

РЕШЕНИЕ

по делу № 04-6/1-1-2017

Резолютивная часть решения оглашена «29» марта 2017 года
г. Тверь

В полном объеме решение изготовлено «12» апреля 2017 года

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

Председатель Комиссии: Фомин В.М., руководитель управления,

Члены Комиссии:

Посохова Л.В., заместитель руководителя управления,

Манюгина Е.И., начальник отдела контроля органов власти,

рассмотрев дело № 04-6/1-1-2017 по признакам нарушения Администрацией муниципального образования «Бологовский район» Тверской области (далее – Администрация) и Обществом с ограниченной ответственностью «Трансстроймеханизация» (далее - Общество) пунктов 3 и 4 статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

в присутствии на заседании представителя Администрации:<***> (по доверенности от 20.02.2017 № 15),

в отсутствие представителей Общества и МУП «ДорСервис», надлежащим образом уведомленных о дате, времени и месте рассмотрения настоящего дела,

УСТАНОВИЛА:

Основанием для возбуждения настоящего дела послужили предоставленные Удомельским межрайонным следственным отделом Следственного управления Следственного комитета по Тверской области документы по факту ремонта участка автодороги на пер. Красногорский Заозёрного микрорайона г. Бологое (далее – Объект).

Ремонт Объекта был выполнен ООО «Трансстроймеханизация» в

апреле-мае 2015 г. По поручению Главы Администрации <***> переговоры с Обществом по вопросу ремонта Объекта осуществлял заместитель Главы Администрации <***>, что подтверждается письмом Администрации от 16.04.2015 № 1050-16 в адрес Общества с просьбой выполнить работы, содержащим также гарантию оплаты за выполненные работы в срок до 01.07.2015. Решение о привлечении именно этой организации для производства работ по ремонту Объекта было принято Главой Администрации <***> (объяснения <***> от 22.12.2015, стр. 3).

На основании достигнутой договоренности в период с 18.04.2015 по 19.04.2015 Общество выполнило работы по текущему ремонту вышеуказанного участка автодороги.

Из акта замера выполненных работ от 28.04.2015 следует, что Обществом были выполнены следующие виды работ в Заозерном микрорайоне г. Бологое:

1. Фрезерование существующего а/б покрытия средней толщиной 0,05 м площадью 1479,0 м²,
2. Розлив битумной эмульсии ЭБК-1 по норме 0,3 л/м² на площадь 1479,0 м²;
3. Устройство а/б покрытия толщиной 0,06 м из мелкозернистой плотной а/б смеси типа Б марки 2 площадью 1479,0 м².

Приемку работ по ремонту Объекта в апреле 2015 года осуществляли заместитель Главы Администрации <***> и заместитель начальника Управления ЖКХ, транспорта, строительства и архитектуры <***> (объяснения <***> от 22.12.2015, стр. 4-5).

Учитывая, что в соответствии с законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для государственных и муниципальных нужд и бюджетным законодательством закупки товаров, работ, услуг для государственных и муниципальных нужд осуществляются в соответствии с Федеральным законом от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» и Бюджетным кодексом Российской Федерации, и оплата выполненных работ может быть осуществлена только на основании заключенных в установленном порядке государственных (муниципальных)

контрактов, с целью обеспечения оплаты ранее 18.04.2015 и 19.04.2015 выполненных работ, 27.05.2015 Администрация извещением № 0836300014215000056, опубликованным на официальном сайте Российской Федерации в информационно - телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о размещении заказов www.zakupki.gov.ru, объявила о проведении электронного аукциона на право заключения контракта на выполнение работ по ремонту пер. Красногорский города Бологое Тверской области; начальная (максимальная) цена контракта составила 1 149 735,00 руб.; в документации срок выполнения работ был установлен следующим образом - в течение суток со дня заключения контракта.

Фактически, как указано выше, предметом контракта являлись уже выполненные Обществом работы.

Для участия в аукционе заявки подали Общество и МУП «ДорСервис».

По итогам проведенного 08.06.2015 аукциона его победителем признано МУП «ДорСервис», предложившее наименьшую цену контракта – 1 023 298,08 руб., что подтверждается протоколом подведения итогов открытого аукциона в электронной форме № 0836300014215000056. По результатам аукциона 22.06.2015 между Администрацией в лице Главы Администрации Новожилова М.А. и МУП «ДорСервис» в лице директора Махова Д.А. был заключен муниципальный контракт № 0836300014215000056-0161605-01 на выполнение работ по ремонту Объекта на сумму 1 023 298,08 рублей.

22.07.2015 муниципальный контракт с МУП «ДорСервис» был расторгнут.

Как пояснил Глава Администрации <***> (объяснения от 22.12.2015, стр. 5), поскольку в июне 2015 г. аукцион выиграло МУП «ДорСервис», данному предприятию заместителем Главы Администрации <***> и <***> был предложен для выполнения работ другой участок автодороги по пер. Красногорский такой же площади - 1497 кв.м (на участке пер. Красногорский от ул. 1-мая до перекрестка рядом с жилым домом № 22 Заозерного микрорайона). Однако директор МУП «ДорСервис» <***> отказался выполнять работы на другом участке, то есть, работы, не предусмотренные контрактом, в связи с чем контракт с МУП «ДорСервис» был расторгнут.

