

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

Председателя Комиссии – заместителя руководителя Управления – начальника антимонопольного и рекламного контроля, общественных связей – «...»

членов Комиссии – «...»

в отсутствие заявителя – прокурора Тоцкого района Оренбургской области «...» (извещен надлежащим образом);

в присутствии представителей администрации м/о Зареченский сельсовет Тоцкого района: «...» (доверенность № 449 от 21.11.2017 года), «...» (доверенность № 451 от 21.11.2017 года);

в отсутствие представителя ответчика ИП «...» (извещен надлежащим образом); рассмотрев дело № 06-06-05/2017 по признакам нарушения администрацией МО Зареченский сельсовет Тоцкого района Оренбургской области (ул. А.И. Кобина, 9, с. Тоцкое, Тоцкий район, Оренбургская область, 461132), ИП «...» (461131, Оренбургская область, Тоцкий район, с. Тоцкое, ул. Пролетарская, 30) п. 4 ст. 16 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 года «О защите конкуренции», выразившегося в заключении соглашения, которое приводит или может привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции на рынке выполнения ремонтных работ на территории муниципального образования Зареченский сельсовет, п. Тоцкое-2, руководствуясь ч. 6 ст. 44 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», руководствуясь ч. 6 ст. 44 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

По итогам рассмотрения обращения прокуратуры Тоцкого района Оренбургской области на действия администрации МО Зареченский сельсовет Тоцкого района Оренбургской области о нарушении антимонопольного законодательства установлено следующее.

Администрацией МО Зареченский сельсовет Тоцкого района Оренбургской области в 2016г. были заключены договоры подряда не превышающие сумму сто тысяч рублей с одним подрядчиком – ИП «...», общая стоимость работ по заключенным договорам составляет 1 296 329 (один миллион двести девяносто шесть тысяч триста двадцать девять) рублей.

В 2017 году между Администрацией муниципального образования

Зареченский сельсовет и ИП «...»

были заключены аналогичные договора на суммы, не превышающие 100 000 рублей.

Администрацией м/о Зареченский сельсовет Тоцкого района Оренбургской области с единственным поставщиком – ИП «...» в 2017 году были заключены договоры на общую сумму 347 843 (триста сорок семь тысяч восемьсот сорок три) рубля.

Общая сумма заключенных в период с 01.01.2016 года по 31.01.2017 года Администрацией м/о Зареченский сельсовет Тоцкого района Оренбургской области с единственным поставщиком – ИП «...» договоров составила 1 644 172 (один миллион шестьсот сорок четыре тысячи сто семьдесят два) рубля.

Согласно п.4 ч.1 ст.93 Закона о контрактной системе закупка у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) может осуществляться заказчиком, в том числе в случае осуществления закупки товара, работы или услуги на сумму, не превышающую ста тысяч рублей.

По содержанию указанная норма предусматривает для заказчика возможность заключения закупок «малого объема» в случаях, когда проведение процедур конкурентного отбора нецелесообразно ввиду несоответствия организационных затрат на проведение закупки и стоимости закупки. Искусственное дробление единой закупки на множество закупок до 100 000 рублей каждая, в целях избегания конкурентных процедур, не соответствует целям введения такой возможности заключения контракта без проведения торгов.

Принимая во внимание тождественность предмета договоров, временной интервал, в течение которого заключены контракты, действия администрации свидетельствуют о наличии факта дробления указанных контрактов на сумму до 100 000 рублей в целях их заключения с единственным подрядчиком.

В результате заключения вышеуказанных муниципальных контрактов между администрацией МО Зареченский сельсовет Тоцкого района Оренбургской области и ИП «...» как с единственным подрядчиком, данный хозяйствующий субъект получил доступ к выполнению работ по максимально возможной цене, без участия в какой-либо конкурентной борьбе, без подачи предложений о снижении цены договора, тем самым был поставлен в преимущественное положение с иными хозяйствующими субъектами, осуществляющими аналогичную деятельность.

Согласно п. 4 ст. 16 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» запрещаются соглашения между федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными

осуществляющими функции указанных органов органами или организациями, а также государственными внебюджетными фондами, Центральным банком Российской Федерации или между ними 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 ограничению доступа на товарный рынок, выхода из товарного рынка или устранению с него хозяйствующих субъектов.

