

## РЕШЕНИЕ

по делу № 052/01/11-1778/2020

о нарушении антимонопольного законодательства

02 июня 2021 года г. Нижний Новгород

Резолютивная часть решения вынесена и оглашена 24.05.2021.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области (далее — Нижегородское УФАС России, Управление) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

председателя комиссии:

членов комиссии:

- управляющего ООО «Вектор» индивидуального предпринимателя - XXXXXXXXXXXX (XXXXXXXXXXXX), представителей по доверенности МП «РЭД АР» - XXXXXX (доверенность XXXXXX), Администрации Нижегородского района города Нижнего Новгорода — XXXXXXXX (доверенность от XXXXXXXX), Администрации Сормовского района города Нижнего Новгорода — XXXXXXXX, XXXXXXXXXXXX (доверенность от XXXXXXXX), Администрации Приокского района города Нижнего Новгорода — XXXXXXXX, XXXXXXXX, XXXXXXXX (доверенность от XXXXXXXXXXXX), Администрации Автозаводского района города Нижнего Новгорода — XXXXXXXX (доверенность от XXXXXXXX), Администрации Советского района города Нижнего Новгорода — XXXXXXXXXXXXXXXX (доверенность от XXXXXXXXXXXX), Администрации Московского района города Нижнего Новгорода — XXXXXXXX (доверенность от XXX), XXXXXXXXXXXXXXXX (доверенность от XXXXXXXX), ООО «Автострой 52» - XXXXXXXXXXXX (доверенность от XXXXXXXXXXXX), ООО «НижДорСервис» - XXXXXXXX (доверенность от XXXXXX), Администрации города Нижнего Новгорода — XXXXXXXX (доверенность от XXXXXXXXXXXX) рассмотрев дело №052/01/11-1778/2020 по признакам нарушения

- - МП «РЭД АР» (ИНН 5256021545), ООО «Вектор» (ИНН 5256133168), ООО «НижДорСервис» (ИНН 5259120142), ООО «ДПП» (ИНН 5259115086), ООО «Автострой 52» (ИНН 5260421673), ООО «Дорожник» (ИНН 5219000071), ООО «Нижавтодорстрой» (ИНН 5250039673), ООО «СпецДорСтрой» (ИНН 5258067224), МП «КХ» (ИНН 5257057840) пункта 2 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 №135ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции);
  - МП «РЭД АР» (ИНН 5256021545), Администрацией Нижегородского района города Нижнего Новгорода (ИНН 5260050130), Администрацией Сормовского района города Нижнего Новгорода (ИНН 5263013143), Администрацией Московского района города Нижнего Новгорода (ИНН 5259011619), Администрацией Советского района города Нижнего Новгорода (ИНН 5262034849), Администрацией Автозаводского района города Нижнего Новгорода (ИНН 5256008671), Администрацией Приокского района города Нижнего Новгорода (ИНН 5261015321), Администрацией Ленинского района города Нижнего Новгорода (ИНН 5258001390), Администрацией Канавинского района города Нижнего Новгорода (ИНН 5257013392) пункта 1 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции

### УСТАНОВИЛА:

По результатам осуществления контроля за соблюдением законности при осуществлении закупок в городе Нижнем Новгороде и на основании информации, поступившей из Следственного отдела по Московскому району г. Нижнего Новгорода, в действиях МП «РЭД АР» (ИНН 5256021545) и ООО «Вектор» (ИНН 5256133168) установлены признаки нарушения пункта 2 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции, выразившегося в заключении и участии в согласании между хозяйствующими субъектами-конкурентами, которое привело (могло привести) к повышению или поддержанию цен на торгах.

Приказом №216/20 от 26.08.2020 возбуждено дело №052/01/11-1778/2020 по признакам нарушения МП «РЭД АР» (ИНН 5256021545) и ООО «Вектор» (ИНН 5256133168) пункта 2 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции и создана комиссия для его рассмотрения.

Определением Председателя Комиссии от 09.09.2020 заседание антимонопольного органа по рассмотрению дела №052/01/11-1778/2020 назначено к рассмотрению на 22.09.2020 в 13 часов 30 минут (№XXXXXXXXXXXX от 10.09.2020).

Определением от 22.09.2020 Комиссия по рассмотрению дела №052/01/11-1778/2020 привлекла в качестве заинтересованного лица Администрацию города Нижнего Новгорода (№XXXXXXXXXXXX от 24.09.2020).

Определением от 10.11.2020 Комиссия по рассмотрению дела №052/01/11-1778/2020 привлекла в качестве ответчиков ООО «НижДорСервис» (ИНН 5259120142), ООО «ДПП» (ИНН 5259115086), ООО «Автострой 52» (ИНН 5260421673), ООО «Дорожник» (ИНН 5219000071), ООО «Нижавтодорстрой» (ИНН 5250039673), ООО «СпецДорСтрой» (ИНН 5258067224), МП «КХ» (ИНН 5257057840) по признакам нарушения пункта 2 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции; МП «РЭД АР» (ИНН 5256021545), Администрацией Нижегородского района города Нижнего Новгорода (ИНН 5260050130), Администрацией Сормовского района города Нижнего Новгорода (ИНН 5263013143), Администрацией Московского района города Нижнего Новгорода (ИНН 5259011619), Администрацией Советского района города Нижнего Новгорода (ИНН 5262034849), Администрацией Автозаводского района города Нижнего Новгорода (ИНН 5256008671), Администрацией Приокского района города Нижнего Новгорода (ИНН 5261015321), Администрацией Ленинского района города Нижнего Новгорода (ИНН 5258001390), Администрацией Канавинского района города Нижнего Новгорода (ИНН 5257013392) — по признакам нарушения п. 1 ч. 1 ст. 17 Закона о защите конкуренции (№XXXXXXXXXXXX от 13.11.2020).

Определением от 21.04.2021 в качестве лица, располагающего сведениями, привлечен ИП XXXXXXXXXXXX (ИНН XXXXXXXXXXXX) (№XXXXXXXXXXXX от 23.04.2021).

В ходе рассмотрения дела №052/01/11-1778/2020 представители ответчиков возражали против доводов, изложенных в определении о назначении дела к рассмотрению №XXXXXXXXXX от 10.09.2020, а также в определении от 10.11.2020 о привлечении лиц в качестве ответчиков (№XXXXXXXXXX от 13.11.2020).

Изучив материалы дела, представленные доказательства, Комиссия приняла заключение об обстоятельствах дела (от 12.05.2021 исх. №XXXXXXXXXX) и огласила его.<sup>1</sup>

Определением от 12.05.2021 рассмотрение дела отложено и назначено на 24.05.2021 (№XXXXXXXXXX от 12.05.2021).

В период с 12.05.2021 по 24.05.2021 от ответчиков поступили письменные возражения на Заключение об обстоятельствах дела, которые были приобщены к материалам дела.

**В ходе рассмотрения материалов настоящего дела, возражений ответчиков на Заключение об обстоятельствах дела антимонопольным органом установлено следующее.**

**1. Московский район города Нижнего Новгорода.**

22.11.2018 Департаментом экономического развития, предпринимательства и закупок Администрации города Нижнего Новгорода 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» (далее — Закон о контрактной системе) размещено в единой информационной сети «Интернет» (сайт <http://www.zakupki.gov.ru>) (далее — ЕИС) извещение о проведении электронного аукциона № **0132300007518000649** на право заключения договора на содержание автомобильных дорог и элементов обустройства автомобильных дорог.

Начальная (максимальная) цена контракта (далее — НМЦК) составила 129 868 538 рублей 69 копеек.

Заказчиком является Администрация Московского района города Нижнего Новгорода.

Согласно информации, представленной АО «ЕЭТП»<sup>2</sup> в ответ на запрос XXXXXXXXXXXX от 04.02.2020, на участие в вышеназванной закупочной процедуре поступило всего три заявки:

1) МП «РЭД АР» (ИНН 5256021545);

2) ООО «Автострой 52» (ИНН 5260421673);

3) ООО «Дорожно-производственное предприятие» (ИНН 5259115086).

ООО «Дорожно-производственное предприятие» подало ценовое предложение в размере 129 219 196 рублей 00 копеек 14.12.2018 в 11:25:33.266046 (процент снижения НМЦК составил 0,5).

МП «РЭД АР» подало ценовое предложение в размере 128 569 853 рубля 31 копейки 14.12.2018 в 11:28:21.022696 (процент снижения НМЦК составил 1).

ООО «Автострой 52» право на участие в торгах не реализовало, ценового предложения не делало.

Победителем аукциона признано МП «РЭД АР».

В целях заключения контракта МП «РЭД АР» представлена банковская гарантия № 00170-02-0154261 от 18.12.2018, выданная АО «ЮниКредит Банк», сроком действия по 31.01.2020 включительно<sup>3</sup>.

Администрацией Московского района города Нижнего Новгорода с МП «РЭД АР» заключен муниципальный контракт №0132300007518000649\_50781<sup>4</sup> от 25.12.2018<sup>5</sup>.

В соответствии с муниципальным контрактом срок выполнения работ: с 01.01.2019 по 30.09.2019.

Исполнение контракта: «контракт вступает в силу с 01 января 2019 года и действует до момента исполнения всех обязательств Сторонами в соответствии с условиями настоящего контракта, и включает в себя: срок выполнения работ, указанный в разделе 3 настоящего контракта, период времени, в течение которого производится приемка выполненных работ, оплата выполненных работ, устанавливается по 31 декабря 2019 года».

Администрация Московского района города Нижнего Новгорода направила письмо от 26.12.2018 (исх. № 01-07-59692/18) в АО «ЮниКредит Банк» относительно выдачи представленной МП «РЭД АР» банковской гарантии.<sup>6</sup>

АО «ЮниКредит Банк» письмом от 26.12.2018 №441.2-57817 уведомило Администрацию Московского района города Нижнего Новгорода о том, что вышеуказанная банковская гарантия банком не выдавалась.<sup>7</sup>

В последующем МП «РЭД АР» представлена банковская гарантия АКБ «Пересвет» от 27.12.2018 (после заключения контракта), сроком действия с 27.12.2018 по 31.10.2019 включительно.<sup>8</sup>

Вместе с тем согласно информации, представленной электронной торговой площадкой АО «ЕЭТП» в ответ на запрос №XXXXXXXXXX от 04.02.2020<sup>9</sup>, информация о прикреплении МП «РЭД АР» банковской гарантии АКБ «Пересвет» отсутствует<sup>10</sup>.

26.06.2019 представлена банковская гарантия ПАО «Сбербанк России» также сроком действия по 31.10.2019 включительно.<sup>11</sup>

Администрация Московского района города Нижнего Новгорода представила письменную позицию (исх. №XXXXXXXXXXXX от 01.12.2020)<sup>12</sup> в материалы настоящего дела. По мнению Администрации, нарушение п.1 ч. 1 ст. 17 Закона о защите конкуренции отсутствует в связи со следующим.

МП «РЭД АР» было признано победителем аукциона №0132300007518000649, в качестве обеспечения заявки представило банковскую гарантию АО «ЮниКредит Банк», которая соответствовала Закону о контрактной системе. Вместе с тем данная гарантия отсутствовала в реестре банковских гарантий. Администрация сделала запрос в АО «ЮниКредит Банк» относительно выдачи указанной банковской гарантии и получила ответ, что данная банковская гарантия банком не выдавалась.

МП «РЭД АР» была представлена новая банковская гарантия АКБ «Пересвет», которая, по мнению Администрации, соответствует требованиям Закона о контрактной системе, поскольку срок выполнения работ по контракту: 30.09.2019.

Администрация Московского района города Нижнего Новгорода также отметила, что не заключала ни устных, ни письменных антиконкурентных соглашений. Информацией о заключении таких соглашений кем-либо не обладает.

Администрация Московского района города Нижнего Новгорода представила дополнительные пояснения (исх. №XXXXXXXXXXXX от 02.02.2021)<sup>13</sup> в материалы дела и указала, что в ходе проверки банковской гарантии АО «ЮниКредит Банк» был установлен факт отсутствия ее в реестре банковских гарантий, но, учитывая возможные технические сбои и соответствие представленной банковской гарантии требованиям Закона о контрактной системе, Администрацией было принято решение о подписании контракта с МП «РЭД АР».

Администрация Московского района города Нижнего Новгорода представила письменные возражения на заключение об обстоятельствах дела<sup>14</sup>, в которых указала, что процедура контракта не нарушена в связи с тем, что согласно части 7 ст. 83.2 Закона о контрактной системе в течение трех рабочих дней с даты размещения на электронной площадке проекта контракта, подписанного усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени победителя электронной процедуры, и предоставления таким победителем соответствующего требованиям извещения о проведении закупки, документации о закупке обеспечения исполнения контракта заказчик обязан разместить в единой информационной системе и на электронной площадке с использованием единой информационной системы контракт, подписанный усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени заказчика. В силу части 8 названной статьи Закона о контрактной системе с момента размещения в единой информационной системе предусмотренного частью 7 настоящей статьи и подписанного заказчиком контракта он считается заключенным. Контракт Администрация считает заключенным с момента размещения его в единой информационной системе - 28.12.2018, т.е. после предоставления новой банковской гарантии. Данные обстоятельства, по мнению Администрации, свидетельствуют о том, что Администрацией правомерно заключен контракт с МП «РЭД АР».

Согласно информации из ЕИС фактически оплаченная сумма по контракту составила 109 585 923 рубля 02 копейки.

Вместе с тем после признания МП «РЭД АР» победителем предприятие публикует на основании Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее — Закон о закупках) в единой информационной сети «Интернет» (сайт <http://www.zakupki.gov.ru>) извещение о проведении открытого запроса предложений №31807328542 на право заключения договора на выполнение работ по содержанию автомобильных дорог и элементов обустройства автомобильных дорог на территории Московского района города Нижнего Новгорода в 2019 году (с 1-3 квартал).

Закупка разделена на два лота, следовательно, предполагает заключение двух договоров по ее итогам.

Начальная (максимальная) цена составила 104 391 328 рублей 96 копеек (лот 1) и 23 827 748 рублей 65 копеек (лот 2).

На участие в данной закупочной процедуре по каждому лоту поступает по одной заявке:

лот 1 - ООО «Дорожно-производственное предприятие» (ИНН 5259115086); лот 2 - ООО «Автострой 52» (ИНН 5260421673).

