

Резолютивная часть объявлена 05.07.2018г.

Изготовлено в полном объеме 17.07.2018г.

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

Председателя комиссии:

<...> - руководителя Кировского УФАС России,

Членов комиссии:

<...> – начальника отдела КОВ Кировского УФАС России,

<...> – ведущего специалиста отдела КОВ Кировского УФАС России,

В отсутствие представителя ответчика - администрации Яранского городского поселения, надлежащим образом уведомленного о дате, месте и времени рассмотрения дела № 01\05-18,

в отсутствие представителя ответчика – ООО «Тепло»,

в отсутствие представителя заинтересованного лица - ООО «Строительная компания «Стратегия»,

в отсутствие представителя заинтересованного лица – ООО «Вереск».

Рассмотрев дело № 01/05-18 по признакам нарушения администрацией Яранского городского поселения и ООО «Тепло» (ИНН 4339010175) ст. 16 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в связи с осуществлением согласованных действий при размещении закупки на выполнение муниципального контракта и оплаты за счет муниципальных бюджетных денежных средств работ по благоустройству «Парка Победы», расположенного по адресу: г. Яранск, ул. Тургенева, руководствуясь [статьей 48.1](#) Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

У С Т А Н О В И Л А:

Прокуратурой Яранского района Кировской области 10 ноября 2017 года (вх. №7965) в Кировское УФАС направлены материалы о нарушениях антимонопольного законодательства.

В ходе проверки, проведенной прокуратурой Яранского района, установлено, что часть работ до определения победителя электронного аукциона №0340200003317006914 (проводимого администрацией Яранского

городского поселения) была выполнена ООО «Тепло», которое участвовало в торгах, но в связи с неправильным оформлением второй части заявки не признано победителем по причине несоответствия заявки требованиям документации.

Приказом руководителя Управления ФАС по Кировской области от 07.02.2018 года № 14 «О возбуждении дела и создании комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства» возбуждено дело № 01/05-18 по признакам нарушения администрацией Яранского городского поселения Кировской области (612260, Кировская область, г. Яранск, ул. Кирова, д.10) и ООО «Тепло» ст. 16 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Дело №01/05-18 определением от 07.02.2018 г. назначено к рассмотрению на 01.03.2018 г.

Администрация Яранского городского поселения ходатайствовала о рассмотрении дела в отсутствие представителей администрации.

На момент рассмотрения дела 01.03.2018 уведомления о вручении определений ООО «Тепло», ООО «Строительная компания «Стратегия», ООО «Вереск» в Кировское УФАС России не поступали.

01.03.2018 Комиссия, ознакомившись с имеющимися документами, приняла решение об отложении рассмотрения дела в связи с необходимостью получения дополнительных доказательств.

Определением об отложении дела 01/05-18 от 01.03.2018 рассмотрение дела отложено на 29.03.2018 г.

Стороны, уведомленные надлежащим образом о времени и месте рассмотрения дела, на заседание комиссии своих представителей не направили.

Письмом от 26.02.2018 администрация Яранского городского поселения сообщила, что переговоры, переписка, в том числе устные договоренности по вопросам благоустройства Парка Победы г. Яранска, расположенного по адресу: г. Яранск, ул. Тургенева, между администрацией Яранского городского поселения и ООО «Тепло» не проводились.

В сентябре 2017 года проводились работы по восстановлению поврежденного покрытия части пешеходных дорожек в Парке Победы сторонними подрядными организациями по ранее исполненным муниципальным контрактам.

Письмом от 27.03.2018 года ООО «Тепло» сообщило, что согласованных действий с заказчиком не осуществляло. По мнению общества, в их действиях отсутствует нарушение антимонопольного законодательства.

Определением о продлении срока рассмотрения дела 01/05-18 от 29.03.2018 рассмотрение дела отложено на 22.05.2018 г.

Стороны, уведомленные надлежащим образом о времени и месте рассмотрения дела, на заседание комиссии своих представителей не направили.

Администрация Яранского городского поселения ходатайствовала о рассмотрении дела в отсутствие представителей администрации.

22.05.2018, ознакомившись с материалами дела, Комиссия Кировского УФАС приходит к выводу о достаточности доказательств для вынесения решения по делу № 01/05-18.

В соответствии с ч. 1 ст. 48.1 Федерального закона «О защите конкуренции» перед окончанием рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства при установлении в действиях (бездействии) ответчика по делу нарушения антимонопольного законодательства комиссия принимает заключение об обстоятельствах дела.