Таким образом, в действиях администрации МО Зареченский сельсовет Тоцкого района Оренбургской области и ИП «...» усматриваются признаки нарушения п. 4 ст. 16 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006г. «О защите конкуренции», выразившегося в заключении соглашения, которое приводит или может привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции на рынках поставки стройматериалов; изготовления и выполнения работ монтажа забора; строительных работ гаража на территории МО Зареченский сельсовет Тоцкого района Оренбургской области.

Приказом Управления Федеральной антимонопольной службы по Оренбургской области № 124 от 25.12.2017 г. возбуждено дело о нарушении антимонопольного законодательства 06-06-05/2017.

Определением Председателя Комиссии Оренбургского УФАС России (исх. № 15335 от 27.12.2017 г.) рассмотрение дела назначено на 29.01.2018 г. в 10 ч. 30 мин.

Определением Председателя Комиссии Оренбургского УФАС России (исх. № 842 от 29.01.2018 г.) рассмотрение дела назначено на 21.02.2018 г. в 10 ч. 00 мин.

Определением (исх. № 1777 от 26.02.2018г.) заседание Комиссии отложено для подготовки и направления сторонам заключения об обстоятельствах дела на 15 марта 2018г. на 10 часов 30 минут.

Заключение об обстоятельствах дела (исх. № 1775 от 26.02.2018г.) направлено сторонам почтовым отправлением, с которым стороны ознакомлены.

В ходе рассмотрения дела представители администрации МО Зареченский сельсовет Тоцкого района Оренбургской области пояснили, что *заключение договоров до 100.000 руб. с ИП «...» обусловлено правом, содержащимся в п. 4 ч. 1 ст. 93 Закона о контрактной системе. Решение о заключении договоров подобным образом принималось непосредственно главой МО Зареченский сельсовет Тоцкого района. Ранее, в 2015 гг. ИП «...» выполнялись работы на территории МО Зареченский сельсовет, ввиду чего данный хозяйствующий субъект зарекомендовал себя как добросовестный подрядчик.*

В ходе рассмотрения дела ИП «...» пояснил, что он как хозяйствующий

субъект осуществляет предпринимательскую деятельность с 12.12.2011 г., а именно - работы по художественной ковке металла, а также небольшие строительные и ремонтные работы. Считает, что своими действиями по заключению договоров с администрацией МО Зареченский сельсовет Тоцкого района не ограничивал конкуренцию, поскольку на территории с. Тоцкое отсутствуют иные хозяйствующие субъекты, которые могли выполнять работы по установке и изготовлению кованых ворот.

Исследовав материалы дела, заслушав пояснения представителей сторон, Комиссия Оренбургского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства пришла к следующему.

1. 30.09.2016 года Администрация м/о Зареченский сельсовет Тоцкого района Оренбургской области и ИП «...» заключили договор подряда б/н на выполнение работ по «изготовлению и установке забора». Цена по договору составляет 99 930 (девять тысяч девятьсот тридцать) рублей. Выполнение работ подтверждается актом о приемке выполненных работ б/н от 05.10.2016 года.
2. 17.10.2016 года Администрация м/о Зареченский сельсовет Тоцкого района Оренбургской области и ИП «...» заключили договор поставки б/н на «приобретение профлиста». Цена по договору составляет 99 000 (девять тысяч) рублей. Выполнение работ подтверждается накладной от 17.10.2016 года.
3. 18.10.2016 года Администрация м/о Зареченский сельсовет Тоцкого района Оренбургской области и ИП «...» заключили договор поставки б/н на «приобретение профлиста и трубы». Цена по договору составляет 99 600 (девять тысяч шестьсот) рублей. Выполнение работ подтверждается накладной от 18.10.2016 года.
4. 21.10.2016 года Администрация м/о Зареченский сельсовет Тоцкого района Оренбургской области и ИП «...» заключили договор поставки б/н на «изготовление и установку забора». Цена по договору составляет 99 997 (девять тысяч девятьсот девять) рублей. Выполнение работ подтверждается актом о приемке выполненных работ №1 от 27.10.2016 года.
5. 24.10.2016 года Администрация м/о Зареченский сельсовет Тоцкого района Оренбургской области и ИП «...» заключили договор поставки б/н на «изготовление и установку забора». Цена по договору составляет 99 997 (девять тысяч девятьсот девять) рублей. Выполнение работ подтверждается актом о приемке выполненных работ №2 от 27.10.2016 года.
6. 28.10.2016 года Администрация м/о Зареченский сельсовет Тоцкого района Оренбургской области и ИП «...» заключили договор поставки б/н на «обработанные металлические заготовки с элементамиковки из профильной трубы». Цена по договору составляет 99 500 (девять тысяч пятьсот) рублей. Выполнение работ подтверждается накладной №23 от 31.10.2016 года.
7. 10.11. 2016 года Администрация м/о Зареченский сельсовет Тоцкого

