

## **РЕШЕНИЕ**

**по делу № 062/01/16 – 361/2019 о нарушении антимонопольного законодательства**

**02 октября 2019 года г. Рязань**

Резолютивная часть оглашена 25.09.2019

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Рязанской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: <...> —

при участии от ООО «ДСУ Ермишинское»: Б.А.И. – директора (протокол общего собрания участников от 03.06.2019),

рассмотрев дело по признакам нарушения статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции, Закон) в отношении администрации муниципального образования Ермишинский муниципальный район Рязанской области, общества с ограниченной ответственностью «ДСУ Ермишинское»,

установила:

по результатам рассмотрения обращения прокуратуры Ермишинского района Рязанской области и представленных материалов 22.07.2019 возбуждено настоящее дело о нарушении антимонопольного законодательства.

В ходе проверки исполнения законодательства о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд надзорный орган выяснил, что по результатам проведения электронного аукциона 17.06.2019 между администрацией муниципального образования Ермишинский муниципальный район (далее – администрация, орган местного самоуправления) и обществом с ограниченной ответственностью «ДСУ Ермишинское» (далее – Общество, ООО «ДСУ Ермишинское») заключен муниципальный контракт № 0159300026119000019 на выполнение работ по летнему содержанию автодорог по улицам Механизаторов, Строителей, переулок 1-й Московский р.п. Ермишь Рязанской области.

Согласно локальной смете, являющейся приложением к документации об электронном аукционе, в рамках исполнения муниципального контракта требовалось осуществить ямочный ремонт асфальтобетонных покрытий укатываемой асфальтобетонной смесью с использованием ремонтера на базе КДМ, дорожной фрезы и виброплиты.

По условиям документации об электронном аукционе, размещённой в единой информационной системе 27.05.2019, срок окончания подачи заявок установлен до 09 час. 00 мин. 05.06.2019, срок рассмотрения первых частей заявок на участие в электронном аукционе – 06.06.2019, дата проведения электронного аукциона – 10.06.2019.

Из протокола рассмотрения единственной заявки на участие в упомянутом электронном аукционе от 06.06.2019 следует, что заявку на участие в торгах подало только Общество, с которым 17.06.2019 заключен муниципальный контракт.

Работы по летнему содержанию автодорог оплачены администрацией платёжным поручением от 27.06.2019 в сумме 253049 руб.

В то же время из совокупности имеющихся материалов следует, что работы по ямочному ремонту перечисленных автодорог р.п. Ермишь Рязанской области выполнены Обществом ещё до проведения и объявления электронного аукциона – 07, 08 мая 2019 года (акт обследования от 16.05.2019, фототаблицы, путевые листы грузового автомобиля, объяснения директора Общества, объяснения О.В.С. – старшего корреспондента газеты «Ермишинский Вестник»).

При рассмотрении дела в антимонопольном органе руководитель ООО «ДСУ Ермишинское» пояснил, что незадолго до майских праздников к нему и представителю фирмы «Автодор» обратился глава администрации Ермишинского муниципального района Рязанской области Е.Н. Ч. с просьбой о необходимости проведения ямочного ремонта дорог улиц Механизаторов, Строителей, 1-й Московский пер. пос. Ермишь, но с условием, что расчеты за выполненные работы будут произведены не сразу, а после оформления необходимых документов. Представитель фирмы-конкурента с предложенными условиями не согласился, дальнейшие переговоры были только между ООО «ДСУ Ермишинское» и главой администрации Ч.Е.Н. Смета необходимых работ была разработана администрацией, однако в процессе их проведения выяснилось, что затраты более существенные (более 100 тыс. руб.). Работы фактически были выполнены 07, 08 мая 2019 года. Администрация пояснила, что поскольку стоимость работ более 100 тыс. руб. оформить отношения путём заключения «прямых» договоров не удастся, поэтому надо провести торги и заключить соответствующий контракт. Впоследствии ООО «ДСУ Ермишинское» подало заявку на участие в аукционе, так как иного пути у него не было, и стало единственным участником аукциона, при этом опасаясь, что на данную процедуру могут прийти другие претенденты. Затем между ООО «ДСУ Ермишинское» и администрацией заключен контракт по итогам торгов, работы фактически оплачены.