Соответственно, с данными организациями заключены соответствующие договоры, а именно, с ООО «Дорожно-производственное предприятие» - на сумму 104 391 328 рублей 96 копеек,<sup>15</sup> с ООО «Автострой 52» - на сумму 23 827 748 рублей 65 копеек.<sup>16</sup>

ООО «Дорожно-производственное предприятие» представило письменную позицию (исх.№XXX от 03.12.2020)<sup>17</sup> в материалы настоящего дела, считает, что в действиях общества отсутствуют признаки нарушения антимонопольного законодательства. Отметило, что общество участвовало в аукционе №0132300007518000649, в качестве обеспечения исполнения контракта заказчиком было установлено требование о внесении в залог денежных средств в размере 10% от начальной (максимальной) цены контракта, что составило 12 986 853 рубля 87 копеек. В ходе подготовки к аукциону ООО «Дорожно-производственное предприятие» направило ряд запросов в кредитные организации о возможности выдачи банковских гарантий, однако, по результатам оценки финансового состояния общества от кредитных организаций поступали отказы в выдаче банковских гарантий, либо предлагались невыгодные условия. Следовательно, в случае победы общества у него отсутствовала бы возможность выполнить требования заказчика в части обеспечения исполнения контракта, что повлекло бы за собой признание ООО «Дорожно-производственное предприятие» недобросовестным поставщиком с последующим включением его в соответствующий реестр.

Аналогичная позиция ООО «Дорожно-производственное предприятие» изложена в представленной в материалы дела дополнительной письменной позиции.<sup>18</sup>

ООО «Автострой 52» представило письменную позицию (письмо от 15.01.2021) в материалы рассматриваемого дела.<sup>19</sup> Отметило, что обществом было принято решение участвовать в аукционе №0132300007518000649. Поскольку в закупочной документации предусмотрено обеспечение исполнения контракта в размере 12 986 853,87 руб., обеспечить его внесением денежных средств на счет заказчика собственными силами не представлялось возможным. От банков пришел отказ в предоставлении банковской гарантии без пояснения причины отказа, в связи с чем было принято решение не подавать ценовых предложений на указанных торгах. Вместе с тем общество приняло решение участвовать в закупочной процедуре в рамках Закона о закупках. Однако в последствии в силу непреодолимых обстоятельств по соглашению сторон договор субподряда, заключенный с МП «РЭД АР», был расторгнут. ООО «Автострой 52» считает, что в действиях общества отсутствуют признаки нарушения антимонопольного законодательства.

09.02.2021 ООО «Автострой 52» представило дополнительную письменную позицию в материалы дела.<sup>20</sup> Пояснило, что решение об участии в торгах принимал директор. Критерии оценки участия снижения на торгах принимал также директор. В связи с

невозможностью получить банковскую гарантию на обеспечение контракта, было принято решение не подавать ценовых предложений. Переписка с банками в полном объеме не сохранилась. Часть скриншотов переписки и ответов банков представлена в материалы дела.<sup>21</sup> Основные переговоры по получению банковской гарантии велись по телефону. Указанное подтверждает добросовестность ООО «Автострой 52».

Согласно представленной дополнительной письменной позиции ООО «Автострой 52» в материалы дела,<sup>22</sup> договоры на оказание брокерских (представительских) или иных услуг не заключаются между брокером и обществом. Брокеры работают напрямую с банками и являются их представителями. Лишь при положительном решении банка о выдаче банковской гарантии на один конкретный торг (лот, аукцион, закупку) обществу выставляется счет на выдачу данной гарантии, куда уже включены услуги брокеров. Таким образом, у общества не может быть заключенных договоров с организациями (брокерами) на услуги по предоставлению банковской гарантии, т.к. банки в данном случае отказали в ее выдаче.

Аналогичная позиция представлена ООО «Автострой 52» в возражениях на заключение об обстоятельствах дела.<sup>23</sup>

Так, по мнению общества, в материалах дела отсутствуют доказательства наличия антиконкурентного соглашения в виду того, что отсутствие ценовых предложений не свидетельствует о наличии заключенного соглашения, у участников отсутствует обязанность снижать предложенную другим участником цену, являться и участвовать в аукционе, общество не получило доход и какой-либо материальной выгоды по результатам закупочной процедуры, отсутствует аффилированность между участниками закупочной процедуры, какие-либо коммерческие отношения между ООО «Автострой 52» и МП «РЭД АР» отсутствуют.

## **2. Сормовский район города Нижнего Новгорода.**

21.11.2018 Департаментом экономического развития, предпринимательства и закупок Администрации города Нижнего Новгорода в соответствии с Законом о контрактной системе размещено в ЕИС извещение о проведении электронного аукциона № **0132300007518000652** на право заключения договора на выполнение работ по содержанию автомобильных дорог и элементов обустройства автомобильных дорог на территории Сормовского района г.Нижнего Новгорода с 01.01.2019 г. по 30.09.2019 г.

Начальная (максимальная) цена контракта - 169 587 009 рублей 55 копеек.

Заказчиком является Администрация Сормовского района города Нижнего Новгорода.

Согласно информации, представленной АО «ЕЭТП»<sup>24</sup> в ответ на запрос XXXXXXXXXX от 04.02.2020, на участие в вышеназванной закупочной процедуре поступило всего две заявки:

1) МП «РЭД АР» (ИНН 5256021545);

2) ООО «НижДорСервис» (ИНН 5259120142).

МП «РЭД АР» подало ценовое предложение в размере 168 739 074 рубля 50 копеек 13.12.2018 в 10:31:53.560019 (процент снижения НМЦК составил 0,5).

ООО «НижДорСервис» подало ценовое предложение в размере 167 891 139 рублей 45 копеек 13.12.2018 в 10:33:01.075943 (процент снижения НМЦК составил 1).

МП «РЭД АР» подало ценовое предложение в размере 167 043 204 рубля 40 копеек 13.12.2018 в 10:33:52.272345 (процент снижения НМЦК составил 1,5%).

Победителем аукциона признано МП «РЭД АР».

МП «РЭД АР» представлена банковская гарантия № 00170-02-0154258 от 18.12.2018, выданная АО «ЮниКредит Банк», сроком действия по 31.01.2020 включительно.<sup>25</sup>

Администрацией Сормовского района города Нижнего Новгорода с МП «РЭД АР» заключен муниципальный контракт №36-02/01-18-49<sup>26</sup> от 24.12.2018.<sup>27</sup>

Администрация Сормовского района города Нижнего Новгорода направила письмо от 26.12.2018 (исх. № 36-03/02-24/414) в АО «ЮниКредит Банк» относительно выдачи представленной МП «РЭД АР» банковской гарантии.<sup>28</sup>

Срок выполнения работ: с 01.01.2019 по 30.09.2019.

Исполнение контракта: с 01.01.2019 до момента исполнения всех обязательств сторонами, но не позднее 31.12.2019.

В последующем представлена банковская гарантия АКБ «Пересвет» от 27.12.2018 (после заключения контракта) сроком действия с 27.12.2018 по 31.10.2019 включительно.<sup>29</sup>

Вместе с тем согласно информации, представленной электронной торговой площадкой АО «ЕЭТП» в ответ на запрос №XXXXXXX от 04.02.2020,<sup>30</sup> информация о прикреплении МП «РЭД АР» банковской гарантии АКБ «Пересвет» отсутствует.<sup>31</sup>

АО «ЮниКредит Банк» письмом от 10.01.2019 №441.2-333 уведомило Администрацию Сормовского района города Нижнего Новгорода о том, что вышеуказанная банковская гарантия банком не выдавалась.<sup>32</sup>

26.06.2019 представлена банковская гарантия ПАО «Сбербанк России», также сроком действия по 31.10.2019 включительно.<sup>33</sup>

Администрация Сормовского района города Нижнего Новгорода представила письменную позицию (исх.№исх-01-11-552098/20 от 03.12.2020)<sup>34</sup> в материалы дела. По мнению Администрации, нарушение п. 1 ч. 1 ст.17 Закона о защите конкуренции отсутствует в связи со следующим.

МП «РЭД АР» было признано победителем аукциона №0132300007518000652, в качестве обеспечения исполнения контракта представило банковскую гарантию АО «ЮниКредит Банк». Однако данную гарантию невозможно было проверить, из-за регламентных работ, технической загруженностью ЕИС в сфере закупок, не все функции в личном кабинете работали. АО «ЮниКредит Банк» входило в реестр банков, которые имели право выдачи таких гарантий. Банковская гарантия АО «ЮниКредит

Банк», представленная МП «РЭД АР», соответствовала требованиям Закона о контрактной системе. Администрация сделала запрос в АО «ЮниКредит Банк» относительно выдачи указанной банковской гарантии, однако, получила ответ от 10.01.2019, т.е. после предоставления МП «РЭД АР» новой банковской гарантии АКБ «Пересвет», и начала выполнения работ. Банковская гарантия АКБ «Пересвет», по мнению Администрации, соответствует требованиям Закона о контрактной системе, поскольку срок выполнения работ по контракту: с 01.01.2019 по 30.09.2019, из чего следует, что срок исполнения обязательств подрядчика, обеспеченных банковской гарантией, заканчивается 30.09.2019.

Данная информация также указана Администрацией Сормовского района города Нижнего Новгорода в дополнительной письменной позиции (исх.№исх-01-11-57131/21 от 11.02.2021), представленной в материалы дела.<sup>35</sup>

Аналогичная позиция Администрации Сормовского района города Нижнего Новгорода представлена в письменных возражениях на заключение об обстоятельствах настоящего дела (исх.№36-01/02-06/23 от 21.05.2021).<sup>36</sup>

Вместе с тем после признания МП «РЭД АР» победителем предприятие в соответствии с Законом о закупках публикует в ЕИС извещение о проведении открытого запроса предложений №31807321704 на право заключения договора на выполнение работ по содержанию автомобильных дорог и элементов обустройства автомобильных дорог на территории Сормовского района города Нижнего Новгорода в 2019 году (с 1-3 квартал). Закупка состоит из одного лота, следовательно, предполагает заключение одного договора по ее итогам.

Начальная (максимальная) цена - 167 043 204 рубля 40 копеек.

На участие в данной закупочной процедуре поступает одна заявка, а именно, от ООО «НижДорСервис» (ИНН 5259120142). Соответственно, с данной организацией заключен соответствующий договор на сумму 167 043 204 рубля 40 копеек.<sup>37</sup>

ООО «НижДорСервис» представило письменную позицию (исх.№110 от 04.12.2020) в материалы дела.<sup>38</sup> Отметило, что какие-либо договоренности у общества с МП «РЭД АР» отсутствуют. ООО «НижДорСервис» участвовало в аукционе по содержанию дорог в Сормовском районе, однако, опираясь на предыдущий опыт работы в указанном районе, общество не могло сделать шаг со снижением НМЦК более, чем на 1%, который составляет 2 543 895 рублей 15 копеек, поскольку представляло объем затрат на исполнение контракта в случае победы в аукционе. Вместе с тем, так как основным источником дохода общества является выполнение работ по содержанию дорог в Сормовском районе, в целях сохранения рабочих мест было принято решение участвовать в закупке в рамках Закона о закупках.

### 3. Советский район города Нижнего Новгорода

22.11.2018 Департаментом экономического развития, предпринимательства и закупок Администрации города Нижнего Новгорода в соответствии с Законом о контрактной системе размещено в ЕИС извещение о проведении электронного аукциона № 0132300007518000651 на право заключения договора выполнение работ по содержанию автомобильных дорог, содержанию элементов обустройства автомобильных дорог и по утилизации снега в Советском районе города Нижнего Новгорода в 2019 году (1-3 квартал).

Начальная (максимальная) цена контракта составила 174 356 197 рублей 14 копеек.

Заказчиком является Администрация Советского района города Нижнего Новгорода.

Согласно информации, представленной АО «ЕЭТП»<sup>39</sup> в ответ на запрос СК/1278/20 от 04.02.2020, на участие в вышеназванной закупочной процедуре поступило всего две заявки:

1) МП «РЭД АР» (ИНН 5256021545);

2) ООО «Дорожник» (ИНН 5219000071).

МП «РЭД АР» подало ценовое предложение в размере 173 484 416 рублей 15 копеек 13.12.2018 в 10:31:53.560019 (процент снижения НМЦК составил 0,5).

ООО «Дорожник» подало ценовое предложение в размере 172 612 635 рублей 16 копеек 13.12.2018 в 10:01:51.313941 (процент снижения НМЦК составил 1).

МП «РЭД АР» подало ценовое предложение в размере 171 740 854 рубля 17 копеек 13.12.2018 в 10:05:09.504798 (процент снижения НМЦК составил 1,5).

Победителем аукциона признано МП «РЭД АР».

МП «РЭД АР» представлена банковская гарантия № 00170-02-0154259 от 18.12.2018, выданная АО «ЮниКредит Банк», сроком действия по 31.01.2020 включительно.<sup>40</sup>

Администрацией Советского района города Нижнего Новгорода с МП «РЭД АР» заключен муниципальный контракт № 221/18<sup>41</sup> от 25.12.2018.<sup>42</sup>

В последующем представлена банковская гарантия АКБ «Пересвет» от 27.12.2018 (после заключения контракта) сроком действия с 27.12.2018 по 31.10.2019 включительно.<sup>43</sup>

Вместе с тем согласно информации, представленной электронной торговой площадкой АО «ЕЭТП» в ответ на запрос №XXXXXXXXX от 04.02.2020<sup>44</sup>, информация о прикреплении МП «РЭД АР» банковской гарантии АКБ «Пересвет» отсутствует.<sup>45</sup>

Срок выполнения работ: с 01.01.2019 по 30.09.2019.

Контракт вступает в силу с 01.01.2019 и действует до 31.12.2019.

26.06.2019 представлена банковская гарантия ПАО «Сбербанк России» также сроком действия по 31.10.2019 включительно.<sup>46</sup>

Администрация Советского района города Нижнего Новгорода представила письменную позицию (исх.№исх-01-10-546854/20 от 01.12.2020)<sup>47</sup> в материалы дела. Отметила, что при заключении контракта в качестве обеспечения исполнения контракта была указана банковская гарантия АКБ «Пересвет», которая была включена в реестр банковских гарантий. В данных пояснениях также указано, что в настоящий момент не представляется возможным пояснить причины заключения муниципального контракта с победителем аукциона в условиях отсутствия надлежащим образом оформленной и достоверной банковской гарантии, поскольку все сотрудники сектора муниципальных закупок в настоящее время в трудовых отношениях с Администрацией Советского района города Нижнего Новгорода не состоят.

Вышеуказанное также отражено в дополнительных письменных пояснениях Администрации Советского района города Нижнего Новгорода (№632-пор от 09.02.2021).<sup>48</sup>

Вместе с тем после признания МП «РЭД АР» победителем предприятие в соответствии с Законом о закупках публикует в единой информационной сети «Интернет» (сайт <http://www.zakupki.gov.ru>) извещение о проведении открытого запроса предложений №31807320511 на право заключения договора на выполнение работ по содержанию автомобильных дорог и элементов обустройства автомобильных дорог на территории Советского района города Нижнего Новгорода в 2019 году (с 1-3 квартал). Закупка разделена на два лота, следовательно, предполагает заключение двух договоров по ее итогам.