После расторжения договора МУП «ДорСервис» в августе 2015 года Глава Администрации <***> вновь принял решение провести

электронный аукцион (извещение № 0836300014215000153 опубликовано на официальном сайте Российской Федерации в информационно - телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о размещении заказов www.zakupki.gov.ru 17.08.2015), предметом которого являлись ранее выполненные Обществом работы на Объекте; проведение повторного аукциона было необходимо для того, чтобы оплатить ранее выполненные Обществом работы (объяснения <***> от 22.12.2015).

Согласно условиям аукциона предметом контракта являлось выполнение работ на Объекте, начальная (максимальная) цена контракта составила 1 149 735,00 руб., срок выполнения работ – в течение суток со дня заключения контракта.

Согласно протоколу рассмотрения единственной заявки на участие в аукционе от 26.08.2015 аукцион признан несостоявшимся в связи с тем, что заявку для участия в аукционе подал единственный участник – Общество, и в связи с чем принято решение о заключении с последним муниципального контракта.

07.09.2015 между Администрацией в лице Главы Администрации <***> и Обществом в лице генерального директора <***> заключен муниципальный контракт № 0836300014215000153-0161605-01 на выполнение работ по ремонту Объекта на сумму 1 149 735,00 руб.; о выполнении работ был составлен акт о приемке выполненных работ от 15.09.2015, при том, что фактически указанные работы были выполнены Обществом в период с 18.04.2015 по 19.04.2015.

Оплата выполненных Обществом работ произведена платежным поручением от 09.10.2015 № 4992.

Согласно позиции Общества, изложенной в письме от 20.02.2017 № ТСМ-И51), Общество согласилось оказать помощь Администрации, поскольку необходимость в срочном ремонте указанной дороги, по словам Главы Администрации <***>, была обусловлена подготовкой г. Бологое к празднованию 70-летия Победы в Великой Отечественной войне 1941-1945 годов.

Отношения, связанные с защитой конкуренции, в том числе с предупреждением и пресечением монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции, и в которых участвуют российские юридические лица и иностранные юридические лица, организации, федеральные органы исполнительной власти, органы государственной власти субъектов Российской Федерации, органы

местного самоуправления, иные осуществляющие функции указанных органов органы или организации, а также государственные внебюджетные фонды, Центральный банк Российской Федерации, физические лица, в том числе индивидуальные предприниматели, являются предметом регулирования Закона о защите конкуренции.

В соответствии с пунктами 1 и 7 статьи 4 Закона о защите конкуренции товар – это объект гражданских прав (в том числе работа, услуга, включая финансовую услугу), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот (пункт 1); конкуренция – это 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 (пункт 7).

В соответствии с пунктом 17 статьи 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.

В соответствии со статьей 16 Закона о защите конкуренции запрещаются соглашения между органами местного самоуправления и хозяйствующими субъектами либо осуществление этими органами и организациями согласованных действий, если

такие соглашения или такое осуществление согласованных действий приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, в частности к:

1) повышению, снижению или поддержанию цен (тарифов), за исключением случаев, если такие соглашения предусмотрены федеральными законами или нормативными правовыми актами Президента Российской Федерации, нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации;

2) экономически, технологически и иным образом не обоснованному установлению различных цен (тарифов) на один и тот же товар;

3) разделу товарного рынка по территориальному принципу, объему продажи или покупки товаров, ассортименту реализуемых товаров либо по составу продавцов или покупателей (заказчиков);

4) ограничению доступа на товарный рынок, выхода из товарного рынка или устранению с него хозяйствующих субъектов.

Согласно пункту 18 статьи 4 Закона о защите конкуренции соглашение - договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме.

Таким образом, Закон о защите конкуренции предусматривает абсолютный запрет на антиконкурентные соглашения органов местного самоуправления с хозяйствующими субъектами, вне зависимости от того, привели ли такие соглашения к реальному ограничению конкуренции; для квалификации нарушения статьи 16 Закона о защите конкуренции достаточно наличия возможности наступления неблагоприятных для конкуренции обстоятельств, предусмотренных статьей 16 вышеуказанного закона. При этом Закон о защите конкуренции не ставит квалификацию нарушения статьи 16 в зависимость от заключения соглашения в виде письменного документа, а доказывание наличия и фактической реализации антиконкурентного соглашения осуществляется на основании анализа поведения участников соглашения с позиции добросовестности такого поведения.