района Оренбургской области и ИП «...» заключили договор поставки б/н на «кованные элементы». Цена по договору составляет 99 700 (девятьносто девять тысяч семьсот) рублей. Выполнение работ подтверждается накладной б/н от 10.11.2016 года.

8. 16.11.2016 года Администрация м/о Зареченский сельсовет Тоцкого района Оренбургской области и ИП «...» заключили договор подряда б/н на «изготовление, установку и окраску металлических кованых ворот». Цена по договору составляет 49 987 (сорок девять тысяч девятьсот восемьдесят семь) рублей. Выполнение работ подтверждается КС-2 №1 от 18.11.2016 года.
9. 18.11.2016 года Администрация м/о Зареченский сельсовет Тоцкого района Оренбургской области и ИП «...» заключили договор подряда б/н на «изготовление, установку и окраску металлического кованого забора». Цена по договору составляет 99 997 (девятьносто девять тысяч девятьсот девятьносто семь) рублей. Выполнение работ подтверждается КС-2 №2 от 23.11.2016 года.
10. 25.11.2016 года Администрация м/о Зареченский сельсовет Тоцкого района Оренбургской области и ИП «...» заключили договор подряда б/н на «изготовление, установку и окраску металлического кованого забора». Цена по договору составляет 99 962 (девятьносто девять тысяч девятьсот шестьдесят два) рубля. Выполнение работ подтверждается КС-2 №4 от 28.11.2016 года.
11. 12.12.2016 года Администрация м/о Зареченский сельсовет Тоцкого района Оренбургской области и ИП «...» заключили договор поставки б/н на «поставку ОСБ плиты». Цена по договору составляет 99 200 (девятьносто девять тысяч двести) рублей. Выполнение работ подтверждается накладной б/н от 12.12.2016 года.
12. 14.12.2016 года Администрация м/о Зареченский сельсовет Тоцкого района Оренбургской области и ИП «...» заключили договор поставки б/н на «поставку профиля». Цена по договору составляет 98 940 (девятьносто восемь тысяч девятьсот сорок) рублей. Выполнение работ подтверждается накладной б/н от 14.12.2016 года.
13. 16.12.2016 года Администрация м/о Зареченский сельсовет Тоцкого района Оренбургской области и ИП «...» заключили договор подряда б/н на «внутреннюю обшивку гаража плитой ОСБ». Цена по договору составляет 90 000 (девятьносто тысяч) рублей. Выполнение работ подтверждается КС-2 №2 от 21.12.2016 года.
14. 20.12.2016 года Администрация м/о Зареченский сельсовет Тоцкого района Оренбургской области и ИП «...» заключили договор подряда б/н на «утепление чердачного покрытия здания гаража». Цена по договору составляет 60 519 (шестьдесят тысяч пятьсот девятнадцать) рублей. Выполнение работ подтверждается КС-2 №1 от 23.12.2016 года.

Общая стоимость работ по заключенным в 2016 году договорам, не превышающим сумму сто тысяч рублей, составляет 1 296 329 (один миллион двести девятьносто шесть тысяч триста двадцать девять) рублей.

В 2017 году между Администрацией муниципального образования Зареченский сельсовет и ИП «...» были заключены аналогичные договора на суммы, не превышающие 100 000 рублей.

1. 16.01.2017 года Администрация м/о Зареченский сельсовет Тоцкого района Оренбургской области и ИП «...» заключили договор поставки б/н на «поставку профлиста». Цена по договору составляет 99 000 (девятьсот девять тысяч) рублей. Выполнение работ подтверждается накладной б/н от 16.01.2017 года.
2. 17.01.2017 года Администрация м/о Зареченский сельсовет Тоцкого района Оренбургской области и ИП «...» заключили договор поставки б/н на «поставку профиля и доборных элементов». Цена по договору составляет 99 050 (девятьсот девять тысяч пятьдесят) рублей. Выполнение работ подтверждается накладной б/н от 17.01.2017 года.
3. 23.01.2017 года Администрация м/о Зареченский сельсовет Тоцкого района Оренбургской области и ИП «...» заключили договор подряда б/н на «обшивку здания гаража». Цена по договору составляет 99 766 (девятьсот девять тысяч семьсот шестьдесят шесть). Выполнение работ подтверждается КС-2 №1 от 23.12.2016 года.