Начальная (максимальная) цена: 62 303 021 рубль 50 копеек (лот 1) и 96 932 725 рублей 74 копейки (лот 2).

На участие в данной закупочной процедуре по каждому лоту поступает по одной заявке: лот 1 - ООО «Дорстойинвест» (ИНН 5256140969), лот 2 - ООО «Партнер ВП» (ИНН 5260148174). Соответственно, с данными организациями заключаются договоры.

ООО «Дорожник» представило письменную позицию (исх.№б/н от 19.02.2021) в материалы дела.<sup>49</sup> В данных пояснениях общество указало, что никогда ни после, ни до 2019 года не принимало участие в проведении электронных аукционов вместе с другими ответчиками по делу, не заключало никаких договоров субподряда с другими ответчиками по делу.

#### 4. Ленинский район города Нижнего Новгорода

22.11.2018 Департаментом экономического развития, предпринимательства и закупок Администрации города Нижнего Новгорода в соответствии с Закона о контрактной системе размещено в единой информационной сети «Интернет» (сайт <http://www.zakupki.gov.ru>) извещение о проведении электронного аукциона №0132300007518000653 на право заключения договора на выполнение работ по содержанию автомобильных дорог и элементов обустройства автомобильных дорог Ленинского района города Нижнего Новгорода с 01 января 2019 г. по 30 сентября 2019 г.

Начальная (максимальная) цена контракта составила 165 277 484 рубля 62 копейки.

Заказчиком является Администрация Ленинского района города Нижнего Новгорода.

Согласно информации, представленной АО «ЕЭТП»<sup>50</sup> в ответ на запрос СК/1278/20 от 04.02.2020, на участие в вышеназванной закупочной процедуре поступило всего две заявки:

1) МП «РЭД АР» (ИНН 5256021545);

2) ООО «СпецДорСтрой» (ИНН 5258067224).

ООО «СпецДорСтрой» подало ценовое предложение в размере 164 451 097 рублей 20 копеек 14.12.2018 в 11:41:38.262584 (процент снижения НМЦК составил 0,5).

МП «РЭД АР» подало ценовое предложение в размере 163 624 709 рублей 78 копеек 14.12.2018 в 11:42:33.593728 (процент снижения НМЦК составил 1).

Победителем аукциона признано МП «РЭД АР».

МП «РЭД АР» представлена банковская гарантия № 00170-02-0154264 от 18.12.2018, выданная АО «ЮниКредит Банк» сроком действия по 31.01.2020 включительно.<sup>51</sup>

24.12.2018 Администрация Ленинского района города Нижнего Новгорода направила в адрес МП «РЭД АР» замечания относительно отсутствия вышеуказанной банковской гарантии в реестре банковских гарантий.<sup>52</sup>

На вышеуказанное письмо МП «РЭД АР» направило ответ о том, что банковская гарантия должна появиться в реестре банковских гарантий, в настоящий момент она там отсутствует в связи с возможными техническими сбоями (письмо от 25.12.2018 №1857).<sup>53</sup>

Администрацией Ленинского района города Нижнего Новгорода с МП «РЭД АР» заключен муниципальный контракт № 67/08/02<sup>54</sup> от 25.12.2018.<sup>55</sup>

Срок выполнения работ: с 01.01.2019 по 30.09.2019.

Исполнение контракта: с 01.01.2019 до момента исполнения всех обязательств сторонами (оплата в течение 30 дней с момента подписания Ведомости фактически выполненных работ).

В последующем в адрес Администрации представлена банковская гарантия АКБ «Пересвет» от 27.12.2018 (после заключения контракта) сроком действия с 27.12.2018 по 31.10.2019 включительно.<sup>56</sup>

26.06.2019 представлена банковская гарантия ПАО «Сбербанк России», также сроком действия по 31.10.2019 включительно.<sup>57</sup>

Администрация Ленинского района города Нижнего Новгорода представила письменную позицию (исх.№01-06-34/20 от 03.12.2020) в материалы рассматриваемого дела.<sup>58</sup> Считает, что признаки нарушения антимонопольного законодательства отсутствуют. Условия проведения электронного аукциона исключают возможность переговоров между заказчиком и

участником. Заказчик не знает, кто является участником аукциона до составления протокола подведения итогов аукциона. С потенциальными подрядчиками Администрация переписку не вела, в каких-либо совещаниях не участвовала.

После победы МП «РЭД АР» представило банковскую гарантию АКБ «Пересвет» сроком действия до 31.01.2020. В письме от 25.12.2018 директор МП «РЭД АР» подтвердил факт наличия действующей банковской гарантии. Указанные обстоятельства послужили основанием для подписания контракта с МП «РЭД АР». 27.12.2018 предприятием была представлена банковская гарантия АКБ «Пересвет».

Вместе с тем после признания МП «РЭД АР» победителем предприятие в рамках Закона о закупках публикует в единой информационной сети «Интернет» (сайт <http://www.zakupki.gov.ru>) извещение о проведении открытого запроса предложений № **31807328920** на право заключения договора на выполнение работ по содержанию автомобильных дорог и элементов обустройства автомобильных дорог на территории Ленинского района города Нижнего Новгорода в 2019 году (с 1-3 квартал). Закупка разделена на два лота, следовательно, предполагает заключение двух контрактов по ее итогам.

Начальная (максимальная) цена: 24 463 415 рублей 12 копеек (лот 1) и 24 670 816 рублей 16 копеек (лот 2).

На участие в данной закупочной процедуре по каждому лоту поступает по одной заявке от одной организации ООО «СпецДорСтрой» (ИНН 5258067224). Соответственно, с данной организацией заключены соответствующие договоры.<sup>59</sup>

ООО «СпецДорСтрой» представило письменную позицию (№XXX от 09.12.2020)<sup>60</sup> в материалы рассматриваемого дела. Общество отметило, что принимало участие в аукционе №0132300007518000653. Каждый из участников указанной закупочной процедуры действовал по своему собственному усмотрению и волеизъявлению, руководствуясь своими интересами. Тот факт, что МП «РЭД АР» было признано победителем, является предпринимательским риском ООО «СпецДорСтрой». После объявления МП «РЭД АР» закупочной процедуры на право заключения договора субподряда ООО «СпецДорСтрой» приняло решение участвовать в связи с необходимостью осуществлять предпринимательскую деятельность, исполнять обязанности перед работниками по оплате труда, исполнять обязанность по оплате налогов и иных обязательных сборов и платежей.

## 5. Автозаводский район города Нижнего Новгорода

23.11.2018 Департаментом экономического развития, предпринимательства и закупок Администрации города Нижнего Новгорода 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» размещено в единой информационной сети «Интернет» (сайт <http://www.zakupki.gov.ru>) извещение о проведении электронного аукциона № **0132300007518000659** на право заключения договора на выполнение работ по содержанию автомобильных дорог и элементов обустройства автомобильных дорог на территории Автозаводского района города Нижнего Новгорода в 2019 году.

Начальная (максимальная) цена контракта составила 263 754 083 рубля 93 копейки.

Заказчиком является Администрация Автозаводского района города Нижнего Новгорода.

Согласно информации, представленной АО «ЕЭТП»<sup>61</sup> в ответ на запрос XXXXXXXXXX от 04.02.2020, на участие в вышеуказанной закупочной процедуре поступило одна заявка:

1) МП «РЭД АР» (ИНН 5256021545).

Победителем признано МП «РЭД АР» с предложенной ценой контракта 263 754 083 рубля 93 копейки (процент снижения НМЦК контракта составил 0).

МП «РЭД АР» представлена банковская гарантия № 00170-02-0154257 от 18.12.2018, выданная АО «ЮниКредит Банк», сроком действия по 31.01.2020 включительно.<sup>62</sup>

Администрацией Автозаводского района города Нижнего Новгорода с МП «РЭД АР» заключен муниципальный контракт № 0132300007518000659\_47817<sup>63</sup> от 21.12.2018.<sup>64</sup>

Срок выполнения работ: с 01.01.2019 по 30.09.2019.

Исполнение контракта: с 01.01.2019 до момента исполнения всех обязательств сторонами (оплата в течение 30 дней с момента подписания Ведомости фактически выполненных работ).

Администрация Автозаводского района города Нижнего Новгорода направила письмо от 26.12.2018 (исх. №исх.01-04-60731/18) в АО «ЮниКредит Банк» относительно выдачи представленной МП «РЭД АР» банковской гарантии.<sup>65</sup>

АО «ЮниКредит Банк» письмом от 10.01.2018 №441.2-331 уведомило Администрацию Автозаводского района города Нижнего Новгорода о том, что вышеуказанная банковская гарантия банком не выдавалась.<sup>66</sup>

В последующем представлена банковская гарантия АКБ «Пересвет» от 27.12.2018 (после заключения контракта), сроком действия с 27.12.2018 по 31.10.2019 включительно.<sup>67</sup>

Вместе с тем согласно информации, представленной электронной торговой площадкой АО «ЕЭТП» в ответ на запрос №XXXXXXX от 04.02.2020,<sup>68</sup> информация о прикреплении МП «РЭД АР» банковской гарантии АКБ «Пересвет» отсутствует.<sup>69</sup>

26.06.2019 представлена банковская гарантия ПАО «Сбербанк России» также сроком действия по 31.10.2019 включительно.<sup>70</sup>

Администрация Автозаводского района города Нижнего Новгорода представила письменную позицию (исх. №исх-01-04-551593/20 от 03.12.2020)<sup>71</sup> в материалы дела, считает, что нарушение п. 1 ч. 1 ст. 17 Закона о защите конкуренции отсутствует. Отметим, что в период времени, представленный площадкой заказчику для подписания контракта, были сбои в работе ЕИС, о чем свидетельствуют соответствующие скриншоты<sup>72</sup>, осуществить проверку банковской гарантии АО «ЮниКредит Банк» не представлялось возможным. Вместе с тем Администрация Автозаводского района города Нижнего Новгорода направляла

запрос АО «ЮниКредит Банк» с целью подтверждения выдачи указанной банковской гарантии. Однако 28.12.2018 МП «РЭД АР» представило новую банковскую гарантию АКБ «Пересвет» взамен гарантии, выпущенной с техническими ошибками. В каких-либо совещаниях по поводу предстоящего проведения аукционов на выполнение работ по содержанию автомобильных дорог Администрация Автозаводского района города Нижнего Новгорода не участвовала.

Информация относительно поступления банковской гарантии АКБ «Пересвет» также указана в дополнительных письменных пояснениях Администрации Автозаводского района города Нижнего Новгорода (исх.№исх-01-04-53871/21 от 10.02.2021).<sup>73</sup>

## **6. Нижегородский район города Нижнего Новгорода**

23.11.2018 Департаментом экономического развития, предпринимательства и закупок Администрации города Нижнего Новгорода 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» размещено в единой информационной сети «Интернет» (сайт <http://www.zakupki.gov.ru>) извещение о проведении электронного аукциона № **0132300007518000660** на право заключения договора на выполнение работ по содержанию автомобильных дорог и элементов их обустройства Нижегородского района города Нижнего Новгорода в 2019 году.

Начальная (максимальная) цена контракта - 221 738 344 рублей 00 копеек.

Заказчиком является Администрация Нижегородского района города Нижнего Новгорода.

Согласно информации, представленной АО «ЕЭТП»<sup>74</sup> в ответ на запрос XXXXXXXXXX от 04.02.2020, на участие в вышеназванной закупочной процедуре поступило две заявки:

1) МП «РЭД АР» (ИНН 5256021545);

2) ООО «Вектор» (ИНН 5256133168).

ООО «Вектор» подало ценовое предложение в размере 220 629 652 рубля 28 копеек 14.12.2018 в 11:15:43.614391 (процент снижения НМЦК составил 0,5).

МП «РЭД АР» подало ценовое предложение в размере 219 520 960 рубля 56 копеек 14.12.2018 в 11:16:39.72404 (процент снижения НМЦК составил 1).

Победителем аукциона признано МП «РЭД АР».

МП «РЭД АР» представлена банковская гарантия № 00170-02-0154260 от 18.12.2018, выданная АО «ЮниКредит Банк», сроком действия по 31.01.2020 включительно.<sup>75</sup>

24.12.2018 Администрация Нижегородского района города Нижнего Новгорода направила в адрес МП «РЭД АР» замечания относительно отсутствия вышеуказанной банковской гарантии в реестре банковских гарантий.<sup>76</sup>

24.12.2018 Администрация Нижегородского района города Нижнего Новгорода также направила в адрес МП «РЭД АР» письмо относительно отсутствия вышеуказанной банковской гарантии в реестре банковских гарантий (письмо №33-01-7893).<sup>77</sup>

26.12.2018 МП «РЭД АР» направило письмо в Администрацию Нижегородского района города Нижнего Новгорода с просьбой приостановить подписание контракта в связи с технической ошибкой, допущенной предприятием при размещении банковской гарантии (письмо от 26.12.2018 №1877).<sup>78</sup>

26.12.2018 Администрация Нижегородского района города Нижнего Новгорода направила письмо (исх. № 33-01-966/ви) в АО «ЮниКредит Банк» относительно выдачи представленной МП «РЭД АР» банковской гарантии.<sup>79</sup>

АО «ЮниКредит Банк» письмом от 26.12.2018 №441.2-57824 уведомило Администрацию Нижегородского района города Нижнего Новгорода о том, что вышеуказанная банковская гарантия банком не выдавалась.<sup>80</sup>

В последующем представлена банковская гарантия АКБ «Пересвет» от 27.12.2018 сроком действия с 27.12.2018 по 31.10.2019 включительно.<sup>81</sup>

Вместе с тем согласно информации, представленной электронной торговой площадкой АО «ЕЭТП» в ответ на запрос №XXXXXXX от 04.02.2020,<sup>82</sup> МП «РЭД АР» разместило банковскую гарантию АКБ «Пересвет» на электронной торговой площадке 27.12.2018.<sup>83</sup>

Администрацией Нижегородского района города Нижнего Новгорода с МП «РЭД АР» заключен муниципальный контракт № 75<sup>84</sup> от 28.12.2018.<sup>85</sup>

Срок выполнения работ: с 01.01.2019 по 30.09.2019.<sup>86</sup>

Контракт вступает в силу с момента его подписания до 31.12.2019.<sup>87</sup>

26.06.2019 представлена банковская гарантия ПАО «Сбербанк России» также сроком действия по 31.10.2019 включительно.<sup>88</sup>

Администрация Нижегородского района города Нижнего Новгорода представила письменную позицию (вх.№30271/20 от 02.12.2020)<sup>89</sup> в материалы рассматриваемого дела. Считает, что нарушение п. 1 ч. 1 ст. 17 Закона о защите конкуренции отсутствует. Контракт Администрацией Нижегородского района города Нижнего Новгорода заключен с МП «РЭД АР» после предоставления последним банковской гарантии АКБ «Пересвет», которая Администрацией была принята, поскольку обеспечивала исполнение обязательств подрядчика, срок исполнения которых был по 30.09.2019. Также отметила, что не обладает сведениями, документами или иной информацией относительно сговора между МП «РЭД АР» и ООО «Вектор».

