.

[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.

Осуществление закупки является публичной конкурентной процедурой, результатом которой является выбор победителя из числа нескольких претендентов - участников закупки. Победитель, исполнитель муниципальной закупки может быть определен после завершения процедуры закупки.

С учетом приведенных положений [статьи 8](#) Закона о контрактной системе в условиях осуществления государственных/муниципальных закупок отношения между исполнителем и заказчиком до завершения процедуры определения поставщика не могут существовать. В соответствии со [статьей 6](#) Закон о контрактной системе контрактная система в сфере закупок основывается на принципах открытости, прозрачности информации о контрактной системе в сфере закупок, обеспечения конкуренции, профессионализма заказчиков, стимулирования инноваций, единства контрактной системы в сфере закупок, ответственности за результативность обеспечения государственных и муниципальных нужд, эффективности осуществления закупок.

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.

В соответствии с [частью 3 статьи 7](#) Закона о контрактной системе, информация, предусмотренная настоящим Федеральным [законом](#) и размещенная в единой информационной системе, должна быть полной и достоверной.

Согласно [статье 3](#) Закона о контрактной системе определение поставщика (подрядчика, исполнителя) представляет собой совокупность действий, которые осуществляются заказчиками в порядке, установленном настоящим Федеральным [законом](#), начиная с размещения извещения об осуществлении закупки товара, работы, услуги для обеспечения государственных нужд (федеральных нужд, нужд субъекта Российской Федерации) или муниципальных нужд либо в установленных настоящим Федеральным [законом](#) случаях с направления приглашения принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя) и завершаются заключением контракта.

Согласно [пунктам 1 - 2 части 1 статьи 64](#) Закона о контрактной системе документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать наименование и описание объекта закупки и условия контракта в соответствии со [статьей 33](#) настоящего Федерального закона, в том числе обоснование начальной (максимальной) цены контракта; требования к содержанию, составу заявки на участие в таком аукционе в соответствии с [частями 3 - 6 статьи 66](#) настоящего Федерального закона и инструкция по ее заполнению. При этом не допускается установление требований, влекущих за собой ограничение количества участников такого аукциона или ограничение доступа к участию в таком аукционе.

Таким образом, соблюдая вышеприведенные принципы [Закона](#) о контрактной системе, а также [Закона](#) о защите конкуренции, хозяйствующий субъект не может знать об объемах и видах работ (услуг), используемых материалах, включенных в техническое задание к муниципальному контракту, и, соответственно, не может приступить к производству таких работ (выполнению услуг).

При этом другие участники рынка, ознакомившись на сайте <https://zakupki.gov.ru/> с условиями проведения аукциона № 0841300010518000001, даже при участии в конкурентных процедурах (конкурс, аукцион, запрос котировок), не будут иметь возможность победить в таких процедурах, заключить контракт и исполнить его в установленные короткие сроки – 1 день.

Согласно [пункта 2 части 1 статьи 17](#) Закона о защите конкуренции, при

проведении торгов, запроса котировок цен на товары, запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе:

- создание участнику торгов, запроса котировок, запроса предложений или нескольким участникам торгов, запроса котировок, запроса предложений преимущественных условий участия в торгах, запросе котировок, запросе предложений, в том числе путем доступа к информации, если иное не установлено федеральным законом.

Согласно Письма Минэкономразвития России от 10.03.2017 № Д28и-968, в соответствии с [пунктом 2 статьи 425](#) Гражданского кодекса Российской Федерации стороны вправе установить, что условия заключенного ими договора применяются к их отношениям, возникшим до заключения договора, если иное не установлено законом или не вытекает из существа соответствующих отношений.

Согласно [пункту 3 статьи 3](#) Закона о контрактной системе закупка начинается с определения поставщика (подрядчика, исполнителя) и завершается исполнением обязательств сторонами контракта.

В соответствии с [пунктом 2 статьи 3](#) Закона о контрактной системе определение поставщика начинается с размещения извещения об осуществлении закупки товара, работы, услуги для обеспечения государственных нужд (федеральных нужд, нужд субъекта Российской Федерации) или муниципальных нужд либо в установленных Законом о контрактной системе случаях с направления приглашения принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя) и завершается заключением контракта.