В то же время, как полагает Общество, каких-либо препятствий для участия в торгах иным лицам администрацией не создано, и если бы такие лица приняли участие в аукционе и выиграли, то затраты на производство работ, произведённые ООО «ДСУ Ермишинское», стали бы его убытками; исполнение контракта до его заключения вполне возможно, а доказательств того, что аукционная документация содержала условия, ограничивающие доступ иных лиц, помимо Общества, к участию в торгах, прокуратурой Ермишинского района Рязанской области не представлено.

Изучив материалы дела, комиссия приходит к следующим выводам.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о защите конкуренции антимонопольное законодательство Российской Федерации основывается на Конституции Российской Федерации, Гражданском кодексе Российской Федерации и состоит из настоящего Федерального закона, иных федеральных законов, регулирующих отношения, указанные в статье 3 настоящего Федерального закона.

В силу статьи 4 Закона товар – объект гражданских прав (в том числе работа, услуга, включая финансовую услугу), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот; товарный рынок – сфера обращения товара (в том числе товара иностранного производства), который не может быть заменен другим

товаром, или взаимозаменяемых товаров (далее - определенный товар), в границах которой (в том числе географических) исходя из экономической, технической или иной возможности либо целесообразности приобретатель может приобрести товар, и такая возможность либо целесообразность отсутствует за ее пределами; дискриминационные условия – условия доступа на товарный рынок, условия производства, обмена, потребления, приобретения, продажи, иной передачи товара, при которых хозяйствующий субъект или несколько хозяйствующих субъектов поставлены в неравное положение по сравнению с другим хозяйствующим субъектом или другими хозяйствующими субъектами; 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.

Применительно к обстоятельствам данного дела субъекты экономической деятельности, имеющие намерение осуществлять деятельность по ремонту автомобильных дорог, заинтересованы в проведении торгов, на которых органами местного самоуправления разыгрывается соответствующее право.

В силу изложенного сложившаяся правоприменительная практика исходит из того, что в тех случаях, когда требуется проведение торгов, подразумевающее состязательность хозяйствующих субъектов, их непроведение, за исключением случаев, допускаемых законом, не может не влиять на конкуренцию, поскольку лишь при публичном объявлении торгов в установленном порядке могут быть выявлены потенциальные желающие получить товары, работы, услуги, доступ к соответствующему товарному рынку либо права ведения деятельности на нем (постановление Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 29.11.2011 № 8799/11).

При этом рынок услуг по проведению ремонта дорог является конкурентным товарным рынком, на котором действует значительное количество продавцов (исполнителей).

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.

Соглашение - договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме (пункт 18 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»).

В рассматриваемой ситуации достоверно установлено и по существу не опровергается ответчиками то, что Общество и администрация в период, предшествующий проведению торгов, пришли к договорённости о выполнении ООО «ДСУ Ермишинское» ямочного ремонта автодорог по улицам Механизаторов, Строителей, переулок 1-й Московский р.п. Ермишь Рязанской области до проведения аукциона, а затем в целях легализации данных действий – о последующей подаче Обществом заявки на участие в аукционе и оплате данных работ администрацией.

Несмотря на указанное обстоятельство, администрация включила виды уже выполненных работ в аукционную документацию и в условия контракта, заключаемого по результатам торгов, установив в нём сроки выполнения этих работ и стоимость, а Общество приняло участие в таком аукционе, в том числе внесло обеспечение исполнения контракта, и согласилось на такие же условия.

При этом достижение договорённости и её реализация ответчиками были бы невозможны без обоюдных действий как органа местного самоуправления, так и Общества; эти действия могли привести к реальному ограничению конкуренции на рынке выполнения работ по ремонту дорог р.п. Ермишь Ермишинского района Рязанской области.