Вместе с тем после признания МП «РЭД АР» победителем предприятие в рамках Закона о закупках публикует в единой информационной сети «Интернет» (сайт <http://www.zakupki.gov.ru>) извещение о проведении открытого запроса предложений № **31807329639** на право заключения договора на выполнение работ по содержанию автомобильных дорог и элементов обустройства автомобильных дорог на территории Нижегородского района города Нижнего Новгорода в 2019 году (с 1-3 квартал).

Начальная (максимальная) цена составила 122 146 896 рублей 91 копейка.

На участие в данной закупочной процедуре по каждому лоту поступает по одной заявке от одной организации ООО «Автомагистраль» (ИНН 5250061809). Соответственно с данной организацией заключены соответствующие договоры.

ООО «Автомагистраль» после заключения с МП «РЭД АР» договора субподряда заключило договор с ООО «Вектор» договор субсубподряда.

В своих пояснениях (исх.№40 от 21.09.2020)<sup>90</sup> ООО «Вектор» указывает на отсутствие каких-либо соглашений. Общество изначально не планировало значительное снижение НМЦК. Общество отметило, что в конце лета 2018 года был на слуху тот факт, что все районы города Нижнего Новгорода будет обслуживать одно предприятие, а в качестве субподрядчиков планировалось привлекать коммерческие организации. Общество при участии в торгах надеялось на победу, поскольку были подозрения, что у МП «РЭД АР» имеются проблемы с предоставлением обеспечения исполнения контракта. Отсутствие банковской гарантии могло стать причиной признания предприятия уклонившимся от заключения контракта. ООО «Вектор» заключило договор субсубподряда на выполнение незначительной, в сравнении с муниципальным контрактом, части работ, что также, по мнению общества, свидетельствует об отсутствии заключенного антиконкурентного соглашения.

В своих пояснениях МП «РЭД АР» отрицает факт заключения антиконкурентного соглашения с ООО «Вектор» (вх.22868/20 от 22.09.2020).<sup>91</sup> Отметило, что в аукционе был еще один участник помимо предприятия, что свидетельствует о конкуренции. В других районах города Нижнего Новгорода снижение контракта также было минимальным. Какая-либо выгода у сторон отсутствует. Дальнейшее снижение было нецелесообразным.

## 7. Канавинский район города Нижнего Новгорода.

26.11.2018 Департаментом экономического развития, предпринимательства и закупок Администрации города Нижнего Новгорода 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» размещено в единой информационной сети «Интернет» (сайт <http://www.zakupki.gov.ru>) извещение о проведении электронного аукциона № **0132300007518000663** на право заключения договора на выполнение работ по содержанию улично-дорожной сети Канавинского района города Нижнего Новгорода в январе - сентябре 2019 года.

Заказчиком является Администрация Канавинского района города Нижнего Новгорода.

Начальная (максимальная) цена контракта составила 234 199 445 рублей 32 копейки.

Согласно информации, представленной АО «ЕЭТП»<sup>92</sup> в ответ на запрос XXXXXXXXXX от 04.02.2020, на участие в вышеназванной закупочной процедуре поступило две заявки:

1) МП «РЭД АР» (ИНН 5256021545);

2) МП «КХ» (ИНН 5257057840).

МП «КХ» подало ценовое предложение в размере 233 028 448 рублей 09 копеек 17.12.2018 в 10:40:20.856185 (процент снижения НМЦК составил 0,5).

МП «РЭД АР» подало ценовое предложение в размере 231 857 450 рублей 86 копеек 17.12.2018 в 10:40:50.033318 (процент снижения НМЦК составил 1).

Победителем аукциона признано МП «РЭД АР».

МП «РЭД АР» представлена банковская гарантия № 00170-02-0154262 от 18.12.2018, выданная АО «ЮниКредит Банк», сроком действия по 31.01.2020 включительно.<sup>93</sup>

В последующем представлена банковская гарантия АКБ «Пересвет» от 27.12.2018 сроком действия с 27.12.2018 по 31.10.2019 включительно.<sup>94</sup>

Вместе с тем согласно информации, представленной электронной торговой площадкой АО «ЕЭТП» в ответ на запрос №XXXXXXX от 04.02.2020,<sup>95</sup> МП «РЭД АР» разместило банковскую гарантию АКБ «Пересвет» на электронной торговой площадке 27.12.2018.<sup>96</sup>

Администрацией Канавинского района города Нижнего Новгорода с МП «РЭД АР» заключен муниципальный контракт № 1 от 29.12.2018.<sup>97</sup>

Срок выполнения работ: с 01.01.2019 по 30.09.2019.

Исполнение контракта: с 01.01.2019 до момента исполнения всех обязательств сторонами.

26.06.2019 представлена банковская гарантия ПАО «Сбербанк России» также сроком действия по 31.10.2019 включительно.<sup>98</sup>

Администрация Канавинского района города Нижнего Новгорода представила письменную позицию (письмо от 10.12.2020)<sup>99</sup> в материалы дела. Отметила, что был проведен аукцион №0132300007518000663. Победителем было признано МП «РЭД АР», которое в качестве обеспечения контракта представило банковскую гарантию АО «ЮниКредит Банк». Указанная гарантия отсутствовала в реестре. 26.12.2018 Администрация направила запрос в АО «ЮниКредит Банк» относительно выдачи

банковской гарантии и 26.12.2018 получила ответ о том, что банковская гарантия банком не выдавалась. Контракт Администрация Канавинского района города Нижнего Новгорода заключила с МП «РЭД АР» после предоставления последним банковской гарантии АКБ «Пересвет», которая Администрацией была принята, поскольку обеспечивала исполнение обязательств подрядчика по выполнению работ, срок исполнения которых был по 30.09.2019, что не противоречит Закону о контрактной системе (в редакции, действовавшей на дату заключения контракта).

Вместе с тем после признания МП «РЭД Автозаводского района» победителем предприятие в рамках Закона о закупках публикует в единой информационной сети «Интернет» (сайт <http://www.zakupki.gov.ru>) извещение о проведении открытого запроса предложений № **31807322129** на право заключения договора на выполнение работ по содержанию автомобильных дорог и элементов обустройства автомобильных дорог на территории Канавинского района города Нижнего Новгорода в 2019 году (с 1-3 квартал). Закупка разделена на два лота, следовательно, предполагает заключение двух контрактов по ее итогам.

Начальная (максимальная) цена: 196 110 712 рублей 72 копейки (лот 1) и 37 707 845 рублей 27 копеек (лот 2).

На участие в данной закупочной процедуре по каждому лоту поступает по одной заявке.

Лот 1 - МП г. Н.Новгорода «Коммунальное хозяйство» (ИНН 5257057840);

Лот 2 - ООО «Автодорстрой» (ИНН 5256103702).

Соответственно, с вышеуказанными организациями заключены соответствующие договоры: с МП «КХ» на сумму 194 149 605 рублей 59 копеек,<sup>100</sup> с ООО «Автодорстрой» - 37 544 730 рублей 56 копеек.<sup>101</sup>

МП «КХ» представило письменную позицию (исх.№XXX от 10.12.2020) в материалы рассматриваемого дела.<sup>102</sup> Указало, что МП «КХ» заключило договор субподряда с МП «РЭД АР» по результатам открытого запроса предложений. Работы МП «КХ» выполнены надлежащим образом в полном объеме.

## **8. Приокский район города Нижнего Новгорода.**

27.11.2018 Департаментом экономического развития, предпринимательства и закупок Администрации города Нижнего Новгорода 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» размещено в единой информационной сети «Интернет» (сайт <http://www.zakupki.gov.ru>) извещение о проведении электронного аукциона № **0132300007518000673** на право заключения договора на содержание автомобильных дорог Приокского района города Нижнего Новгорода, выполняемое с 1 января 2019 года по 30 сентября 2019 года.

Начальная (максимальная) цена контракта составила 125 154 396 рублей 57 копеек.

Заказчиком является Администрация Приокского района города Нижнего Новгорода.

Согласно информации, представленной АО «ЕЭТП»<sup>103</sup> в ответ на запрос XXXXXXXXXX от 04.02.2020, на участие в вышеназванной закупочной процедуре поступило две заявки:

1) МП «РЭД АР» (ИНН 5256021545);

2) ООО «Нижавтодорстрой» (ИНН 5250039673).

МП «Нижавтодорстрой» подало ценовое предложение в размере 124 528 624 рубля 59 копеек 17.12.2018 в 10:27:14.698355 (процент снижения НМЦК составил 0,5).

МП «РЭД АР» подало ценовое предложение в размере 123 902 852 рублей 61 копейка 17.12.2018 в 10:27:48.2808 (процент снижения НМЦК составил 1).

Победителем аукциона признано МП «РЭД АР».

МП «РЭД АР» представлена банковская гарантия № 00170-02-0154263 от 18.12.2018, выданная АО «ЮниКредит Банк» сроком действия по 31.01.2020 включительно.<sup>104</sup>

Вместе с тем согласно информации, представленной электронной торговой площадкой АО «ЕЭТП» в ответ на запрос №XXXXXXXXXX от 04.02.2020,<sup>105</sup> МП «РЭД АР» разместило банковскую гарантию АКБ «Пересвет» на электронной торговой площадке 27.12.2018.<sup>106</sup>

Администрацией Приокского района города Нижнего Новгорода с МП «РЭД АР» заключен муниципальный контракт № 34-02/03-13-11 от 28.12.2018.<sup>107</sup>

Срок выполнения работ: с 01.01.2019 по 30.09.2019.

Исполнение контракта: с 01.01.2019 до момента исполнения всех обязательств сторонами.

26.06.2019 представлена банковская гарантия ПАО «Сбербанк России» также сроком действия по 31.10.2019 включительно.<sup>108</sup>

Администрация Приокского района города Нижнего Новгорода представила письменную позицию (вх.№30802/20 от 07.12.2020)<sup>109</sup> в материалы рассматриваемого дела. Отметила, что был проведен аукцион №0132300007518000673. Победителем было признано МП «РЭД АР», которое в качестве обеспечения контракта представило банковскую гарантию АО «ЮниКредит Банк». Указанная гарантия отсутствовала в реестре. 26.12.2018 Администрация направила запрос в АО «ЮниКредит Банк» относительно выдачи банковской гарантии и 26.12.2018 получила ответ о том, что банковская гарантия банком не выдавалась. Контракт Администрация Приокского района города Нижнего Новгорода заключила с МП «РЭД АР» после предоставления последним банковской гарантии АКБ «Пересвет», которая Администрацией была принята, поскольку обеспечивала исполнения обязательств подрядчика по выполнению работ, срок исполнения которых был по 30.09.2019, что не противоречит Закону о

контрактной системе.

Вышеуказанная позиция также отражена в письменных возражениях Администрации Приюкского района города Нижнего Новгорода на заключение об обстоятельствах дела (исх.№исх-01-09-242181/21 от 21.05.2021).<sup>110</sup>

Вместе с тем после признания МП «РЭД АР» победителем предприятие в рамках Закона о закупках публикует в единой информационной сети «Интернет» (сайт <http://www.zakupki.gov.ru>) извещение о проведении открытого запроса предложений № **31807321981** на право заключения договора на выполнение работ по содержанию автомобильных дорог и элементов обустройства автомобильных дорог на территории Приюкского района города Нижнего Новгорода в 2019 году (с 1-3 квартал)».

Начальная (максимальная) цена: по лоту №1 — 89 707 097 рублей 60 копеек, лоту №2 — 34 195 755 рублей 01 копейка.

На участие в данной закупочной процедуре по каждому лоту поступает по одной заявке от: ООО «Нижавтодорстрой» (ИНН 5250039673), ООО «Новиком» (ИНН 5257163775). С данными организациями заключены соответствующие договоры.

28.12.2018 МП «РЭД АР» заключило договор субподряда с ООО «Нижавтодорстрой».<sup>111</sup>

ООО «НижАвтоДорСтрой» представило письменную позицию (исх.№794/1 от 02.12.2020) в материалы рассматриваемого дела.<sup>112</sup> Основываясь на финансовых расчетах, экономической выгоде, коммерческой целесообразности, обществом было принято решение участвовать в аукционе №0132300007518000673. При участии в названном аукционе общество сделало шаг со снижением НМЦК на 0,5%, однако в связи с неполадками компьютера общество было лишено возможности дальнейшего участия в борьбе за право заключения соответствующего договора. Поскольку рассчитанный процент рентабельности давал обществу возможность коммерческой выгоды и при большем снижении НМЦК, общество приняло решение участвовать в закупочной процедуре в рамках Закона о закупках. В каких-либо совещаниях относительно конкурсных процедур по содержанию автомобильных дорог ООО «НижАвтоДорСтрой» не участвовало. Считает, что в действиях общества отсутствуют признаки нарушения антимонопольного законодательства.

В качестве доказательства неисправности компьютера общество представило в материалы дела копию договора №5/13 от 01.04.2013 с приложением дополнительного соглашения №1 от 30.09.2013<sup>113</sup>, а также актом приема-сдачи выполненных работ в рамках указанного договора<sup>114</sup>.

МП «РЭД АР» представило письменную позицию (исх.№3439 от 07.12.2020) в материалы настоящего дела.<sup>115</sup> Отметило, что признаки нарушения антимонопольного законодательства отсутствуют. По мнению предприятия, в материалах дела отсутствуют доказательства о наличии каких-либо соглашений, в том числе переписки между участниками, распределение ролей, определения порядка участия. Считает, что не доказана экономическая выгода лицами, которым вменяется правонарушение. Не установлено, что контракты могли бы быть заключены на более выгодных условиях. МП «РЭД АР» указало, что участники торгов могли получить положительную рентабельность исключительно при цене контракта в размере начальной (максимальной) цены или не ниже 0,5-1%. Считает, что не все организации имеют необходимый ресурс для исполнения контракта. В связи с чем продолжать торговаться не имело смысла. Какие-либо доказательства о наличии косвенных признаков антиконкурентного соглашения между ответчиками по данному делу в материалах дела отсутствуют.

МП «РЭД АР» представило дополнительные пояснения (исх.№XXX от 25.01.2021) в материалы настоящего дела.<sup>116</sup> В своих пояснениях предприятие указало следующее.