25.01.2017 года Администрация м/о Зареченский сельсовет Тоцкого района Оренбургской области и ИП «...» заключили договор подряда б/н на «утепление здания гаража». Цена по договору составляет 50 027 (пятьдесят тысяч двадцать семь) рублей. Выполнение работ подтверждается КС-2 №1 от 23.12.2016 года.

Таким образом, Администрацией м/о Зареченский сельсовет Тоцкого района Оренбургской области с единственным поставщиком – ИП «...» в 2017 году были заключены договоры на общую сумму 347 843 (триста сорок семь тысяч восемьсот сорок три) рубля.

Общая сумма заключенных в период с 01.01.2016 года по 31.01.2017 года Администрацией м/о Зареченский сельсовет Тоцкого района Оренбургской области с единственным поставщиком – ИП «...» договоров составила 1 644 172 (один миллион шестьсот сорок четыре тысячи сто семьдесят два) рубля.

Конституцией Российской Федерации гарантируется единство экономического пространства, свободное перемещение товаров, услуг и финансовых средств, поддержка конкуренции, свобода экономической деятельности (ст.8).

В соответствии с ч.1 ст. 34 Конституции РФ каждый имеет право на свободное использование своих способностей, имущества для предпринимательской и иной, не запрещенной законом экономической деятельности. Не допускается экономическая деятельность, направленная на монополизацию и недобросовестную конкуренцию.

Согласно п.1 ст. 130 Конституции РФ местное самоуправление в Российской

Федерации обеспечивает самостоятельное решение населением вопросов местного значения.

На основании ст. 14 Федерального закона от 06.10.2003 № 131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации» к вопросам местного значения сельского поселения относятся: владение, пользование и распоряжение имуществом, находящимся в муниципальной собственности поселения; дорожная деятельность в отношении автомобильных дорог местного значения в границах населенных пунктов поселения и обеспечение безопасности дорожного движения на них, включая создание и обеспечение функционирования парковок (парковочных мест), осуществление муниципального контроля за сохранностью автомобильных дорог местного значения в границах населенных пунктов поселения, а также осуществление иных полномочий в области использования автомобильных дорог и осуществления дорожной деятельности в соответствии с [законодательством](#) Российской Федерации; организация сбора и вывоза бытовых отходов и мусора; организация благоустройства территории поселения.

На основании п. 14 ч. 1 [ст. 14](#) Федерального закона от 06.10.2003 г. № 131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в РФ» (далее – Закон о МСУ) к вопросам местного значения городского поселения относятся обеспечение условий для развития на территории поселения физической культуры, школьного спорта и массового спорта, организация проведения официальных физкультурно-оздоровительных и спортивных мероприятий поселения.

В соответствии с ч. 3 ст. 14 Закона о МСУ к вопросам местного значения сельского поселения относятся вопросы, предусмотренные [п. п. 1 - 3, 9, 10, 12, 14, 17, 19](#) (за исключением использования, охраны, защиты, воспроизводства городских лесов, лесов особо охраняемых природных территорий, расположенных в границах населенных пунктов поселения), [21, 28, 30, 33 части 1](#) настоящей статьи.

Следовательно, одним из полномочий органов местного самоуправления сельского поселения относятся полномочия, предусмотренные п. 14 ч. 1 ст. 14 Закона о МСУ, а значит - являются муниципальной нуждой. В связи с чем, заключение муниципальных контрактов с подрядчиками должно основываться на положениях законодательства РФ о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

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.

Во всех случаях размещение заказа на выполнение работ, оказание услуг (то есть определение поставщиков, исполнителей) для муниципальных нужд осуществляется путем проведения торгов.

Применение Закона о контрактной системе обязательно при условии использования средств бюджета (федерального, регионального или муниципального), которые направляются на оплату работ (услуг) для государственных и муниципальных нужд.