В этой связи уместно применение правовой позиции, изложенной в пункте 9 Обзора по вопросам судебной практики, возникающим при рассмотрении дел о защите конкуренции и дел об административных правонарушениях в указанной сфере,

утвержденного Президиумом Верховного Суда Российской Федерации 16.03.2016, согласно которой факт наличия антиконкурентного соглашения не ставится в зависимость от его заключения в виде договора по правилам, установленным гражданским законодательством, включая требования к форме и содержанию сделок, и может быть доказан, в том числе, с использованием совокупности иных доказательств, в частности фактического поведения хозяйствующих субъектов.

Такое антиконкурентное соглашение было достигнуто между Администрацией, с одной стороны, и хозяйствующим субъектом - ООО «Трансстроймеханизация», с другой стороны.

Подтверждением наличия соглашения являются объяснения Главы Администрации <***>, переписка с Обществом, документы, подтверждающие факт выполненных работ по ремонту пер. Красногорский еще до объявления торгов в форме электронного аукциона на вышеуказанные работы, информация о ходе торгов (извещения № 0836300014215000056 и № 0836300014215000153, размещенныена официальном сайте Российской Федерации в информационно - телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о размещении заказов www.zakupki.gov.ru).

При подготовке закупки работ для обеспечения муниципальных нужд (выполнение работ по ремонту пер. Красногорский города Бологое Тверской области), а затем при выполнении этих работ и их оплате, между Администрацией и Обществом было достигнуто и реализовано соглашение о выборе ООО «Трансстроймеханизация» в качестве исполнителя работ и создании препятствий для доступа на рынок иным хозяйствующим субъектам.

Вышеуказанное соглашение было реализовано в период с апреля 2015 года по октябрь 2015 года путем совместных действий в интересах хозяйствующего субъекта - ООО «Трансстроймеханизация». Проведение торгов (извещения от 27.05.2015 № 0836300014215000056 и от 17.08.2015 № 0836300014215000153) являлось лишь попыткой обеспечить видимость соблюдения законодательства о контрактной системе и создания равных конкурентных возможностей.

Результатом реализации устного соглашения является заключение муниципального контракта с ООО «Трансстроймеханизация» по цене 1 149 735,00 рублей, превышающей ценовое предложение иного

участника аукциона МУП «ДорСервис» при проведении аналогичного аукциона в мае 2015 года. При этом участие в повторном аукционе исключительно единственного участника - ООО «Трансстроймеханизация» явилось следствием не добросовестной конкурентной борьбы последнего, а следствием реализации антиконкурентного соглашения. Также необходимо учитывать, что результатом реализации антиконкурентного соглашения явилось увеличение стоимости работ с 1023298,08 рублей (с МУП ДорСервис») до начальной (максимальной) цены контракта 1 149 735,00 рублей.

Согласно извещению о проведении электронного аукциона и проекту контракта предметом закупки (контракта) являются работы по ремонту участка автомобильных дорог.

Учитывая вышеизложенные обстоятельства, действия Администрации муниципального образования «Бологовский район» Тверской области и ООО «Трансстроймеханизация» при организации работ по ремонту пер. Красногорский города Бологое Тверской области являются соглашением, приведшем к разделу товарного рынка по составу продавцов и к ограничению доступа на вышеуказанный товарный рынок, и противоречат требованиям пунктов 3 и 4 статьи 16 Закона о защите конкуренции.

Деятельность по ремонту автомобильных дорог относится к коду 42.11.20 «Работы строительные по строительству автомагистралей, автомобильных дорог, в том числе улично-дорожной сети, и прочих автомобильных или пешеходных дорог, и взлетно-посадочных полос аэродромов» по ОК 034-2014 (КПЕС 2008) Общероссийского классификатора продукции по видам экономической деятельности, утвержденного приказом Росстандарта от 31.01.2014 № 14-ст.

Анализ состояния конкуренции на товарном рынке в рамках дела № 04-6/1-1-2017 проведен в соответствии с требованиями Закона о защите конкуренции в порядке, установленном приказом ФАС России от 28.04.2010 № 220 «Об утверждении Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке» (приобщен к материалам дела).

Вышеуказанный товарный рынок имеет следующие границы:

- продуктовые границы – работы по ремонту участка автомобильной дороги;

- географические границы – территория города Бологое Тверской области.

Принимая во внимание упомянутые обстоятельства, и руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 - 3 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать действия Администрации муниципального образования «Бологовский район» Тверской области и Общества с ограниченной ответственностью «Трансстроймеханизация» при организации работ по ремонту пер. Красногорский города Бологое Тверской области соглашением, которое привело к разделу товарного рынка по составу продавцов и к ограничению доступа на товарный рынок, что противоречит требованиям пунктов 3 и 4 статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

2. Признать отсутствие оснований для прекращения рассмотрения дела № 04-6/1-1-2017, указанных в статье 48 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

3. Признать отсутствие оснований для выдачи предписания (в связи с заключением и исполнением муниципального контракта).

4. Направить материалы дела № 04-6/1-1-2017 уполномоченному должностному лицу Тверского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

Председатель
Комиссии:

Члены Комиссии:

В.М. Фомин

Л.В. Посохова

Е.И. Манюгина