Для получения банковских гарантий АО «ЮниКредит Банк» предприятие заключило договоры с ООО «Городской займ» на оказание консалтинговых услуг. 20.12.2018 посредством электронной почты от ООО «Городской займ» были получены соответствующие банковские гарантии. Впоследствии было установлено, что данные банковские гарантии АО «ЮниКредит Банк» не выдавало по неизвестным и независящим от МП «РЭД АР» причинам. МП «РЭД АР» обратилось в Арбитражный суд Нижегородской области о взыскании задолженности в виде предоплаты за оказанные услуги по заключенным договорам с ООО «Городской займ» (дело №А43-22963/2019). 23.10.2019 Арбитражный суд Нижегородской области удовлетворил заявленные требования МП «РЭД АР», решил взыскать с ООО «Городской займ» соответствующую предоплату, что, по мнению МП «РЭД АР», свидетельствует о добросовестности предприятия в процессе получения банковских гарантий.

После того, как выяснилось, что АО «ЮниКредит Банк» банковские гарантии не выдавало, МП «РЭД АР» получило банковской гарантии АКБ «Пересвет» под поручительство АО «Теплоэнерго». МП «РЭД АР» указало, что данные банковские гарантии не противоречат действующему законодательству, так как главную функцию по обеспечению исполнения контракта они выполняли, поскольку охватывала период производства работ.

После заключения муниципальных контрактов МП «РЭД АР» провело закупочные процедуры на право заключения договоров субподряда в соответствии с которыми предусматривался процент генподряда, который в свою очередь компенсировал услуги, предоставленные субподрядчикам.

Также в своих пояснениях МП «РЭД АР» отметило, что норма сметной прибыли в расчетах принята в размере 8% от суммы прямых затрат и накладных расходов. Учитывая заложенный в контракте уровень рентабельности, предприятие имело возможность принимать участие в торгах, делая предложения со снижением в пределах этого процента.

В связи с понесенными убытками, субподрядными организациями в отношении МП «РЭД АР» были поданы искивые заявления.

По мнению МП «РЭД АР», указанные обстоятельства свидетельствуют об отсутствии заключенных антиконкурентных соглашений.

МП «РЭД АР» представило возражения на заключение об обстоятельствах настоящего дела (исх.№XXXX от 24.05.2021).<sup>117</sup> В своих возражениях предприятие указало следующее.

Коммерческую выгоду каждый из участников определяет для себя самостоятельно. ООО «Автострой 52», ООО «ДПП», ООО «Ниждорсервис», ООО «СпецДорстрой» действовали исходя из своих интересов и возможностей по участию в закупочной процедуре. МП «РЭД АР» не заключало договоров с ООО «Дорожник», денежных средств не перечисляло.

ООО «Нижавтодорстрой» готово было снизить цену, однако, неполадки с компьютером помешали этому. Данный факт нельзя расценивать как доказательство недобросовестных действий.

Предприятие указывает, что невозможно спрогнозировать, кто будет участвовать в торгах. Снижение НМЦК является правом, а не обязанностью участников торгов. Все участники рассматриваемых аукционов действовали, исходя из своей хозяйственной деятельности. Какие-либо жалобы на торги, либо на их итоги не поступали. Отсутствует коммерческая выгода, якобы заключенного антиконкурентного соглашения между участниками по настоящему делу. В материалах дела отсутствует информация о том, что документация по рассматриваемым аукционам была подготовлена исключительно под МП «РЭД АР». Отсутствуют негативные последствия в случае наличия антиконкурентного соглашения.

#### **Исследовав и оценив имеющиеся в деле материалы, Комиссия приходит к следующему.**

Нижегородским УФАС России по результатам осуществления контроля за соблюдением законности при осуществлении закупок в городе Нижнем Новгороде и на основании информации, поступившей из Следственного отдела по Московскому району г. Нижнего Новгорода, было установлено, что в ноябре-декабре 2018 года районными Администрациями города Нижнего Новгорода проведено 8 закупок на содержание автомобильных дорог восьми районов города Нижнего Новгорода: 0132300007518000649, 0132300007518000652, 0132300007518000651, 0132300007518000653, 0132300007518000659, 0132300007518000660, 0132300007518000663, 0132300007518000673.

Начальные (максимальные) цены по указанным аукционам приведены в таблице №1:

Таблица №1

Номер аукциона	Дата извещения НМЦК	
0132300007518000649	21.11.2018	129 868 538, 69 руб.
0132300007518000652	21.11.2018	69 587 009, 55 руб.
0132300007518000651	21.11.2018	174 356 197, 14 руб.
0132300007518000653	22.11.2018	165 277 484, 62 руб.
0132300007518000659	23.11.2018	263 754 083, 93 руб.
0132300007518000660	23.11.2018	221 738 344, 00 руб.
0132300007518000663	26.11.2018	234 199 445, 32 руб.
0132300007518000673	27.11.2018	125 154 396, 57 руб.

В соответствии с частями 1 и 2 статьи 44 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Закона № 44) при проведении конкурсов и аукционов заказчик обязан установить требование к обеспечению заявок. При этом в конкурсной документации, документации об аукционе в соответствии с Законом № 44 заказчиком должны быть указаны размер обеспечения заявок и условия банковской гарантии. Обеспечение заявки на участие в электронных аукционах может предоставляться участником закупки только путем внесения денежных средств.

Документацией проводимых аукционов были установлены следующие размеры обеспечения заявок, которые приведены в таблице №2:

Таблица №2

Номер аукциона	Размер обеспечения заявки
0132300007518000649	1 298 685, 39 руб.
0132300007518000652	847 935, 05 руб.
0132300007518000651	1 743 561, 97 руб.
0132300007518000653	1 652 774, 85 руб.
0132300007518000659	1 318 725, 42 руб.
0132300007518000660	2 217 383, 44 руб.
0132300007518000663	1 170 997, 23 руб.
0132300007518000673	625 771, 98 руб.

Участие в аукционе должно иметь определенный экономический смысл, поскольку участники аукциона понесли определенные затраты временных, трудовых и денежных ресурсов на изготовление и подачу заявок на участие в аукционе ввиду особых требований к содержанию, оформлению и сроку подачи заявок на участие в аукционе, установленных статье 31 Закона № 44 (в редакции, действовавшей на период проведения аукционов).

Согласно части 18 статьи 44 Закона № 44 в течение одного часа с момента получения заявки на участие в электронном аукционе оператор электронной площадки обязан осуществить блокирование операций по лицевому счету, открытому для проведения операций по обеспечению участия в таком аукционе данного участника, подавшего указанную заявку, в отношении денежных средств в размере обеспечения указанной заявки (в редакции, действовавшей на период проведения аукционов).

Таким образом, участие в аукционе потребовало определённых затрат, связанных с внесением обеспечения заявки (блокированием их на счете).

Частью 1 статьи 2 Гражданского Кодекса Российской Федерации установлено, что предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке.

Таким образом, финансовые затраты на участие в аукционе (в части обеспечения заявки) экономически нецелесообразны и

могут быть выгодными только в случае наличия намерения участника заключить по его итогам договор.

Отсутствие рационального объяснения расходов ООО «Вектор» (ИНН 5256133168), ООО «НижДорСервис» (ИНН 5259120142), ООО «ДПП» (ИНН 5259115086), ООО «Автострой 52» (ИНН 5260421673), ООО «Дорожник» (ИНН 5219000071), ООО «Нижавтострой» (ИНН 5250039673), ООО «СпецДорСтрой» (ИНН 5258067224), МП «КХ» (ИНН 5257057840) по внесению обеспечения заявок для участия в аукционах свидетельствует о реализации группового «стратегического» поведения, направленного на предоставление преимуществ иному определенному участнику торгов, в рассматриваемом случае - МП «РЭД АР».

Согласно информации, представленной АО «ЕЭТП»<sup>118</sup> в ответ на запрос XXXXXXXXXX от 04.02.2020, для участия в аукционах были поданы заявки от следующих участников, которые приведены в таблице №3:

Таблица №3

Номер аукциона	Наименование участника	ИНН участника	Юридический адрес участника (в период проведения торгов)	Дата подачи заявки
	МП «РЭД АР»	5256021545	603004, Нижегородская обл., г. Нижний Новгород, пр-кт Ленина, 90	07.12.2018 11:01:51
0132300007518000649	ООО «Автострой 52»	5260421673	603074, Нижегородская область, г. Нижний Новгород, ул. Народная, 41, квартира (офис) 35	06.12.2018 15:35:31
	ООО «ДПП»	5259115086	603148, Нижегородская область, г. Нижний Новгород, ул. Чадаева, 44 г, офис 2	07.12.2018 13:19:52
0132300007518000652	МП «РЭД АР»	5256021545	603004, Нижегородская обл., г. Нижний Новгород, пр-кт Ленина, 90	07.12.2018 10:36:08
	ООО «НижДорСервис»	5259120142	603037, Нижегородская область, г. Нижний Новгород, ул. Торфяная, д. 31, литер А, офис 8	05.12.2018 14:01:48
0132300007518000651	МП «РЭД АР»	5256021545	603004, Нижегородская обл., г. Нижний Новгород, пр-кт Ленина, 90	06.12.2018 17:19:25
	ООО «Дорожник»	5219000071	606710, Нижегородская область, Краснобаковский район, д. Богатыриха	07.12.2018 14:23:41
0132300007518000653	МП «РЭД АР»	5256021545	603004, Нижегородская обл., г. Нижний Новгород, пр-кт Ленина, 90	07.12.2018 10:42:43
	ООО «СпецДорСтрой»	5258067224	603140, Нижегородская область, Нижний Новгород, пр. Ленина, 23А, помещение П1	07.12.2018 12:13:48
0132300007518000659	МП «РЭД АР»	5256021545	603004, Нижегородская обл., г. Нижний Новгород, пр-кт Ленина, 90	07.12.2018 09:20:36
0132300007518000660	МП «РЭД АР»	5256021545	603004, Нижегородская обл., г. Нижний Новгород, пр-кт Ленина, 90	07.12.2018 10:10:06
	ООО «Вектор»	5256133168	603101, Нижегородская обл., г. Нижний Новгород, ул. Краснадонцев, 7, 44	06.12.2018 16:51:06
0132300007518000663	МП «РЭД АР»	5256021545	603004, Нижегородская обл., г. Нижний Новгород, пр-кт Ленина, 90	07.12.2018 10:23:29
	МП «КХ»	5257057840	603116, Нижегородская область, Нижний Новгород, Гордеевская ул, 139в	11.12.2018 18:06:11
0132300007518000673	МП «РЭД АР»	5256021545	603004, Нижегородская обл., г. Нижний Новгород, пр-кт Ленина, 90	07.12.2018 10:56:18
	ООО «Нижавтострой»	5250039673	603135, Нижегородская обл., г. Нижний Новгород, ул. Снежная, д. 29А, офис 1	11.12.2018 16:06:11

Согласно протоколам рассмотрения первых частей заявок все участники, подавшие заявки, были допущены к участию в аукционе.

Согласно информации, представленной АО «ЕЭТП» в ответ на запрос XXXXXXXXXX от 04.02.2020, в ходе проводимых аукционов были сделаны следующие ценовые предложения, которые приведены в таблице №4:

Таблица №4

Номер аукциона	Участник	ИНН	Дата и время подачи ценового предложения	Размер ценового предложения	Процент снижения НМЦК
	ООО «ДПП»	5259115086	14.12.2018 в 11:25:33.266046	129 219 196, 00 руб.	0,5 %
0132300007518000649	МП «РЭД АР»	5256021545	14.12.2018 в 11:28:21.022696	128 569 853, 31 руб.	1 %
	ООО «Автострой 52»	5260421673	-	-	-
	МП «РЭД АР»	5256021545	13.12.2018 в 10:31:53.560019	168 739 074, 50 руб.	0,5 %
0132300007518000652	ООО «НижДорСервис»	5259120142	13.12.2018 в 10:33:01.075943	167891139, 45 руб.	1 %
	МП «РЭД АР»	5256021545	13.12.2018 в 10:33:52.272345	167 043 204, 40 руб.	1,5 %
0132300007518000651	МП «РЭД АР»	5256021545	13.12.2018 в 10:31:53.560019	173 484 416, 15 руб.	0,5 %
	ООО «Дорожник»	5219000071	13.12.2018 в 10:01:51.313941	172 612 635, 16 руб.	1 %
	МП «РЭД АР»	5256021545	13.12.2018 в 10:05:09.504798	171 740 854, 17 руб.	1,5 %
	ООО	5258067224	14.12.2018 в 11:41:38.262584	164 451 007, 00 руб.	0,5 %

0132300007518000653	«СпецДорСтрой» МП «РЭД АР»	5256021545	14.12.2018 в 11:42:33.593728	104 431 077, 20 руб.	0,3 %
0132300007518000659	МП «РЭД АР»	5256021545	-	163 624 709, 78 руб.	1 %
0132300007518000660	ООО «Вектор» МП «РЭД АР»	5256133168	14.12.2018 в 11:15:43.614391	220 629 652, 28 руб.	0,5 %
0132300007518000663	МП «КХ» МП «РЭД АР»	5257057840	17.12.2018 в 10:40:20.856185	219 520 960, 56 руб.	1 %
0132300007518000673	ООО «Нижавтодорстрой» МП «РЭД АР»	5256021545	17.12.2018 в 10:40:50.033318	231 857 450, 86 руб.	1 %
		5250039673	17.12.2018 в 10:27:14.698355	124 528 624, 59 руб.	0,5 %
		5256021545	17.12.2018 в 10:27:48.2808	123 902 852, 61 руб.	1 %

В соответствии с ч. 6 ст. 83.2 Закона о контрактной системе в течение трех рабочих дней с даты размещения заказчиком в единой информационной системе и на электронной площадке документов, предусмотренных частью 5 указанной статьи, победитель электронной процедуры размещает на электронной площадке проект контракта, подписанный усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени такого победителя, а также документ и (или) информацию в соответствии с частью 3 приведенной статьи, подтверждающие предоставление обеспечения исполнения контракта и подписанные усиленной электронной подписью указанного лица.

Согласно части 5 статьи 96 Закона о контрактной системе в случае непредоставления участником закупки, с которым заключается контракт, обеспечения исполнения контракта в срок, установленный для заключения контракта, такой участник считается уклонившимся от заключения контракта.

Довод ООО «Дорожно-производственное предприятие» о том, что на момент участия в аукционе №0132300007518000649 общество предпринимало попытки получения банковской гарантии, обеспечивающей обязательства, связанные с исполнением контракта, однако банками было отказано в ее выдаче либо обществу предлагались невыгодные условия ее получения, не подтвержден документально.

Действия ООО «ДПП» по подаче заявки и подаче в ходе торгов одного ценового предложения не имеют рационального объяснения, поскольку в случае признания аукциона несостоявшимся ООО «Дорожно-производственное предприятие» имело риск признания общества уклонившимся от заключения контракта с последующим внесением соответствующей информации в реестр недобросовестных поставщиков.