В связи с направлением сторонам заключения об обстоятельствах дела, определением об отложении дела 01/05-18 от 22.05.2018 рассмотрение дела отложено на 05.07.2018 г.

Стороны, уведомленные надлежащим образом о времени и месте рассмотрения дела, на заседание комиссии своих представителей не направили.

На заседании Комиссии 05.07.2018 г. установлено, что возражений на доводы, изложенные в заключении об обстоятельствах дела, не поступило.

Рассмотрев имеющиеся документы, Комиссия Кировского УФАС России пришла к следующим выводам:

27.09.2017 Администрацией Яранского городского поселения на официальном сайте zakupki.gov.ru размещено извещение (№0340200003317006914) о проведении открытого аукциона на проведение работ по благоустройству «Парка Победы» г. Яранск, ул. Тургенева.

Начальная (максимальная) цена контракта 1 510 869.64 рублей.

Аукционное задание, являющееся неотъемлемой частью муниципального контракта, содержит обязанность исполнителя выполнить работы по благоустройству «Парка Победы» г. Яранск, ул. Тургенева. В состав указанных работ входит замена брусчатки (подход к памятнику), устройство игровой зоны, подход к игровой зоне, подход к сцене, установка урн и скамеек, монтаж светильников, установка фонтана.

Согласно протоколу подведения итогов электронного аукциона от 17.10.2017 г. в аукционе приняли участие ООО "Строительная компания "Стратегия" и ООО «Тепло».

Заявка ООО «Тепло» признана не соответствующими требованиям, установленным документацией об электронном аукционе. Во второй части заявки не представлена информация об ИНН учредителя и лица, исполняющего функции единоличного исполнительного органа участника закупки.

Согласно ч. 13 ст. 69 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ электронный аукцион признан несостоявшимся, т.к. принято решение о соответствии только одной второй части заявки на участие в электронном аукционе требованиям, установленным документацией об электронном аукционе.

30.10.2017 по итогам проведенного аукциона на выполнение работ по благоустройству «Парка Победы» г. Яранск, ул. Тургенева администрация Яранского городского поселения заключила с ООО «Строительная компания «Стратегия» муниципальный контракт №0340200003317006914-0103730-01. Цена контракта 1 503 315 руб. 29 коп (Лист дела 65-70) цена определена предложением ООО «Строительная компания «Стратегия».

Муниципальный контракт заключен в соответствии с [пунктом 25.1 части 1 статьи 93](#) Федеральный закон от 05.04.2013 N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд".

В ходе проверки, проведенной прокуратурой Яранского района, установлено, что часть работ до определения победителя электронного аукциона №0340200003317006914 (проводимого администрацией Яранского городского поселения) была выполнена ООО «Тепло», которое участвовало в торгах, но в связи с неправильным оформлением второй части заявки не признано победителем по причине несоответствия заявки требованиям документации.

Анализ имеющихся материалов дела позволяет прийти к выводу о том, что, проводя конкурентную процедуру, должностные лица администрации знали о том, что часть работ, которые являлись предметом муниципального контракта, выполнены с непосредственным участием ООО «Тепло» еще до начала подведения итогов аукциона.

Данные выводы основаны на следующем:

1. Из объяснений бухгалтера ООО «Строительная компания «Стратегия» (далее – Общество) < >, данных ею заместителю прокурора Яранского района советнику юстиции < >, следует, что 30.10.2017 Общество заключило контракт с администрацией Яранского городского поселения на благоустройство «Парка Победы» в г. Яранск. От генерального директора

ООО «Строительная компания «Стратегия» < > стало известно, что на момент заключения контракта часть работ, предусмотренная контрактом, была выполнена ООО «Тепло».

По указанию < > был заключен договор субподряда с ООО «Тепло» на все виды работ по муниципальному контракту. ООО «Строительная компания «Стратегия» по данному контракту получит только 12,7% за услуги генподряда.

31.10.2017 года от ООО «Тепло» в рамках договора субподряда от 30.10.2017 года поступил счет на оплату выполненных работ на сумму 668762,59 рублей.

Счет был выставлен за замену брусчатки подхода к памятнику, игровой зоне, подходу к сцене.

< > сообщила, что в тот же день ООО «Строительная компания «Стратегия» был выставлен счет в адрес заказчика на сумму 668762, 59 рублей, а также акт о приемке выполненных работ, который в тот же день был подписан заместителем главы администрации Яранского городского поселения < > (лист дела 105).