В соответствии со ст. 22 Закона о контрактной системе 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) являются конкурсы (открытый конкурс, конкурс с ограниченным участием, двухэтапный конкурс, закрытый конкурс, закрытый конкурс с ограниченным участием, закрытый двухэтапный конкурс), аукционы (аукцион в электронной форме, закрытый аукцион), запрос котировок, запрос предложений.

Статьей 93 Закона о контрактной системе определены случаи осуществления закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя).

Таким образом, распоряжение и пользование муниципальным имуществом, а также деятельность по удовлетворению нужд муниципального образования относятся к полномочиям органа местного самоуправления, то есть являются муниципальной нуждой. В связи с чем, при заключении муниципальных контрактов с подрядчиками необходимо руководствоваться законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

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.

В соответствии со статьей 8 Федерального закона от 05.04.2013 года № 44-ФЗ 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.

Согласно частям 1 и 2 статьи 24 Закона о контрактной системе заказчики при осуществлении закупок используют конкурентные способы определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) или осуществляют закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя).

Заказчик выбирает способ определения поставщика (подрядчика, исполнителя) в соответствии с положениями главы 3 указанного Федерального закона. При этом он не вправе совершать действия, влекущие за собой необоснованное сокращение числа участников закупки.

Статьей 93 Закона о контрактной системе определены случаи осуществления закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя).

Согласно п.4 ч. 1 ст. 93 Закона о контрактной системе закупка у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) может осуществляться заказчиком, в том числе в случае осуществления закупки товара, работы или услуги на сумму, не превышающую ста тысяч рублей. При этом годовой объем закупок, которые заказчик вправе осуществить на основании настоящего пункта, не должен превышать два миллиона рублей или не должен превышать пять процентов совокупного годового объема закупок заказчика и не должен составлять более чем пятьдесят миллионов рублей. Указанные ограничения годового объема закупок, которые заказчик вправе осуществить на основании настоящего пункта, не применяются в отношении закупок, осуществляемых заказчиками для обеспечения муниципальных нужд сельских поселений.

По содержанию указанная норма предусматривает для заказчика возможность заключения закупок «малого объема» в случаях, когда проведение процедур конкурентного отбора нецелесообразно ввиду несоответствия организационных затрат на проведение закупки и стоимости закупки. Искусственное дробление единой закупки на множество закупок до 100 000 рублей каждая не соответствует целям введения такой возможности заключения контракта без проведения торгов.

Принимая во внимание тождественность предмета договоров, временной интервал, в течение которого заключены контракты, свидетельствует о наличии факта дробления указанных контрактов на сумму до 100 000 рублей в целях их заключения с единственным подрядчиком.

Фактически системное толкование норм Закона о контрактной системе свидетельствует о том, что государственные и муниципальные контракты преследуют публичный интерес и направлены на удовлетворение публичных нужд за счет использования бюджетных средств.

Администрацией м/о Зареченский сельсовет Тоцкого района Оренбургской области с единственным поставщиком – ИП «...» было заключено в 2016 году четырнадцать договоров на проведение строительных работ на территории Администрации муниципального образования на общую сумму 1 296 329 (один миллион двести девяносто шесть тысяч триста двадцать девять) рублей.

За период с 01 января по 31 января 2017 года Администрацией м/о Зареченский сельсовет Тоцкого района Оренбургской области с единственным поставщиком – ИП «...» было заключено четыре договора на общую сумму 347 843 (тристасорок семь тысяч восемьсот сорок три) рубля.

Общая сумма заключенных в период с 01.01.2016 года по 31.01.2017 года Администрацией м/о Зареченский сельсовет Тоцкого района Оренбургской области с единственным поставщиком – ИП «...» договоров составила 1 644 172 (один миллион шестьсот сорок четыре тысячи сто семьдесят два) рубля.

Однако, несмотря на то, что ограничений по количеству и одноименности закупок, которые заказчик вправе осуществить в соответствии с п. 4 ч. 1 ст. 93 Закона о контрактной системе, не установлено, тождественность предмета договоров, временной интервал, в течение которого заключены контракты, свидетельствует о наличии факта дробления указанных контрактов на сумму до 100 000 рублей в целях их заключения с единственным подрядчиком.