Аналогичный довод по отказу от участия в торгах привело в своих пояснениях ООО «Автострой 52», а именно, обществом принято решение не подавать ценовых предложений, поскольку у него отсутствовала банковская гарантия для обеспечения исполнения обязательств по контракту. Из представленных документов и пояснений ООО «Автострой 52» следует, что переписка с банками в полном объеме не сохранилась, часть скриншотов переписки и ответов банков представлена в материалы дела, однако основные переговоры велись по телефону.

Изучив вышеуказанный довод ООО «Автострой 52», Комиссия приняла решение отклонить его как необоснованный, поскольку общество подало свою заявку на участие 06.12.2018 в 15:35:31, несмотря на отсутствие банковской гарантии, что отражено в представленной обществом переписке от 06.12.2018 (13:03) и 07.12.2018 (9:22), а также следует из скриншота.<sup>121</sup> Иные документы, подтверждающие действия общества, направленные на получение банковской гарантии, либо совершения иного действия, предусмотренного Законом о контрактной системе по выбору способа обеспечения исполнения контракта, в материалы дела не представлены.

Более того, следует отметить, что в силу части 3 статьи 71 Закона о контрактной системе в случае, если электронный аукцион признан не состоявшимся по основанию, предусмотренному частью 20 статьи 68 Закона о контрактной системе в связи с тем, что в течение десяти минут после начала проведения такого аукциона ни один из его участников не подал предложение о цене контракта:

1) оператор электронной площадки в течение одного часа после размещения на электронной площадке протокола, указанного в части 20 статьи 68 настоящего Федерального закона, обязан направить заказчику указанный протокол и вторые части заявок на участие в таком аукционе, поданных его участниками, а также информацию и электронные документы участников такого аукциона, предусмотренные частью 11 статьи 24.1 настоящего Федерального закона;

2) оператор электронной площадки в течение срока, указанного в пункте 1 настоящей части, обязан направить уведомления участникам такого аукциона;

3) аукционная комиссия в течение трех рабочих дней с даты получения заказчиком вторых частей заявок на участие в таком аукционе его участников и документов, указанных в пункте 1 настоящей части, рассматривает вторые части этих заявок и указанные документы на предмет соответствия требованиям настоящего Федерального закона и документации о таком аукционе и направляет оператору электронной площадки протокол подведения итогов такого аукциона, подписанный членами аукционной комиссии. Указанный протокол должен содержать следующую информацию:

а) решение о соответствии участников такого аукциона и поданных ими заявок на участие в нем требованиям настоящего Федерального закона и документации о таком аукционе или о несоответствии участников такого аукциона и данных заявок требованиям настоящего Федерального закона и (или) документации о таком аукционе с обоснованием указанного решения, в том числе с указанием положений документации о таком аукционе, которым не соответствуют данные заявки, содержания данных заявок, которое не соответствует требованиям документации о таком аукционе;

б) решение каждого члена аукционной комиссии о соответствии участников такого аукциона и поданных ими заявок на участие в таком аукционе требованиям настоящего Федерального закона и документации о таком аукционе или о несоответствии участников такого аукциона и поданных ими заявок требованиям настоящего Федерального закона и (или) документации о таком аукционе;

4) контракт заключается в соответствии с пунктом 25.1 части 1 статьи 93 настоящего Федерального закона в порядке, установленном статьей 83.2 настоящего Федерального закона, с участником такого аукциона, заявка на участие в котором подана:

а) ранее других заявок на участие в таком аукционе, если несколько участников такого аукциона и поданные ими заявки признаны соответствующими требованиям настоящего Федерального закона и документации о таком аукционе;

б) единственным участником такого аукциона, если только один участник такого аукциона и поданная им заявка признаны соответствующими требованиям настоящего Федерального закона и документации о таком аукционе.

Согласно части 3.1 статьи 71 Закона о контрактной системе в случае, если электронный аукцион признан не состоявшимся по основанию, предусмотренному частью 13 статьи 69 настоящего Федерального закона в связи с тем, что аукционной комиссией принято решение о соответствии требованиям, установленным документацией об электронном аукционе, только одной второй части заявки на участие в нем, контракт с участником такого аукциона, подавшим указанную заявку, заключается в соответствии с пунктом 25.1 части 1 статьи 93 настоящего Федерального закона в порядке, установленном статьей 83.2 настоящего Федерального закона.

Согласно части 1 статьи 34 Закона о контрактной системе контракт заключается на условиях, предусмотренных извещением об осуществлении закупки или приглашением принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документацией о закупке, заявкой, окончательным предложением участника закупки, с которым заключается контракт, за исключением случаев, в которых в соответствии с настоящим Федеральным законом извещение об осуществлении закупки или приглашение принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документация о закупке, заявка, окончательное предложение не предусмотрены.

Из совокупности вышеприведенных норм следует, что факт подачи заявки на участие в аукционе выражает согласие и намерение хозяйствующего субъекта исполнить контракт на представленных условиях и, соответственно, возлагает ответственность в случае отказа от его исполнения (пени, штрафы, включение в реестр недобросовестных поставщиков). Поскольку в случае поступления единственной заявки, аукцион признается несостоявшимся контракт может быть заключен с единственным участником. Поэтому хозяйствующие субъекты в сложившихся условиях, прежде чем направлять заявку на участие, устанавливают экономический интерес к контракту и свои экономические возможности по его заключению и исполнению. Отсутствие возможности получения банковской гарантии, либо иного способа обеспечения исполнения контракта как на момент подачи заявки, так и на момент проведения торгов на аукционе может являться существенным риском такого участника быть признанным уклонившемся от заключения контракта.

Комиссия не соглашается с доводами ООО «ДПП» и ООО «Автострой 52» о том, что факт подачи заявки на участие в аукционе не свидетельствует о реальном намерении лица заключить контракт. Действующий добросовестно и разумно участник аукциона должен предвидеть возможность заключения с ним контракта на момент подачи заявки (что подтверждается судебными актами по делу №А46-21189/2017).

Вместе с тем согласно открытой информации, размещенной на сайте Министерства финансов Российской Федерации, на 27.12.2018 в перечень кредитных организаций, которые вправе были выдавать банковские гарантии для обеспечения заявок и исполнения контрактов, соответствующие Закону о контрактной системе, входило в общей сложности 203 банка.

Довод ООО «Автострой 52» о том, что общество заключило договор субподряда с МП «РЭД АР», который был расторгнут по соглашению сторон до выполнения фактических работ, что, по мнению ООО «Автострой 52», свидетельствует об отсутствии признаков нарушения антимонопольного законодательства, также не находит своего подтверждения, и не принимается Комиссией, поскольку в рассматриваемом случае общество вменяется совершение недобросовестных действий при участии в электронном аукционе, что не связано с заключением с победителем торгов договора субподряда.

Как видно из таблицы №4, ООО «Дорожник» принимало участие в аукционе №0132300007518000651, соответственно довод общества, что оно никогда не участвовало в проведении электронных аукционов вместе с другими ответчиками по делу, не находит своего подтверждения и не соответствует действительности.

Как видно из таблицы №4, при участии ООО «НижАвтоДорСтрой» в аукционе №0132300007518000673 общество направило ценовое предложение со снижением НМЦК на 0,5%. Вместе с тем из пояснений ООО «НижАвтоДорСтрой» следует, что в связи с неполадками компьютера общество было лишено возможности дальнейшего участия в торгах. В качестве доказательства неисправности компьютера общество представило в материалы дела копию договора №5/13 от 01.04.2013 с приложением дополнительного соглашения №1 от 30.09.2013<sup>122</sup>, заключенного с ИП XXXXXXXXXXXXXXXX(ИНН XXXXXXXXXXXXXXXX), а также актом №388 от 29.12.2018 приема-сдачи выполненных работ в рамках указанного договора, связанных с устранением названной неполадки компьютера<sup>123</sup>.

Проверяя указанное обстоятельство, Комиссия определением от 21.04.2019 привлекла ИПXXXXXXXXXXXXX(ИНН XXXXXXXXXXXXXXXX) (далее — предприниматель) к участию в рассмотрении настоящего дела в качестве лица, располагающего сведениями (№XXXXXXXXXXXX от 23.04.2021).<sup>124</sup>

Комиссией установлено, что из пояснений ИП XXXXXXXXXXXXXXXX, принявшего 12.05.2021 участие в рассмотрении настоящего дела, а также из представленного акта №388 от 29.12.2018 приема-сдачи выполненных работ однозначно не следует, какое техническое оборудование было неисправно, когда и из-за чего возникла неисправность, а также позволяла ли данная неполадка продолжить участие в торгах на аукционе. Более того, ни ООО «НижАвтоДорСтрой», ни ИП XXXXXXXXXXXXXXXX документально подтверждение оплаты выполненных работ не представлено.

Из устных пояснений ИП XXXXXXXXXXXXXXXX Комиссии не представляется возможным установить, какое именно техническое оборудование находилось на обслуживании у предпринимателя, ноутбук или стационарный компьютер.

Более того, следует отметить, что ООО «НижАвтоДорСтрой» указало, что единственным специалистом, участвующим в аукционах от общества, являлся технический директор - XXXXXXXXXXXXXXXX Информация, позволяющая обществу участвовать в закупочных процедурах, находилась на его компьютере. В представленном ООО «НижАвтоДорСтрой» акте приема-сдачи выполненных работ указано, что «17 декабря в 10.35 поступила срочная заявка о поломке ноутбука технического директора». Однако в устных пояснениях ИП XXXXXXXXXXXXXXXXотметил, что компьютер XXXXXXXXXXXXXXXX, находящийся на обслуживании у индивидуального предпринимателя, является стационарным, что противоречит представленному ООО «НижАвтоДорСтрой»

акту приема-сдачи выполненных работ.

В материалы дела также не представлена информация относительно невозможности участия ООО «НижАвтоДорСтрой» в аукционе, используя иное техническое оборудование.

Согласно протоколам подведения итогов проводимых аукционов победителем во всех аукционах признано МП «РЭД АР» (ИНН 5256021545), которое заключило следующие муниципальные контракты, сведения о которых приведены в таблице №5:

Таблица №5

Номер аукциона	Заказчик	ИНН заказчика	Победитель	ИНН победителя	Дата заключения контракта	Номер контракта	Цена заключенного договора
0132300007518000649	Администрацией Московского района города Нижнего Новгорода	5259011619	МП «РЭД АР»	5256021545	25.12.2018	0132300007518000649_50781	128 569 853, 31 руб.
0132300007518000652	Администрацией Сормовского района города Нижнего Новгорода	5263013143	МП «РЭД АР»	5256021545	24.12.2018	36-02/01-18-49	167 043 204, 40 руб.
0132300007518000651	Администрацией Советского района города Нижнего Новгорода	5262034849	МП «РЭД АР»	5256021545	25.12.2018	221/18	171 740 854, 17
0132300007518000653	Администрацией Ленинского района города Нижнего Новгорода	5258001390	МП «РЭД АР»	5256021545	25.12.2018	67/08/02	163 624 709, 78 руб.
0132300007518000659	Администрацией Автозаводского района города Нижнего Новгорода	5256008671	МП «РЭД АР»	5256021545	21.12.2018	0132300007518000659_47817	263 745 083, 93 руб.
0132300007518000660	Администрацией Нижегородского района города Нижнего Новгорода	5260050130	МП «РЭД АР»	5256021545	28.12.2018	75	219 520 960, 56 руб.
0132300007518000663	Администрацией Канавинского района города Нижнего Новгорода	5257013392	МП «РЭД АР»	5256021545	29.12.2018	1	231 857 450, 86 руб.
0132300007518000673	Администрацией Приокского района города Нижнего Новгорода	5261015321	МП «РЭД АР»	5256021545	28.12.2018	34-02/03-13-11	123 902 852, 61 руб.

Вместе с тем после признания МП «РЭД АР» победителем предприятие в рамках Закона о закупках публикует в единой информационной сети «Интернет» (сайт <http://www.zakupki.gov.ru>) извещения о проведении открытых запросов предложений №№ 31807328542, 31807321704, 31807320511, 31807328920, 31807329639, 31807322129, 31807321981.

Начальные (максимальные) цены по указанным аукционам приведены в таблице №6:

Таблица №6

Номер закупочной процедуры	Дата извещения	НМЦК
31807328542	19.12.2018	Лот №1 - 104 391 328, 96 руб.
31807321704	18.12.2018	Лот №2 - 23 827 748, 65 руб. 167 043 204, 40 руб.
31807320511	18.12.2018	Лот №1 - 62 303 021, 50 руб. Лот №2 - 96 932 725, 74 руб.
31807328920	19.12.2018	Лот №1 - 24 463 415, 12 руб. Лот №2 - 24 670 816, 16 руб.
31807329639	19.12.2018	Лот №1 - 122 146 896, 91 руб.
31807322129	18.12.2018	Лот №1 - 196 110 712, 72 руб.

Лот №2 - 37 707 845, 27 руб.  
Лот №1 - 89 707 097, 60 руб.

Лот №2 - 34 195 755, 01 руб.

Согласно протоколам подведения итогов проводимых закупочных процедур по каждому лоту поступило по одной заявке, которые признаны заказчиком (МП «РЭД АР») соответствующими закупочной документации, с участниками процедур, проводимых в рамках Закона о закупках заключены договоры субподряда. Данная информация приведена в таблице №7:

Таблица №7

Номер закупки	Заказчик	ИНН заказчика	Участник (победитель)	ИНН участника (победителя)	Дата договора	Номер договора	Сумма договора
31807328542	МП «РЭД АР»	5256021545	ООО «ДПП»	5259115086	28.12.2018	35	104 391 328, 96 руб.
			ООО «Автострой 52»	5260421673	28.12.2018	36	23 827 748, 65 руб.
31807321704	МП «РЭД АР»	5256021545	ООО «НижДорСервис»	5259120142	28.12.2018	41	167 043 204, 40 руб.
31807320511	МП «РЭД АР»	5256021545	ООО «Дорстойинвест»	5256140969	28.12.2018	42	62 303 021, 50 руб.
			ООО «Партнер ВП»	5260148174	28.12.2018	43	96 932 725, 74 руб.
31807328920	МП «РЭД АР»	5256021545	ООО «СпецДорСтрой»	5258067224	27.12.2018	34	24 463 415, 12 руб.
			ООО «СпецДорСтрой»	5258067224			24 670 816, 16 руб.
31807329639	МП «РЭД АР»	5256021545	ООО «Автомагистраль»	5250061809	29.12.2018	44	122 146 896, 91 руб.
31807322129	МП «РЭД АР»	5256021545	МП «КХ»	5257057840	28.12.2018	37	196 110 712, 72 руб.
			ООО «Автодорстрой»	5256103702	28.12.2018	38	37 707 845, 27 руб.
31807321981	МП «РЭД АР»	5256021545	ООО «Нижавтодорстрой»	5250039673	28.12.2018	39	89 707 097, 60 руб.
			ООО «Новиком»	5257163775	28.12.2018	40	34 195 755, 01 руб.