Указанные пояснения коррелируются со следующими имеющимися материалами дела:

- Договор субподряда от **30.10.2017**, заключенный ООО «Строительная компания «Стратегия» с ООО «Тепло» (лист дела 148 – 163).

В соответствии с п.1.1 договора Генподрядчик поручает, а субподрядчик принимает на себя обязательства выполнить работы (согласно Техническому заданию которое соответствует Техническому заданию муниципального контракта) по благоустройству «Парка Победы» г. Яранск, ул. Тургенева (в соответствии с техническим заданием).

Цена Договора субподряда 1503315 рублей 29 копеек.

Согласно справке о стоимости выполненных работ от 31.10.2017 стоимость выполненных работ и затрат по договору субподряда от 30.10.2017 составила 668762, 59 рублей.

- Акт о приемке выполненных работ №1 от **31.10.2017 по договору субподряда от 30.10.2017**, подписанный ООО «Строительная компания «Стратегия» и ООО «Тепло» (лист дела 181).

В соответствии с актом ООО «Тепло» выполнены работы по замене брусчатки, игровая зона, подход к игровой зоне, подход к сцене на общую сумму 668762, 59.

- Выставленный ООО «Тепло» счет №1 от 31 октября 2017 г. на сумму 668762

руб. 59 коп (лист дела 180).

Счет содержит наименование работ выполненных ООО «Тепло», а именно замена брусчатки, игровая зона, подход к игровой зоне, подход к сцене.

Анализ указанных действий ООО «Тепло» по исполнению субподряда от **30.10.2017** года уже **31.10.2017** г позволяет прийти к выводу, что работы по благоустройству «Парка Победы» осуществлялись до заключения договора субподряда и муниципального контракта, заключенного 30.10.2017 г.

2. Также в материалах дела имеется договор возмездного оказания услуг № 02 **13.10.2017**, заключенный между ООО «Тепло» (Заказчик) и ООО «Вереск» (Исполнитель), по благоустройству «Парка Победы» по адресу: г. Яранск, ул. Тургенева (лист дела 138-141).

Согласно п. 1.1 договора Исполнитель обязуется оказать Заказчику услуги:

- укладка брусчатки «Кирпичик» шагрень 434 кв.м. (214 000 рублей);
- демонтаж и установка бортовых камней 188 п.м.* 150 рублей (28 200 рублей).

Стоимость услуг составляет 242 200 рублей.

Таким образом, работы, являющиеся предметом названного договора, представляют собой часть работ, входящих в предмет контракта, заключенного **30.10.2017** с ООО «Строительная компания «Стратегия».

В материалах дела также имеется протокол осмотра принадлежащих юридическому лицу или индивидуальному предпринимателю помещений, территорий и находящихся там вещей и документов от **24.10.2017**, составленный заместителем прокурора Яранского района советником юстиции < > (лист дела 118-128).

Осмотром установлено, что на территории «Парка Победы» имеются новые участки, выложенные из плитки с поребриками.

Со стороны улицы Радина г. Яранска имеется участок дорожки выложенной плиткой длиной 28 м. 40 см., шириной 4 метра, установлены поребрики 3, 75 см. Со слов < > проведены работы по переустановке поребриков на протяжении 28 м. 40 см. Имеется выложенный из тротуарной плитки подход к детской площадке в виде креста общей площадью 17625 кв. м.

Кроме того, имеется подход к сцене, выполненный в форме буквы «Т», общая площадь которого составляет 31375 кв. м., а также подтверждение выполнения иных работ.

Из объяснений главного специалиста отдела ЖКХ администрации Яранского городского поселения < >, данных им Ст. УУП ОУУП и ПДН МО МВД России

«Яранский» < >, следует, что глава администрации Яранского городского поселения < > дал ему поручение контролировать выполнение строительных работ в «Парке Победы». Бригада рабочих прибыла в конце сентября 2017 года (лист дела 142).

Факт начала работ по благоустройству «Парка Победы» до заключения муниципального контракта также подтверждается объяснениями рабочих (< >), выполняющих работы по благоустройству «Парка Победы» (лист дела 134-137).

Так, согласно объяснениям < >, работающего в составе бригады по гражданско-правовому договору от 13.10.2017, одной из сторон которого является ООО «Тепло», другой ООО «Вереск», следует, что примерно в конце сентября 2017 года на основании договоренности ООО «Вереск» и главы администрации Яранского городского поселения < >, а также представителя администрации Яранского городского поселения, общество приступило к выполнению работ в «Парке Победы».