Таким образом, заключение договоров между Администрацией м/о Зареченский сельсовет Тоцкого района Оренбургской области и ИП «...» в порядке п. 4 ч. 1 ст. 93 Закона о контрактной системе не соответствует цели и содержанию указанного основания заключения контракта с единственным исполнителем, а также не соответствует принципу обеспечения конкуренции, поскольку такое заключение контрактов не обусловлено техническими и организационными особенностями исполнения контрактов, а исключительно намерениями избежать необходимости проведения торгов при осуществлении закупки на сумму свыше 100 000 рублей.

В результате заключения вышеуказанных договоров между администрацией МО Зареченский сельсовет Тоцкого района Оренбургской области и ИП «...» – единственным подрядчиком, данный хозяйствующий субъект получил доступ к выполнению работ по максимально возможной цене, без участия в какой-либо конкурентной борьбе, без подачи предложений о снижении цены договора, тем самым был поставлен в преимущественное положение с иными хозяйствующими субъектами, осуществляющими аналогичную деятельность.

В соответствии с п.5 ст. 4 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.

ИП «..» зарегистрирован 12.12.2011г. Межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы № 10 по Оренбургской области, ОГРН «...», ИНН «...» Основным видом деятельности является обработка металлических изделий механическая (ОКВЭД 25.62), дополнительными видами деятельности – торговля розничная металлическими и неметаллическими конструкциями в специализированных магазинах («..»), деятельность в области фотографии («...»), и другие. Таким образом, ИП «..» является хозяйствующим субъектом в понимании п.5 ст. 4 ФЗ «О защите конкуренции».

Единство экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности в Российской Федерации, защита конкуренции и создание условий для эффективного функционирования товарных рынков обеспечивается Федеральным законом от 26 июля 2006 года N 135-ФЗ «О защите конкуренции» (ч. 2 ст. 1).

В соответствии со ст. 3 настоящий Федеральный закон распространяется на отношения, которые связаны с защитой конкуренции.

Статья 4 Федерального Закона «О защите конкуренции» определяет конкуренцию как 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.

Признаки ограничения конкуренции приведены в п. 17 ст. 4 Федерального Закона «О защите конкуренции», к числу которых относится: 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,

участствующими в предоставлении государственных или муниципальных услуг, при участии в предоставлении таких услуг требований к товарам или к хозяйствующим субъектам, не предусмотренных законодательством Российской Федерации.

Указанные обстоятельства рассматриваемого дела подтверждаются аналитическим отчетом от 02.02.2018г. по результатам проведения анализа состояния конкуренции на рынках: поставки стройматериалов; изготовления и выполнения работ монтажа забора; строительных работ гаража на территории МО Зареченский сельсовет Тоцкого района Оренбургской области за период с 01.01.2016г. по 31.01.2017г.

Согласно п. 4 ст. 16 Федерального закона «О защите конкуренции» запрещаются соглашения между федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями, а также государственными внебюджетными фондами, Центральным банком Российской Федерации или между ними 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 ограничению доступа на товарный рынок.

Под соглашением понимается договоренность в письменной и устной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме (п. 18 ст. 4 Закона о защите конкуренции).

Для целей квалификации соглашений, достигнутых между субъектами, указанными в диспозиции ст. 16 Федерального закона «О защите конкуренции», как совершенных с нарушением п. 4 данной нормы, установлению подлежит, в том числе, законность заключения таких соглашений, а также наступление или возможное наступление последствий в виде ограничения доступа на товарный рынок, выхода из товарного рынка или устранению с него хозяйствующих субъектов.

Из вышеобозначенных договоров следует, что они направлены на достижение единой хозяйственной цели (проведение строительных работ и других работ, исполнителем и приобретателем по ним является одно и то же лицо (администрация МО Зареченский сельсовет), имеющее единый интерес, предметом – однородные услуги, работы (ремонтные работы, поставка строительных материалов) в связи с чем, фактически, образуют единую сделку, искусственно раздробленную и оформленную несколькими самостоятельными договорами с целью обхода установленной законом необходимости проведения торгов.

При этом отсутствие в п. 4 ч. 1 ст. 93 Закона о контрактной системе N 44-ФЗ ограничения годового объема закупок, которое заказчик вправе осуществить на основании настоящего пункта для обеспечения

муниципальных нужд сельских поселений, само по себе не является основанием для освобождения заказчика от проведения необходимых публичных процедур.