В аукционе, проводимом в рамках Закона о контрактной системе, МП «РЭД АР» признано победителем с предложенной ценой контракта 167 043 204 рубля 40 копеек. Договор субподряда, заключенный по результатам проведения торгов в рамках Закона о закупках между ООО «НижДорСервис» с МП «РЭД АР», имеет такую же цену (167 043 204 рубля 40 копеек). В рамках заключенного договора субподрядных работ ООО «НижДорСервис» обязано было перечислять в адрес МП «РЭД АР» 10% от стоимости выполненных работ,<sup>125</sup> что составляет 16 704 320 рублей 44 копейки.

Таким образом, довод ООО «НижДорСервис» о том, что общество участвовало в аукционе по содержанию дорог в Сормовском районе и не могло снизить НМЦК более, чем на 1%, не подтверждается фактическими обстоятельствами дела.

Хозяйствующие субъекты самостоятельно определяют свое экономическое поведение на торгах с учетом собственных интересов и ценовой политики, отказ от конкурентной борьбы может быть обусловлен различными обстоятельствами, в том числе целями исключения возникновения негативных последствий для их деятельности в случае отказа от заключения контракта или его неисполнения, применения к ним мер ответственности, включая публично-правовые, однако в рассматриваемом случае совершение действий ответчиков по настоящему делу в своей совокупности были результатом кооперации и консолидации, и осуществлялись для достижения единой для всех цели и выгодного участникам соглашения результата - победы с минимальным снижением начальной (максимальной) цены контракта и отказ от конкуренции при участии на торгах, что также следует из материалов дела.

В соответствии с ч. 6 ст. 83.2 Закона о контрактной системе в течение трех рабочих дней с даты размещения заказчиком в единой информационной системе и на электронной площадке документов, предусмотренных частью 5 указанной статьи, победитель электронной процедуры размещает на электронной площадке проект контракта, подписанный усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени такого победителя, а также документ и (или) информацию в соответствии с частью 3 приведенной статьи, подтверждающие предоставление обеспечения исполнения контракта и подписанные усиленной электронной подписью указанного лица.

В соответствии с частями 2 и 5 ст. 45 Закона о контрактной системе банковская гарантия должна быть безотзывной и должна содержать обязательства принципала, надлежащее исполнение которых обеспечивается банковской гарантией; срок действия банковской гарантии с учетом требований статей 44 и 96 Закона о контрактной системе.

Согласно информации, содержащейся в материалах настоящего дела, МП «РЭД АР» при участии в аукционах на содержание автомобильных дорог восьми районов города Нижнего Новгорода №№0132300007518000649, 0132300007518000652, 0132300007518000651, 0132300007518000653, 0132300007518000659, 0132300007518000660, 0132300007518000663, 0132300007518000673 в качестве обеспечения контрактов представило следующие банковские гарантии АО «ЮниКредит Банк» № 00170-02-0154261 от 18.12.2018,<sup>126</sup> № 00170-02-0154258 от 18.12.2018,<sup>127</sup> № 00170-02-0154259 от 18.12.2018,<sup>128</sup> № 00170-02-0154264 от

18.12.2018,<sup>129</sup> № 00170-02-0154257 от 18.12.2018,<sup>130</sup> № 00170-02-0154260 от 18.12.2018,<sup>131</sup> № 00170-02-0154262 от 18.12.2018,<sup>132</sup> № 00170-02-0154263 от 18.12.2018.<sup>133</sup>

В соответствии с письмом АО «ЮниКредит Банк» исх.№441.3-26162 от 05.07.2019<sup>134</sup> банковские гарантии №№ 00170-02-0154263, 00170-02-0154262, 0170-02-154264, 00170-02-0154261, 00170-02-0154260, 00170-02-0154259, 00170-02-0154258 по поручению МП «РЭД АР» (ИНН 5256021545) не выдавались, указанное лицо не является клиентом АО «ЮниКредит Банк». Письмом от 10.01.2018 №441.2-331 АО «ЮниКредит Банк» указало, что банковская гарантия № 00170-02-0154257 от 18.12.2018 банком не выдавалась.<sup>135</sup>

Следовательно, сведения о данных банковских гарантиях не могли быть в реестре банковских гарантий (согласно части 11 статьи 45 Закона о контрактной системе).

Таким образом, в рассматриваемом случае представленные МП «РЭД АР» банковские гарантии АО «ЮниКредит Банк» не следует рассматривать как надлежащие и соответствующие требованиям законодательства.

Доводы Администрации Сормовского района города Нижнего Новгорода, а также Администрации Московского района города Нижнего Новгорода относительно того, что банковскую гарантию АО «ЮниКредит Банк» невозможно было проверить из-за регламентных работ, технической загруженностью ЕИС в сфере закупок, отсутствия надлежащей работы ряда функций в личном кабинете, не подтверждается материалами дела.

Довод МП «РЭД АР» относительно того, что Арбитражный суд Нижегородской области решением по делу № А43-22963/2019 признал действия ООО «Городской займ» по оказанию консалтинговых услуг в рамках заключенных с МП «РЭД АР» договоров по предоставлению банковских гарантий недобросовестными, Комиссия считает не относящимся к обстоятельствам рассматриваемого дела, поскольку сам факт добросовестности предпринятия по получению данных гарантий комиссией в сомнение не ставился. Вместе с тем комиссия рассматривает действия заказчиков по принятию данных банковских гарантий, а не их фактическую выдачу МП «РЭД АР» в рамках заключенного договора.

Довод Администрации Советского района города Нижнего Новгорода относительно того, что признаки нарушения антимонопольного законодательства отсутствуют в связи с тем, что условия проведения электронного аукциона исключают возможность переговоров между заказчиком и участником, а заказчик не знает, кто является участником аукциона до составления протокола подведения итогов аукциона, также не находит своего подтверждения.

По доводу Администрации Автозаводского района города Нижнего Новгорода относительно того, что в период времени, представленный площадкой заказчику для подписания контракта, были сбои в работе ЕИС, не позволяющие заказчику осуществить проверку банковской гарантии АО «ЮниКредит Банк», о чем свидетельствуют соответствующие скриншоты,<sup>136</sup> Комиссия приходит к выводу о том, что однозначно установить, какие функции у заказчиков отсутствовали на момент проверки банковской гарантии, не представляется возможным. Более того, как ранее было отмечено, на проверку банковской гарантии заказчику отводилось три рабочих дня, в связи с этим фактом вызывает сомнение отсутствие надлежащего функционирования единой информационной системы за весь трехдневный период времени, что, по мнению Комиссии, является достаточным сроком, установленным законодателем, для совершения тех или иных действий в рамках Закона о контрактной системе.

В соответствии с требованиями части 6 статьи 45 Закона о контрактной системе заказчики при наличии соответствующих оснований обязаны составить протокол об отказе в принятии банковских гарантий, чего заказчиками не было сделано. Кроме того, следует учесть, что ни одна из имеющихся в материалах дела банковских гарантий (банков АКБ «Пересвет» и АО «ЮниКредит Банк») не соответствует требованиям ст. 45 Закона о контрактной системе, в том числе по срокам их действия, так как заключенные контракты имеют срок действия до 31.12.2019, тогда как срок действия банковских гарантий до 31.10.2019.

Довод заказчиков относительно допустимости принятия вышеуказанных банковских гарантий АКБ «Пересвет» ввиду того, что срок их действия превышает один месяц дня окончания выполнения работ, признается Комиссией как необоснованный в виду следующего.

Согласно ч. 3 ст. 96 Закона о контрактной системе исполнение контракта может обеспечиваться предоставлением банковской гарантии, выданной банком и соответствующей требованиям статьи 45 настоящего Федерального закона, или внесением денежных средств на указанный заказчиком счет, на котором в соответствии с законодательством Российской Федерации учитываются операции со средствами, поступающими заказчику. Способ обеспечения исполнения контракта определяется участником закупки, с которым заключается контракт, самостоятельно. **Срок действия банковской гарантии должен превышать срок действия контракта не менее чем на один месяц** (в редакции, действовавшей на момент проведения рассматриваемых аукционов).

Исходя из буквального толкования вышеназванной статьи, Закон о контрактной системе (в редакции, действовавшей на момент проведения рассматриваемых аукционов) не представлял возможности предоставлять банковские гарантии со сроком, превышающими именно срок выполнения работ не менее, чем на один месяц.

На основании части 4 статьи 96 Закона о контрактной системе контракт заключается после предоставления участником закупки, с которым заключается контракт, обеспечения исполнения контракта в соответствии с настоящим Федеральным законом.

Такое несоответствие, как и отсутствие предоставленных в период заключения контрактов банковских гарантий в реестре банковских гарантий, должно было послужить основанием отказа в принятии банковской гарантии согласно части 6 статьи 45 Закона о контрактной системе.

Таким образом, у заказчиков была возможность проверить не только достоверность банковских гарантий, но и возможность выдачи таких гарантий подрядчику заявленными кредитными организациями.

На основании изложенного Комиссия приходит к выводу о том, что заказчиками не предприняты все необходимые меры для удостоверения подлинности и возможности принятия всех банковских гарантий, представленных подрядчиками, а также не предпринято действий, предусмотренных статьями 45 и 96 Закона о контрактной системе.

В таком случае заказчиками должны были быть предприняты следующие действия:

- проверка банковской гарантии на соответствие требованиям законодательства о контрактной системе;



жизни участников уголовного судопроизводства без их согласия, а также данных о частной жизни несовершеннолетнего потерпевшего, не достигшего возраста четырнадцати лет, без согласия его законного представителя не допускается.

Таким образом, с разрешения следователя или дознавателя данные предварительного расследования могут быть переданы гласности, в частности путем направления их в антимонопольный орган для рассмотрения на предмет наличия (отсутствия) нарушений антимонопольного законодательства.

Получение антимонопольным органом в ходе рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства материалов уголовного дела и использование содержащихся в них сведений не противоречит действующему законодательству.

Кроме этого, позиция антимонопольного органа по правомерности использования материалов уголовного дела, несмотря на то, имеется или нет судебный акт по уголовному делу, подтверждается судебными актами, в которых суды принимали в качестве доказательств материалы и сведения, полученные от правоохранительных органов из материалов уголовных дел.

В соответствии с действующим Постановлением Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 24.06.2014 № 3159/14 в силу части 4 статьи 69 АПК РФ одним из оснований, освобождающих от доказывания, является вступивший в законную силу приговор суда по уголовному делу, который обязателен для арбитражного суда по вопросам о том, имели ли место определенные действия и совершены ли они определенным лицом. Вместе с тем другие доказательства, полученные в уголовно-процессуальном порядке, могут быть использованы в арбитражном процессе для установления наличия или отсутствия обстоятельств, обосновывающих требования и возражения лиц, участвующих в деле, при условии их относимости и допустимости (часть 1 статьи 64, статьи 67 и 68 АПК РФ).

Таким образом, антимонопольные органы вправе получать материалы уголовных дел, в том числе содержащие результаты оперативно-розыскной деятельности, и использовать их в целях возбуждения дела о нарушении антимонопольного законодательства до вынесения приговора.

Данная позиция подтверждается судами по делам №№ А74-10239/2016, А40-129723/2019.

В рамках рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства проведен анализ состояния конкуренции на соответствующем товарном рынке, о чем составлен аналитический отчет.

В соответствии с пунктом 10.10 Приказа ФАС России от 28.04.2010 № 220 «Об утверждении Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке» анализ состояния конкуренции на товарном рынке проведен по следующим этапам:

а) определение временного интервала исследования;

б) определение предмета торгов (по делам, возбужденным по признакам нарушения пункта 2 части 1, части 5 (если координация приводит или может привести к повышению, снижению или поддержанию цен на торгах) статьи 11, статьи 17 Закона о защите конкуренции); предмета договоров, заключаемых в отношении государственного и (или) муниципального имущества (по делам, возбужденным по признакам нарушения статьи 17.1 Закона о защите конкуренции); предмета договоров на оказание соответствующих финансовых услуг (по делам, возбужденным по признакам нарушения статьи 18 Закона о защите конкуренции);

в) определение состава хозяйствующих субъектов, участвующих в торгах (с момента подачи заявки на участие в торгах) либо отказавшихся от участия в торгах в результате соглашения, но соответствующих требованиям к участникам торгов, которые предусмотрены документацией о торгах, - в случаях, возбуждения дел по признакам нарушения пункта 2 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции.

Временной интервал по каждому из рассматриваемых открытых аукционов в электронной форме определен с даты опубликования первого извещения до даты исполнения всех обязательств по контрактам, т.е. с 21.11.2018 по 20.01.2020, соответственно, общий период исследования определен с 21.11.2018 по 20.01.2020.

Предметами торгов является выполнение работ в соответствии с предметами аукционов.

Состав хозяйствующих субъектов, участвующих в торгах, образуют признанные соответствующими требованиями к участникам аукциона хозяйствующие субъекты. Все участники каждого из исследованных аукционов являлись друг другу конкурентами на право заключения муниципальных контрактов.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов, запроса котировок цен на товары (далее - запрос котировок), запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе к координации организаторами торгов, запроса котировок, запроса предложений или заказчиками деятельности их участников, а также заключение соглашений между организаторами торгов и (или) заказчиками с участниками этих торгов, если такие соглашения имеют своей целью либо приводят или могут привести к ограничению конкуренции и (или) созданию преимущественных условий для каких-либо участников, если иное не предусмотрено законодательством Российской Федерации.

В рассматриваемом же случае МП «РЭД АР» получило антиконкурентные преимущества на стадии заключения государственных контрактов путем предоставления Заказчиком возможности заменить банковские гарантии как во время так и после заключения государственных контрактов, что не предусматривалось документацией об электронном аукционе, а также Законом о контрактной системе.

Такое поведение по заключению государственных контрактов возможно исключительно при наличии заключенных антиконкурентных соглашений, что имеет отрицательное влияние на значимую конкурентную среду, охраняемые законом отношения.

Проведение процедуры закупки само по себе не свидетельствует об обеспечении равнодоступности на рынке, если не соблюдаются условия такой процедуры и реализуется соглашение по созданию преимущества одному лицу антиконкурентного преимущества.

Согласно пункту 2 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции запрещаются соглашения между хозяйствующими субъектами-конкурентами, то есть между хозяйствующими субъектами, осуществляющими продажу товаров на одном

товарном рынке, или между хозяйствующими субъектами, осуществляющими приобретение товаров на одном товарном рынке, если такие соглашения приводят или могут привести к повышению, снижению или поддержанию цен на торгах.