< > указал, что заключению договора возмездного оказания услуг №02 от 13.10.2017 предшествовала встреча с директором ООО «Тепло», главой администрации Яранского городского поселения и другим представителем администрации Яранского городского поселения, которая проходила в середине сентября в «Парке Победы».

Указанными лицами была доведена информация об объеме выполняемых работ, были согласованы сроки расчета за выполненные работы.

Глава администрации Яранского городского поселения пообещал, что проблем с оплатой не будет, сказал, что ООО «Тепло» является подрядчиком администрации.

В связи с тем, что инициаторами заключения договора возмездного оказания услуг №02 от 13.10.2017 явились ООО «Тепло» и администрация Яранского городского поселения, представляется возможным прийти к выводу, что администрацией Яранского городского поселения было предоставлено необоснованное преимущество ООО "Тепло" путем предоставления доступа к информации в приоритетном порядке о проведении аукциона до публикации извещения.

Таким образом, на момент проведения электронного аукциона, предметом которого являлись работы по обустройству «Парка Победы» г. Яранска, часть работ, входящих в предмет заключенного в последствии контракта, выполнялись ООО "Вереск", в результате достигнутого соглашения с ООО «Тепло» и представителями администрации города Яранска.

Поскольку на момент заключения муниципального контракта часть предусмотренных по контракту работ фактически выполнена, то доступ иных хозяйствующих субъектов к выполнению данных работ был невозможен,

значит, заключение муниципального контракта носило фиктивный характер, и, как следствие, ограничило конкуренцию.

Целью проведения электронного аукциона был не только поиск лица для выполнения подрядных работ, но и получение финансирования из бюджета и передача денежных средств лицу, выполнившему часть работ еще до проведения аукциона.

В соответствии со [статьей 3](#) Закона о контрактной системе определение поставщика (подрядчика, исполнителя) - совокупность действий, которые осуществляются заказчиками в порядке, установленном настоящим Федеральным [законом](#), начиная с размещения извещения об осуществлении закупки товара, работы, услуги для обеспечения муниципальных нужд либо в установленных настоящим Федеральным [законом](#) случаях с направления приглашения принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя) и завершаются заключением контракта.

Закупка товара, работы, услуги для обеспечения муниципальных нужд, - совокупность действий, осуществляемых в установленном настоящим Федеральным [законом](#) порядке заказчиком и направленных на обеспечение государственных или муниципальных нужд. В случае, если в соответствии с настоящим Федеральным [законом](#) не предусмотрено размещение извещения об осуществлении закупки или направление приглашения принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), закупка начинается с заключения контракта и завершается исполнением обязательств сторонами контракта.

В соответствии со [статьей 6](#) Закона 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 предусматривает осуществление деятельности заказчика, специализированной организации и контрольного органа в сфере закупок на профессиональной основе с привлечением квалифицированных специалистов, обладающих теоретическими знаниями и навыками в сфере закупок.

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 федерального [закона](#) о контрактной системе, в том числе приводят к ограничению конкуренции, в частности к необоснованному ограничению числа участников закупок.

Целями антимонопольного законодательства являются обеспечение единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности в Российской Федерации, защита конкуренции и создание условий для эффективного функционирования товарных рынков ([часть 2 статьи 1](#) Федерального закона "О защите конкуренции").

В соответствии с [пунктом 7 статьи 4](#) Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции" под конкуренцией следует понимать 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.

Конкуренция призвана обеспечивать стабильное развитие экономических отношений в Российской Федерации, высокое качество реализуемых товаров, оказываемых услуг, повышение эффективности деятельности участников товарного рынка.

В силу [статьи 4](#) Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "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, а также иные обстоятельства, создающие возможность для хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара на товарном рынке.

В соответствии с [пунктом 5 статьи 4](#) Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции" хозяйствующий субъект - коммерческая организация, некоммерческая организация, осуществляющая деятельность, приносящую ей доход, индивидуальный предприниматель, иное физическое лицо, не зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя, но осуществляющее профессиональную деятельность, приносящую доход, в соответствии с федеральными законами на основании государственной

регистрации и (или) лицензии, а также в силу членства в саморегулируемой организации.

На основании вышеизложенного, Комиссия Кировского УФАС России считает, что в данном случае нарушены основы конкурентной борьбы хозяйствующих субъектов.

Квалифицирующими признаками применительно к [статье 16](#) Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции" выступают реальные либо возможные негативные последствия для определенной конкурентной среды и выявление причинной связи между определенными соглашением и (или) согласованными действиями и такими последствиями.

Согласно разъяснениям Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, изложенным в [пункте 2](#) Постановления Пленума от 30.06.2008 N 30 "О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства", согласованность действий может быть установлена и при отсутствии документального подтверждения наличия договоренности об их совершении. Вывод о наличии одного из условий, подлежащих установлению для признания действий согласованными, а именно; о том, что о совершении таких действий было заранее известно каждому из лиц, принимавших участие в согласованных действиях, может быть сделан исходя из фактических обстоятельств их совершения.

Осуществление согласованных действий предполагает в качестве условия прямое или косвенное взаимодействие между хозяйствующими субъектами и органами государственной или муниципальной власти.

Под недопущением конкуренции следует понимать такую ситуацию, когда в результате принятия соответствующим органом акта и (или) осуществления действия (бездействия) исключается любая возможность конкуренции.

Ограничение конкуренции подразумевает то, что в результате принятия соответствующим органом акта и (или) осуществления действия (бездействия) существенно снижается возможность конкуренции.

Устранение конкуренции свидетельствует о том, что в результате принятия соответствующим органом акта и (или) осуществления действия (бездействия) постепенно устраняется (минимизируется) возможность конкуренции.

Материалами дела подтверждается, что между администрацией Яранского городского поселения и ООО "Тепло" была установлена устная договоренность, организованы встречи, посредством которых были достигнуты соглашения по вопросам сроков, стоимости выполнения работ, в результате последующие действия по размещению закупки, выполнению муниципального контракта, оплате выполненных работ на предмет:

благоустройство «Парка Победы» носили согласованный характер.

Поведение данных лиц не подтверждает их независимость (автономность), самостоятельность (субстантивность) и отсутствие согласованной стратегии при участии их в проведенном администрацией открытом аукционе.

Подобное согласованное поведение администрации Яранского городского поселения и ООО "Тепло" приводит к ограничению доступа на товарный рынок хозяйствующих субъектов, что недопустимо в соответствии со [статьей 16](#) Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции".

На основании вышеизложенного, в действиях администрации Яранского городского поселения и ООО «Тепло» Комиссия Кировского УФАС усматривает факт нарушения ст. 16 Закона о защите конкуренции, в связи с заключением антиконкурентного соглашения, выраженного в установлении администрацией Яранского городского поселения возможности выполнения ООО «Тепло» работ по благоустройству «Парка Победы» расположенного по адресу: г. Яранск, ул. Тургенева путем предоставления доступа к информации в приоритетном порядке о проведении аукциона до его проведения, что приводит или может привести к ограничению конкуренции. Указанная позиция согласовывается с выводами арбитражного суда по делу А75-7932/2013.

В соответствии с п. 1.3 Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке, утв. приказом ФАС России от 28.04.2010 № 220 (далее – Порядок), проведен анализ состояния конкуренции с учетом особенностей п. 10.8 Порядка и оформлен в виде аналитического отчета.

Обстоятельства дела свидетельствуют о том, что работы выполнены в полном объеме, то есть произведено видоизменение объекта. Вследствие вышеуказанного обстоятельства процесс признания сделки недействительной и применение реституции нецелесообразны.

Исходя из изложенного, Комиссия приходит к выводу об отсутствии оснований для выдачи антимонопольным органом предписания либо принятия иных мер по пресечению и (или) устранению последствий нарушения антимонопольного законодательства.

Руководствуясь статьей 16, статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-3 статьи 41, статьей 48, статьей 49 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия,

Р Е Ш И Л А :

1. Признать факт нарушения ст. 16 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в действиях администрации Яранского

городского поселения Яранского района Кировской области (612260, Кировская область, г. Яранск, ул. Кирова, д.10) и ООО «Тепло» (612260, Кировская область, г. Яранск, ул. К. Маркса, 45. ИНН 4339010175) выраженный в предоставлении администрацией Яранского городского поселения возможности выполнения ООО «Тепло» работ по благоустройству «Парка Победы», расположенного по адресу: г. Яранск, ул. Тургенева, до проведения открытого аукциона (извещение №0340200003317006914) путем предоставления доступа к информации в приоритетном порядке, что приводит к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

2. Администрации Яранского городского поселения Яранского района Кировской области и ООО «Тепло» предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства не выдавать.