Доводы ООО «ДСУ Ермишинское» об отсутствии препятствий для участия а аукционе иным претендентам факта нарушения статьи 16 Закона о защите конкуренции не опровергают, так как на момент объявления аукциона (27.05.2019) как Обществу, так и администрации достоверно было известно, что работы по ремонту дорожного покрытия уже были выполнены ООО «ДСУ Ермишинское», а размещение извещения о проведении торгов произведено органом местного самоуправления лишь для вида, без намерения создать какие-либо правовые последствия, в том числе по привлечению потенциальных участников закупки, а имело целью скрыть свои незаконные действия.

Аргумент Общества со ссылкой на пункт 2 статьи 425 Гражданского кодекса Российской Федерации о том, что стороны вправе установить, что условия заключенного ими договора применяются к их отношениям, возникшим до заключения договора, если иное не установлено законом или не вытекает из существа соответствующих отношений, поскольку соответствующий контракт от 17.06.2019 такой оговорки не содержит. Напротив, из условий контракта следует его исполнение с момента подписания (17.06.2019) по 31.08.2019. В то время, как неоднократно отмечалось выше, работы выполнены 07, 08 мая 2019 года.

С учётом всего вышеизложенного комиссия приходит к выводу, что факт нарушения администрацией и Обществом статьи 16 Закона о защите конкуренции следует из совокупности относимых, допустимых и достоверных доказательств.

На основании изложенного и в соответствии со статьями 23, 41, 49, 50 Федерального закона «О защите конкуренции» комиссия

решила:

признать администрацию муниципального образования Ермишинский муниципальный район Рязанской области (ИНН 6201000940), общество с ограниченной ответственностью «ДСУ Ермишинское» (ИНН 6201002785)

нарушившими статью 16 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», что выразилось в заключении соглашения на выполнение работ по летнему содержанию автодорог по улицам Механизаторов, Строителей, переулков 1-й Московский р.п. Ермишь Рязанской области без проведения торгов.

Выдать администрации муниципального образования Ермишинский муниципальный район Рязанской области предписание о недопущении действий, которые могут привести к ограничению (недопущению, устранению) конкуренции и нарушению антимонопольного законодательства.

В соответствии с частью 1 статьи 52 Федерального закона «О защите конкуренции» настоящее решение и выданное на его основании предписание могут быть обжалованы в Арбитражный суд Рязанской области в течение трех месяцев со дня его принятия. Указанные решение и (или) предписание территориального антимонопольного органа могут быть также обжалованы в коллегиальный орган федерального антимонопольного органа.

<...>

## **ПРЕДПИСАНИЕ**

**по делу № 062/01/16 – 361/2019 о нарушении антимонопольного законодательства**

**02 октября 2019 года г. Рязань**

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Рязанской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: <...> —

на основании своего решения по делу № 062/01/16-361/2019 о нарушении администрации муниципального образования Ермишинский муниципальный район Рязанской области, обществом с ограниченной ответственностью «ДСУ Ермишинское» статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»

### ***предписывает:***

администрации муниципального образования Ермишинский муниципальный район Рязанской области не допускать действий, которые могут привести к ограничению (недопущению, устранению) конкуренции и нарушению антимонопольного законодательства, а именно: при заключении муниципальных контрактов на выполнение работ по содержанию автодорог не допускать случаев непроведения торгов, предшествующих заключению соответствующих муниципальных контрактов.

В целях исполнения данного предписания по истечении месяца со дня получения предписания по настоящему делу администрации муниципального образования Ермишинский муниципальный район Рязанской области представить в Рязанское УФАС России сведения о заключении муниципальных контрактов по содержанию автодорог с приложением извещений об их объявлении за 2019 год.

За невыполнение в установленный срок настоящего предписания в соответствии с частью 2.6 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных

правонарушениях должностные лица несут административную ответственность.

<...>