Таким образом, применение положений [пункта 2 статьи 425](#) ГК РФ не представляется возможным к отношениям, регулируемым Законом о контрактной системе, в связи с тем что обязательственные правоотношения между заказчиком и поставщиком начинаются исключительно с момента заключения контракта.

Пунктом 1 ст. 766 Гражданского кодекса предусмотрено, что государственный или муниципальный контракт должен содержать условия об объеме и о стоимости подлежащей выполнению работы, сроках ее начала и окончания, размере и порядке финансирования и оплаты работ, способах обеспечения исполнения обязательств сторон.

Согласно [ч. 1 ст. 95](#) Закона о контрактной системе изменение существенных условий контракта при его исполнении допускается по соглашению сторон в случаях, перечисленных в указанной части. Так, в соответствии с [пп. "б" п. 1 ч. 1 ст. 95](#) Закона о контрактной системе по предложению заказчика могут увеличиваться или уменьшаться предусмотренные контрактом количество товара, объем работы или услуги не более чем на 10%. При этом по соглашению сторон допускается изменение с учетом положений бюджетного

законодательства Российской Федерации цены контракта пропорционально дополнительному количеству товара, дополнительному объему работы или услуги исходя из установленной в контракте цены единицы товара, работы или услуги, но не более чем на 10% цены контракта.

Фактические обстоятельства дела указывают на то, что МКУСК «Юность» сформировав документацию об аукционе в электронной форме на право заключения муниципального контракта на выполнение работ по ремонту асфальтового покрытия беговых дорожек на территории МКУСК «Юность» с установлением коротких сроков на выполнение работ (до 30 июля 2018г.), не отразив в техническом задании необходимый дополнительный объем работ, допустив к фактическому исполнению работ ООО «Юто-Строй» до даты заключения муниципального контракта на объем работ с учетом увеличения на 9,86%, тем самым обеспечив ООО «Юто-Строй» доступ к информации, совершило действия, которыми создала участнику торгов, преимущественные условия участия в торгах.

Пунктом 17 статьи 4 Закона о защите конкуренции определено, что признаками ограничения конкуренции являются, в том, числе, любые обстоятельства, создающие возможность для хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара на товарном рынке.

Согласно части 5 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции, лица, участвующие в деле, вправе представить комиссии пояснения, доказательства и приводить доводы в письменной форме в отношении обстоятельств, изложенных в заключении об обстоятельствах дела, до окончания рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства и оглашения резолютивной части решения по нему на заседании комиссии. МКУСК «Юность», ООО «Юто-Строй» возражений на заключение Комиссии по делу 044/01/17-271/2020 не представили.

По результатам рассмотрения дела в действиях МКУСК «Юность» при проведении аукциона в электронной форме на право заключения муниципального контракта на выполнение работ по ремонту асфальтового покрытия беговых дорожек на территории МКУСК «Юность» установлено нарушение пункта 2 части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в создании участнику торгов преимущественных условий, повлекших исполнение работ, предусмотренных муниципальным контрактом до завершения электронного аукциона, а так же к увеличению предусмотренного контрактом объема работ и изменения пропорционально дополнительному объему работ цены муниципального контракта.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать факт нарушения Муниципальным казенным учреждением спорткомплекс «Юность» Макарьевского муниципального района Костромской области (ИНН 4416004700, адрес места нахождения: Костромская область, Макарьевский район, г. Макарьев, ул. Окружная, д. 73Б) при проведении аукциона в электронной форме на право заключения муниципального контракта на выполнение работ по ремонту асфальтового покрытия беговых дорожек на территории МКУСК «Юность» пункта 2 части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в создании участнику торгов преимущественных условий, повлекших исполнение работ, предусмотренных муниципальным контрактом до завершения электронного аукциона, а так же к увеличению предусмотренного контрактом объема работ и изменения пропорционально дополнительному объёму работ цены муниципального контракта.
2. Предписание о прекращении установленного по настоящему делу нарушения антимонопольного законодательства не выдавать.
3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Костромского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении административного производства по выявленному факту нарушения антимонопольного законодательства.

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

Резолютивная часть решения оглашена по окончании рассмотрения дела и приобщена к материалам дела.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии

