

РЕШЕНИЕ 038/1070/19

г. Иркутск

Резолютивная часть решения оглашена 09 октября 2019 года

Полный текст решения изготовлен 23 октября 2019 года

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

Председатель Комиссии: Абророва М.П. – заместитель руководителя Иркутского УФАС России;

Члены Комиссии:

Кудьярова В.В. – заместитель начальника отдела антимонопольного контроля Иркутского УФАС России;

Перминова И.А. - специалист – эксперт отдела антимонопольного контроля Иркутского УФАС России,

при участии представителя ответчика - ОГКУ «УКС Иркутской области» по доверенности «...», и в отсутствие представителей иных лиц, участвующих и надлежащим образом извещенных о времени и месте рассмотрения дела,

рассмотрев дело № 038/01/11-1081/2019 от 31.07.2019г., возбужденное по признакам нарушения ОГКУ «УКС Иркутской области» и ООО «Иркутская строительная компания «Спринт» п.3 ч.4 ст.11 Закона о защите конкуренции, выразившегося в достижении антиконкурентного соглашения путем заключения договоров № 01-01-/668-ПЗ/02-01-01/1, № 02-01-01/2, № 02-01-03/3, № 02-01-01/4 от 31.07.2017, № 02-01-01/5, 02-01-01/6, 02-01-01/7, 02-01-01/8, 02-01-01/9, 02-01-01/12, 02-01-01/13, 02-01-01/14, 02-01-01/15, 02-01-01/16, 02-01-01/17, 02-01-01/18, 02-01-01/19, 02-01-01/21, 02-01-01/22, 02-01-01/23, 02-01-01/24, 02-01-01/25, 02-01-01/26, 02-01-01/27, 02-01-01/28, 02-01-01/29, 02-01-01/30, 02-01-01/31, 02-01-01/32, 02-01-01/33, 02-01-01/34, 02-01-01/35, 02-01-01/36, 02-01-01/37, 02-01-01/51, 06-01 от 01.11.2017, которое приводит (может привести) к ограничению конкуренции на товарном рынке услуг по строительству жилых и нежилых зданий в границах Бодайбинского района, в том числе к созданию препятствий другим хозяйствующим субъектам доступа на товарный рынок,

УСТАНОВИЛА:

В Иркутское УФАС России из Прокуратуры г. Бодайбо поступили материалы, исходя из которых проанализирована законность проведения закупок товаров, работ, услуг при строительстве объектов капитального строительства на территории Бодайбинского района.

Так, в рамках реализации и достижения целей подпрограммы «Устойчивое развитие сельских территорий Иркутской области» на 2014-2020-е годы государственной программы Иркутской области «Развитие сельского хозяйства и регулирование рынков сельскохозяйственной продукции, сырья и продовольствия» на 2014-2020-е годы, утвержденной постановлением Правительства Иркутской области от 09.12.2003 №568-пп на территории Бодайбинского

района в 2017-2018 г. г. осуществлялось строительство Фельдшерско-акушерского пункта в п. Артемовский. Заказчиком работ выступало Областное государственное казенное учреждение «Управление капитального строительства Иркутской области» (далее – ОГКУ «УКС Иркутской области»).

В соответствии с частью 1 статьи 13 Федерального закона от 05.04.2013 №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» в соответствии с настоящим Федеральным законом заказчиками осуществляются закупки для достижения закупки для обеспечения нужд субъектов Российской Федерации, а именно для достижения целей и реализации мероприятий, предусмотренных государственными программами субъектов Российской Федерации (в том числе региональными целевыми программами, иными документами стратегического и программно-целевого планирования субъектов Российской Федерации), муниципальными программами.

В соответствии с положениями частей 1, 2, 5 статьи 24 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» заказчики при осуществлении закупок используют конкурентные способы определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) или осуществляют закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя).

Конкурентными способами определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) является, в том числе аукцион в электронной форме.

Заказчик выбирает способ определения поставщика (подрядчика, исполнителя) в соответствии с положениями настоящей главы. При этом он не вправе совершать действия, влекущие за собой необоснованное сокращение числа участников закупки.

ОГКУ «УКС Иркутской области» и Обществом с ограниченной ответственностью «Иркутская строительная компания «Спринт» (далее – ООО «ИСК «Спринт») со ссылкой на п. 4 ч. 1 ст. 93 Федерального закона от 05.04.2013 №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» 31.07.2017 заключены договоры №№ 01-01/668-ПЗ/02-01-01/1, 02-01-01/2, 02-01-03/3, 02-01-01/4, 01.11.2017 заключены договоры №№ 02-01-01/5, 02-01-01/6, 02-01-01/7, 02-01-01/8, 02-01-01/9, 02-01-01/12, 02-01-01/13, 02-01-01/14, 02-01-01/15, 02-01-01/16, 02-01-01/17, 02-01-01/18, 02-01-01/19, 02-01-01/21, 02-01-01/22, 02-01-01/23, 02-01-01/24, 02-01-01/25, 02-01-01/26, 02-01-01/27, 02-01-01/28, 02-01-01/29, 02-01-01/30, 02-01-01/31, 02-01-01/32, 02-01-01/33, 02-01-01/34, 02-01-01/35, 02-01-01/36, 02-01-01/37, 02-01-01/51, 06-01 (далее Договоры от 31.07.2017, 01.11.2017), на выполнение работ по строительству объекта «ФАП п. Артемовский Бодайбинского района Иркутской области на сумму 3163397,68 руб.

Комплекс работ, являющийся предметом вышеперечисленных Договоров от 31.07.2017, 01.11.2017, предназначен для строительства Фельдшерско-акушерского пункта, т.е. объекта здравоохранения.

В соответствии с Общероссийским классификатором ОКПД, строительные работы по возведению зданий и учреждений здравоохранения относятся к работам строительным по возведению нежилых зданий и сооружений (ОКПД2 – 41.20.40). Данная группировка входит в группу работ «Здания и работы по возведению зданий» - код по ОКПД2 41, в которую входят так же работы возведению жилых зданий.

Следовательно, ОГКУ «УКС Иркутской области» договоры от 31.07.2017, 01.11.2017 заключены с нарушением требований статей 6, 8, 24, 59, 93 Федерального закона от 05.04.2013 №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

В виду нарушений требований статей 24, 93 Федерального закона от 05.04.2013 №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» при заключении указанных договоров в соответствии со статьей 168

Гражданского кодекса Российской Федерации данные сделки являются ничтожными сделками, в связи с чем решением Арбитражного суда Иркутской области от 17.12.2018 (Дело № А19-19937/2018) договоры № 01-01-/668-ПЗ/02-01-01/1, № 02-01-01/2, № 02-01-03/3, № 02-01-01/4 от 31.07.2017, №№ 02-01-01/5, 02-01-01/6, 02-01-01/7, 02-01-01/8, 02-01-01/9, 02-01-01/12, 02-01-01/13, 02-01-01/14, 02-01-01/15, 02-01-01/16, 02-01-01/17, 02-01-01/18, 02-01-01/19, 02-01-01/21, 02-01-01/22, 02-01-01/23, 02-01-01/24, 02-01-01/25, 02-01-01/26, 02-01-01/27, 02-01-01/28, 02-01-01/29, 02-01-01/30, 02-01-01/31, 02-01-01/32, 02-01-01/33, 02-01-01/34, 02-01-01/35, 02-01-01/36, 02-01-01/37, 02-01-01/51, 06-01 от 01.11.2017г. признаны недействительными.

В соответствии с п.18 ст.4 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) соглашение - договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме.

Пунктом 3 части 4 статьи 11 Закона о защите конкуренции установлен запрет на иные соглашения между хозяйствующими субъектами (за исключением "вертикальных" соглашений, которые признаются допустимыми в соответствии со [статьей 12](#) настоящего Федерального закона), если установлено, что такие соглашения приводят или могут привести к ограничению конкуренции, а именно соглашения о создании другим хозяйствующим субъектам препятствий доступу на товарный рынок или выходу из товарного рынка.

В силу п.17 ст.4 Закона о защите конкуренции признаки ограничения конкуренции - 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, а также установление органами государственной власти, органами местного самоуправления, организациями, участвующими в предоставлении государственных или муниципальных услуг, при участии в предоставлении таких услуг требований к товарам или к хозяйствующим субъектам, не предусмотренных законодательством Российской Федерации.

Наличие соглашения, которое направлено на получение преимуществ хозяйствующим субъектом при осуществлении предпринимательской деятельности, а также которое может оказать влияние на общие условия обращения товаров, является доказательством ограничения конкуренции.

ОГКУ «УКС Иркутской области», заключая договоры с ООО «Иркутская строительная компания «Спринт» как с единственным поставщиком, фактически координировала действия иных хозяйствующих субъектов путем ограничения доступа на товарный рынок по строительству жилых и нежилых зданий.

В связи с наличием вышеуказанных обстоятельств приказом Иркутского УФАС России от 31.07.2019г. № 038/312/19 в отношении ОГКУ «УКС Иркутской области» (ИНН 3808052252, ОГРН 1033801027699) и ООО «Иркутская строительная компания «Спринт» (ИНН 3811177572, ОГРН 1143850010600) возбуждено дело признакам нарушения п.3 ч.4 ст.11 Закона о защите конкуренции, выразившегося в достижении антиконкурентного соглашения путем заключения договоров № 01-01-/668-ПЗ/02-01-01/1, № 02-01-01/2, № 02-01-03/3, № 02-01-01/4 от 31.07.2017, №№ 02-01-01/5, 02-01-01/6, 02-01-01/7, 02-01-01/8, 02-01-01/9, 02-01-01/12, 02-01-01/13, 02-01-01/14, 02-01-01/15, 02-01-01/16, 02-01-01/17, 02-01-01/18, 02-01-01/19, 02-01-01/21, 02-01-01/22, 02-01-01/23, 02-01-01/24, 02-01-01/25, 02-01-01/26, 02-01-01/27, 02-01-01/28, 02-01-01/29, 02-01-01/30, 02-01-01/31, 02-01-01/32, 02-01-01/33, 02-01-01/34, 02-01-01/35, 02-01-01/36, 02-01-01/37, 02-01-01/51, 06-01 от 01.11.2017, которое приводит (может привести) к ограничению конкуренции на

товарном рынке услуг по строительству жилых и нежилых зданий в границах Бодайбинского района, в том числе к созданию препятствий другим хозяйствующим субъектам доступа на товарный рынок.

В ходе рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства № 038/01/11-1081/2019 от 31.07.2019г. Комиссией Иркутского УФАС России по рассмотрению данного дела установлено следующее.

Для рассмотрения дела № 038/01/11-1081/2019 от 31.07.2019г. проведен анализ состояния конкуренции среды на товарном рынке в соответствии с требованиями части 5.1 статьи 45 Закона о защите конкуренции, а также Приказа ФАС России от 28.04.2010 № 220 "Об утверждении Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке" (далее – Порядок проведения анализа).

По результатам проведенного антимонопольным органом анализа конкурентной среды установлено следующее.

Определение временного интервала исследования товарного рынка.

Временной интервал исследования товарного рынка составил 2017-2018 годы (31.07.2017 заключены договоры №№ 01-01/668-ПЗ/02-01-01/1, 02-01-01/2, 02-01-03/3, 02-01-01/4, 01.11.2017 заключены договоры №№ 02-01-01/5, 02-01-01/6, 02-01-01/7, 02-01-01/8, 02-01-01/9, 02-01-01/12, 02-01-01/13, 02-01-01/14, 02-01-01/15, 02-01-01/16, 02-01-01/17, 02-01-01/18, 02-01-01/19, 02-01-01/21, 02-01-01/22, 02-01-01/23, 02-01-01/24, 02-01-01/25, 02-01-01/26, 02-01-01/27, 02-01-01/28, 02-01-01/29, 02-01-01/30, 02-01-01/31, 02-01-01/32, 02-01-01/33, 02-01-01/34, 02-01-01/35, 02-01-01/36, 02-01-01/37, 02-01-01/51, 06-01).

Определение предмета торгов.

В соответствии с Общероссийским классификатором ОКПД, строительные работы по возведению зданий и учреждений здравоохранения относятся к работам строительным по возведению нежилых зданий и сооружений (ОКПД2 – 41.20.40). Данная группировка входит в группу работ «Здания и работы по возведению зданий» - код по ОКПД2 41, в которую входят так же работы возведению жилых зданий.

В соответствии с п.13 ст.1 Градостроительного кодекса строительство – создание зданий, строений, сооружений (в том числе на месте сносимых объектов капитального строительства).

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»).

Поскольку строительные работы при возведении зданий и сооружений, не зависимо от типа и предназначения здания, сооружения, включают идентичный перечень работ, т взаимозаменяемость строительных работ возможна внутри общей товарной группы «здания и работы по возведению зданий».

Таким образом, товаром являются работы по возведению зданий и сооружений.

Географические границы товарного рынка.

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).

Определение состава хозяйствующих субъектов.

На территории Иркутской области действует достаточное количество хозяйствующих субъектов, осуществляющих экономическую деятельность строительство жилых и нежилых зданий.

ОГКУ «УКС Иркутской области» были представлены письменные пояснения в соответствии с которыми между ОГКУ «УКС Иркутской области» и ООО «ИСК «СПРИНТ» в порядке, предусмотренном п. 4 ч. 1 ст. 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 – Федеральный закон №44-ФЗ) и во исполнение подпрограммы «Устойчивое развитие сельских территорий Иркутской области» на 2014/2020гг. государственной программы Иркутской области «Развитие сельского хозяйства и регулирования рынков сельскохозяйственной продукции, сырья и продовольствия» на 2014-2020гг., утвержденной постановлением Правительства Иркутской области от 09.12.2013г. № 568-пп, заключены договоры, предметом которых является строительство объекта «ФАП п. Артемовский Бодайбинского района Иркутской области». Проведение конкурентного отбора участников по строительству объекта «ФАП п. Артемовский Бодайбинского района Иркутской области» являлось нецелесообразным ввиду несоответствия организационных затрат на проведение закупки, поскольку географическим местом строительства является п. Артемовский, расположенный в местности, приравненной к районам Крайнего Севера. Все работы по объекту строительства, предусмотренные договорами, выполнены подрядчиком в полном объеме и сданы заказчику в срок.

07.10.2019г. ОГКУ «УКС Иркутской области» в Иркутское УФАС России представлены письменные пояснения исх. № 59е-2678, согласно которым Учреждение признает факт нарушения п.3 ч.4 ст.11 Закона о защите конкуренции. Впредь ОГКУ «УКС Иркутской области» обязуется при реализации полномочий государственного заказчика неукоснительно соблюдать все нормы и положения антимонопольного законодательства и Федерального закона № 44-ФЗ.

Комиссия Иркутского УФАС России по рассмотрению дела № 038/01/11-1081/2019 от 31.07.2019г., исследовав имеющиеся материалы дела, заслушав доводы сторон, приходит к следующим выводам.

В соответствии с п.18 статьи 4 Закона о защите конкуренции соглашение – договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме.

Наличие соглашения, которое направлено на получение преимуществ хозяйствующим субъектом при осуществлении предпринимательской деятельности, а также которое может оказать влияние на общие условия обращения товаров, является доказательством ограничения конкуренции.

ОГКУ «УКС Иркутской области», заключая договоры с ООО «Иркутская строительная компания «Спринт» как с единственным поставщиком, фактически координировала действия иных хозяйствующих субъектов путем ограничения доступа на товарный рынок по строительству жилых и нежилых зданий.

Нарушение порядка заключения ОГКУ «УКС Иркутской области» и ООО «ИСК «Спринт» рассматриваемых договоров подтверждено вступившим в законную силу решением Арбитражного суда Иркутской области от 17.12.2018 по делу № А19-19937/2018.

Факт нарушения антимонопольного законодательства признан ОГКУ «УКС Иркутской области».

Основания для выдачи ответчикам предписаний об устранении нарушения антимонопольного законодательства по факту заключения антиконкурентного соглашения отсутствуют в связи с завершением его реализации.

На основании изложенного, руководствуясь пунктом 3 части 4 статьи 11, статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 - 3 статьи 41, пунктом 1 части 1 статьи 48, частью 1 статьи 49, Федерального закона РФ «О защите конкуренции» от 26.07.2006г. № 135-ФЗ,

РЕШИЛА:

1. Признать ОГКУ «УКС Иркутской области» и ООО «Иркутская строительная компания «Спринт» нарушившими п.3 ч.4 ст.11 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в части совершения действий, выразившихся в достижении антиконкурентного соглашения путем заключения договоров № 01-01-/668-ПЗ/02-01-01/1, № 02-01-01/2, № 02-01-03/3, № 02-01-01/4 от 31.07.2017, №№ 02-01-01/5, 02-01-01/6, 02-01-01/7, 02-01-01/8, 02-01-01/9, 02-01-01/12, 02-01-01/13, 02-01-01/14, 02-01-01/15, 02-01-01/16, 02-01-01/17, 02-01-01/18, 02-01-01/19, 02-01-01/21, 02-01-01/22, 02-01-01/23, 02-01-01/24, 02-01-01/25, 02-01-01/26, 02-01-01/27, 02-01-01/28, 02-01-01/29, 02-01-01/30, 02-01-01/31, 02-01-01/32, 02-01-01/33, 02-01-01/34, 02-01-01/35, 02-01-01/36, 02-01-01/37, 02-01-01/51, 06-01 от 01.11.2017, которое приводит (может привести) к ограничению конкуренции на товарном рынке услуг по строительству жилых и нежилых зданий в границах Бодайбинского района, в том числе к созданию препятствий другим хозяйствующим субъектам доступа на товарный рынок.
2. Предписания ОГКУ «УКС Иркутской области» и ООО «Иркутская строительная компания «Спринт» 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 арбитражный суд в течение трех месяцев со дня принятия решения.

Председатель Комиссии

М.П. Абророва

Члены Комиссии

В.В. Кудьярова

И.А. Перминова