Следовательно, администрация муниципального образования Зареченский сельсовет Тоцкого района Оренбургской области не обеспечила эффективность финансовых вложений, проявила субъективный подход к выбору контрагента и не обеспечила равный доступ всем потенциальным участникам товарного рынка, что существенным образом влияет на конкуренцию.

ИП «...», в свою очередь, заключил вышеперечисленные договоры без участия в конкурентных процедурах. Иные хозяйствующие субъекты, желавшие выполнять перечисленные ранее работы не получили возможность реализовать свое право путем участия в конкурентных процедурах за заключение указанных договоров.

Вместе с тем, в соответствии с ч. 1 ст. 8 Конституции РФ в Российской Федерации гарантируется поддержка конкуренции.

Соответственно, соблюдение предусмотренных Законом о защите конкуренции запретов и ограничений является обязательным, в том числе и для хозяйствующих субъектов.

Заключение сделки должно не только формально соответствовать законодательству, но и не вступать в противоречие с общим запретом недобросовестного осуществления прав субъекта гражданско-правовых отношений. Деятельность и поведение участника отношений, имеющих своим результатом удовлетворение потребностей муниципального образования (муниципальных нужд), должно производиться посредством проведения торгов в порядке, предусмотренном Законом о размещении заказа.

В соответствии со ст. 34 Федерального закона № 131-ФЗ от 06.10.2003г. «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации» структуру органов местного самоуправления составляют представительный орган муниципального образования, глава муниципального образования, местная администрация (исполнительно-распорядительный орган муниципального образования), контрольный орган муниципального образования, иные органы и выборные должностные лица местного самоуправления, предусмотренные уставом муниципального образования и обладающие собственными полномочиями по решению вопросов местного значения.

Совместные действия администрации МО Зареченский сельсовет Тоцкого района Оренбургской области и ИП «...» фактически были направлены на уклонение от исполнения требований действующего законодательства о проведении торгов и на ограничение доступа хозяйствующих субъектов на рынки поставки стройматериалов; изготовления и выполнения работ

монтажа забора; строительных работ гаража на территории МО Зареченский сельсовет Тоцкого района Оренбургской области.

Таким образом, Комиссией Оренбургского УФАС России признан доказанным факт нарушения администрацией МО Зареченский сельсовет Тоцкого района Оренбургской области и ИП «...» п.4 ст. 16 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006г. «О защите конкуренции».

В соответствии с ч. 2 ст. 1 Федерального закона № 135-ФЗ «О защите конкуренции», целями данного Федерального закона являются обеспечение единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности в Российской Федерации, защита конкуренции и создание условий для эффективного функционирования товарных рынков.

Согласно ст. 22 Федерального закона № 135-ФЗ «О защите конкуренции» на антимонопольный орган возложены следующие функции: обеспечение государственного контроля за соблюдением антимонопольного законодательства органами государственной власти и местного самоуправления, иными хозяйствующими субъектами и физическими лицами; предупреждение и выявление нарушений антимонопольного законодательства; принятие мер по их прекращению, а также по привлечению к ответственности за допущенные нарушения.

В связи с тем, что действие вышеуказанных антиконкурентных соглашений прекращено (работы выполнены, договоры исполнены) оснований для выдачи предписания не имеется

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

РЕШИЛА:

1. Признать администрацию МО Зареченский сельсовет Тоцкого района Оренбургской области («..») нарушившей п.4 ст. 16 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006г. «О защите конкуренции».
2. Предписание не выдавать.
3. Признать ИП «...» нарушившим п.4 ст. 16 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006г. «О защите конкуренции».
4. Предписание не выдавать.
5. Передать материалы дела № 06-06-05/2017 уполномоченному должностному лицу Управления Федеральной антимонопольной службы по

Оренбургской области для решения вопроса о возбуждении административного производства в соответствии с Кодексом РФ об административных правонарушениях.

Председатель Комиссии

«...»

Члены Комиссии

«...»

«...»

«...»

ПОДПИСЬ ОТСУТСТВУЕТ «...»

(приказ об увольнении № 20-к

от 12.03.2018г)

Примечание: настоящее решение может быть обжаловано в установленном законом порядке.

Невыполнение в установленный срок законного решения и предписания антимонопольного органа влечет ответственность, установленную ч.2.6 ст. 19.5 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить решение антимонопольного органа.