В соответствии с частью 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции запрет на картели является безусловным (запрет «per se»).

Следует также отметить, что «недостижение» заданной цели в результате реализации «данной схемы», не могло бы свидетельствовать об отсутствии антиконкурентного картельного соглашения, так как в соответствии с положениями пункта 2 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции запрещаются соглашения, направленные на поддержание цен на торгах вне зависимости от наступления общественно опасных последствий таких соглашений, поскольку положения указанной нормы предусматривают запрет на соглашения, которые могут привести к таким последствиям.

В связи с изложенным, доводы ответчиков об отсутствии ограничивающего конкуренцию соглашения, подлежат отклонению.

Соглашение – договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме (пункт 18 статьи 4 Закона о защите конкуренции).

Таким образом, соглашение является согласованным выражением воли двух или более участников. Согласованность выражения воли означает осведомленность каждого из участников о намерении каждого другого участника действовать определенным образом и согласованность воли невозможна без намерения каждого из участников действовать соответственно с известными ему предполагаемыми действиями других участников.

Следовательно, для установления нарушения, запрет на который установлен в пункте 2 части 1 статьи 11, пункте 1 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции, необходимо установить наличие недопустимого соглашения и его форму (письменную или устную), лицо, в отношении которого осуществляется реализация соглашения, и возможность наступления или угрозы наступления последствий в виде ограничения конкуренции.

Согласно разъяснению №3 Президиума ФАС России при доказывании антиконкурентных соглашений и согласованных действий могут использоваться прямые и косвенные доказательства.

Прямыми доказательствами наличия антиконкурентного соглашения могут быть письменные доказательства, содержащие волю лиц, направленную на достижение соглашения: непосредственно соглашения; договоры в письменной форме; протоколы совещаний (собраний); переписка участников соглашения, в том числе в электронном виде.

Факт заключения антиконкурентного соглашения может быть установлен как на основании прямых доказательств, так и совокупности косвенных доказательств.

На практике к таким косвенным доказательствам обычно относятся: отсутствие экономического обоснования поведения одного из участников соглашения, создающего преимущества для другого участника соглашения, не соответствующего цели осуществления предпринимательской деятельности - получению прибыли; заключение договора поставки (субподряда) победителем торгов с одним из участников торгов, отказавшимся от активных действий на самих торгах; использование участниками торгов одного и того же IP-адреса (учетной записи) при подаче заявок и участии в электронных торгах; фактическое расположение участников соглашения по одному и тому же адресу; оформление сертификатов электронных цифровых подписей на одно и то же физическое лицо; формирование документов для участия в торгах разных хозяйствующих субъектов одним и тем же лицом; наличие взаиморасчетов между участниками соглашения, свидетельствующее о наличии взаимной заинтересованности в результате реализации соглашения (Разъяснение № 3 Президиума ФАС России «Доказывание недопустимых соглашений (в том числе картелей) и согласованных действий на товарных рынках, в том числе на торгах», утвержденное протоколом Президиума ФАС России от 17.02.2016 № 3).

Реализация устного картельного соглашения между ответчиками по настоящему делу (хозяйствующими субъектами-конкурентами) позволила МП «РЭД АР» одержать победу в восьми рассматриваемых электронных аукционах, проведенных в рамках Закона о контрактной системе, и заключить контракты на содержание автомобильных дорог в восьми районах города Нижнего Новгорода по максимальной цене (с минимальным снижением НМЦК). Для остальных же участников аукционов, проводимых по 44-ФЗ, реализация соглашения создала возможность экономически выгодного сотрудничества с конкурентом и победителем рассматриваемых аукционов. Такая последовательность действий хозяйствующих субъектов-конкурентов не является и не может являться случайным совпадением обстоятельств.

Аналогичная позиция также подтверждается судебными актами по делам №А19-252/2019, №А65-7274/2018.

По итогам оценки имеющихся в настоящем деле доказательств Комиссия приходит к следующим выводам.

Описанные выше действия Администраций районов города Нижнего Новгорода и Муниципального предприятия свидетельствуют о заключении между ними устных антиконкурентных соглашений, а именно:

1. Администрацией Нижегородского района города Нижнего Новгорода (ИНН 5260050130; 603005, г. Нижний Новгород, ул. Пискунова, 1) и МП «РЭД АР» (ИНН 5256021545; 603004, г. Нижний Новгород, проспект Ленина, 90);
2. Администрацией Сормовского района города Нижнего Новгорода (ИНН 5263013143; 603003, г. Нижний Новгород, Юбилейный бульвар, 12) и МП «РЭД АР» (ИНН 5256021545; 603004, г. Нижний Новгород, проспект Ленина, 90);
3. Администрацией Московского района города Нижнего Новгорода (ИНН 5259011619; 603950, г. Нижний Новгород, ул. Берёзовская, 100) и МП «РЭД АР» (ИНН 5256021545; 603004, г. Нижний Новгород, проспект Ленина, 90);
4. Администрацией Советского района города Нижнего Новгорода (ИНН 5262034849; 603106, г. Нижний Новгород, пл. Советская, 1) и МП «РЭД АР» (ИНН 5256021545; 603004, г. Нижний Новгород, проспект Ленина, 90);
5. Администрацией Автозаводского района города Нижнего Новгорода (ИНН 5256008671; 603101, г. Нижний Новгород, ул. Ильича проспект, д.31) и МП «РЭД АР» (ИНН 5256021545; 603004, г. Нижний Новгород, проспект Ленина, 90);
6. Администрацией Приокского района города Нижнего Новгорода (ИНН 5261015321; 603009, г. Нижний Новгород, пр. Гагарина, 148) и МП «РЭД АР» (ИНН 5256021545; 603004, г. Нижний Новгород, проспект Ленина, 90);
7. Администрацией Ленинского района города Нижнего Новгорода (ИНН 5258001390; 603076, г. Нижний Новгород, проспект

Ленина, 46) и МП «РЭД АР» (ИНН 5256021545; 603004, г. Нижний Новгород, проспект Ленина, 90);

8. Администрацией Канавинского района города Нижнего Новгорода (ИНН 5257013392; 603059, г. Нижний Новгород, ул. Октябрьской революции, 27) и МП «РЭД АР» (ИНН 5256021545; 603004, г. Нижний Новгород, проспект Ленина, 90),

что является нарушением запрета, установленного в пункте 1 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Описанные выше действия хозяйствующих субъектов-конкурентов свидетельствуют о заключении между ними устных антиконкурентных соглашений, а именно:

1. ООО «НижДорСервис» (ИНН 5259120142; 603037, г. Нижний Новгород, улица Торфяная, дом 31, литер а, офис 8) и МП «РЭД АР» (ИНН 5256021545; 603004, г. Нижний Новгород, проспект Ленина, 90);

2. ООО «ДПП» (ИНН 5259115086; 603148, г. Нижний Новгород, ул. Чаадаева 44 г, офис 2), МП «РЭД АР» (ИНН 5256021545; 603004, г. Нижний Новгород, проспект Ленина, 90) и ООО «Автострой 52» (ИНН 5260421673; 603074, г. Нижний Новгород, ул. Народная, дом 41, пом. 35);

3. ООО «Дорожник» (ИНН 5219000071; 606710, Нижегородская область, Краснобаковский район, деревня Богатыриха) и МП «РЭД АР» (ИНН 5256021545; 603004, г. Нижний Новгород, проспект Ленина, 90);

4. ООО «Нижавтодорстрой» (ИНН 5250039673; 603135, г. Нижний Новгород, ул. Снежная, дом 29а, офис 1) и МП «РЭД АР» (ИНН 5256021545; 603004, г. Нижний Новгород, проспект Ленина, 90);

5. ООО «СпецДорСтрой» (ИНН 5258067224; 603140, г. Нижний Новгород, пр. Ленина, 23а, помещение п1) и МП «РЭД АР» (ИНН 5256021545; 603004, г. Нижний Новгород, проспект Ленина, 90);

6. МП «КХ» (ИНН 5257057840; 603116, г. Нижний Новгород, ул. Гордеевская, 139 «в») и МП «РЭД АР» (ИНН 5256021545; 603004, г. Нижний Новгород, проспект Ленина, 90);

7. ООО «Вектор» (ИНН 5256133168; 603101, Нижегородская область, город Нижний Новгород, улица Краснодонцев, 7, 44) и МП «РЭД АР» (ИНН 5256021545; 603004, г. Нижний Новгород, проспект Ленина, 90),

что является нарушением запрета, установленного в пункте 2 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с пунктом 12 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 18.11.2004 №23 «О судебной практике по делам о незаконном предпринимательстве и легализации (отмывании) денежных средств или иного имущества, приобретенных преступным путем» (с изменениями, внесенными Постановлением Пленума от 23.12.2010 №31) под доходом следует понимать выручку от реализации товаров (работ, услуг) за период осуществления предпринимательской деятельности без вычета произведенных лицом расходов.

В соответствии с пунктом 13 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 18.11.2004 №23 «О судебной практике по делам о незаконном предпринимательстве и легализации (отмыванию) денежных средств или иного имущества, приобретенных преступным путем», при исчислении размера дохода, полученного организованной группой лиц, следует исходить из общей суммы дохода, извлеченного его участниками.

Антиконкурентная деятельность картеля, направленная против добросовестной конкуренции, запрещена законодательством РФ и является, по своей сути, видом незаконной предпринимательской деятельности. При этом, под доходом следует понимать выручку от реализации товаров (работ, услуг) в рамках антиконкурентного соглашения за период его существования без вычета произведенных лицом расходов. В соответствии с п. 13 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 18.11.2004 №23, при исчислении размера дохода, полученного организованной группой лиц, следует исходить из общей суммы дохода, извлеченного всеми ее участниками.

По результатам участия в закупочных процедурах участники картельного соглашения получили доход в следующем размере:

1. при заключении и исполнении контракта №36-02/01-18-49 от 24.12.2018 по результатам закупочной процедуры №0132300007518000652 ООО «НижДорСервис» (ИНН 5259120142) и МП «РЭД АР» (ИНН 5256021545) - в размере 156 444 111 рублей 33 копейки;

2. при заключении и исполнении контракта №0132300007518000649\_50781 от 25.12.2018 по результатам закупочной процедуры №0132300007518000649 ООО «Автострой 52» (ИНН 5260421673), ООО «ДПП» (ИНН 5259115086) и МП «РЭД АР» (ИНН 5256021545) - в размере 85 141 344 рубля 10 копеек;

3. при заключении и исполнении контракта №221/18 от 25.12.2018 по результатам закупочной процедуры №0132300007518000651 ООО «Дорожник» (ИНН 5219000071) и МП «РЭД АР» (ИНН 5256021545) - в размере 155 289 329 рубля 48 копеек;

4. при заключении и исполнении контракта №34-02/03-13-11 от 28.12.2018 по результатам закупочной процедуры №0132300007518000673 ООО «Нижавтодорстрой» (ИНН 5250039673) и МП «РЭД АР» (ИНН 5256021545) - в размере 110 835 919 рублей 58 копеек;

5. при заключении и исполнении контракта № 67/08/02 от 25.12.2018 по результатам закупочной процедуры №0132300007518000653 ООО «СпецДорСтрой» (ИНН 5258067224) и МП «РЭД АР» (ИНН 5256021545) - в размере 148 250 681 рубль 45 копеек;

6. при заключении и исполнении контракта №1 от 29.12.2018 по результатам закупочной процедуры №0132300007518000663 МП «КХ» (ИНН 5257057840) и МП «РЭД АР» (ИНН 5256021545) - в размере 228 068 649 рублей 56 копеек;

7. при заключении и исполнении контракта №75 от 28.12.2018 по результатам закупочной процедуры №0132300007518000660 ООО «Вектор» (ИНН 5256133168) и МП «РЭД АР» (ИНН 5256021545) - в размере 199 078 495 рублей 12 копеек.

Ущерб от реализации указанного картельного соглашения между ответчиками Комиссией не установлен.

Статья 178 Уголовного кодекса Российской Федерации (далее – УК РФ) предусматривает уголовную ответственность за ограничение конкуренции путём заключения между хозяйствующими субъектами-конкурентами ограничивающего конкуренцию соглашения (картеля), запрещённого в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации.

При таких обстоятельствах Комиссия Нижегородского УФАС России, исследовав материалы дела №052/01/11-1778/2020, полагает, что в действиях лиц, выполняющих управленческие функции ответчиков, либо иных лиц усматриваются признаки преступления, предусмотренного статьей 178 УК РФ.

В связи с этим Комиссия Нижегородского УФАС России считает необходимым направить решение по делу №052/01/11-1778/2020 в правоохранительные органы для решения вопроса о возбуждении уголовного дела в связи с наличием признаков состава преступления, предусмотренного статьей 178 УК РФ.

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

Полученные в ходе рассмотрения настоящего дела документы и материалы являются достаточными для принятия решения Комиссией Нижегородского УФАС России.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 - 4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать Администрацию Нижегородского района города Нижнего Новгорода (ИНН 5260050130; 603005, г. Нижний Новгород, ул. Пискунова, 1), Администрацию Сормовского района города Нижнего Новгорода (ИНН 5263013143; 603003, г. Нижний Новгород, Юбилейный бульвар, 12), Администрацию Московского района города Нижнего Новгорода (ИНН 5259011619; 603950, г. Нижний Новгород, ул. Берёзовская, 100), Администрацию Советского района города Нижнего Новгорода (ИНН 5262034849; 603106, г. Нижний Новгород, пл. Советская, 1), Администрацию Автозаводского района города Нижнего Новгорода (ИНН 5256008671; 603101, г. Нижний Новгород, ул. Ильича проспект, д.31), Администрацию Приокского района города Нижнего Новгорода (ИНН 5261015321; 603009, г. Нижний Новгород, пр. Гагарина, 148), Администрацию Ленинского района города Нижнего Новгорода (ИНН 5258001390; 603076, г. Нижний Новгород, проспект Ленина, 46), Администрацию Канавинского района города Нижнего Новгорода (ИНН 5257013392; 603059, г. Нижний Новгород, ул. Октябрьской революции, 27) и МП «РЭД АР» (ИНН 5256021545; 603004, г. Нижний Новгород, проспект Ленина, 90) нарушившими пункт 1 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

2. Признать МП «РЭД АР» (ИНН 5256021545), ООО «Вектор» (ИНН 5256133168), ООО «НиждорСервис» (ИНН 5259120142), ООО «ДПП» (ИНН 5259115086), ООО «Автострой 52» (ИНН 5260421673), ООО «Дорожник» (ИНН 5219000071), ООО «Нижавтодорстрой» (ИНН 5250039673), ООО «СпецДорСтрой» (ИНН 5258067224), МП «КХ» (ИНН 5257057840) нарушившими пункт 2 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции.

3. Предписание по настоящему делу не выдавать.

4. Разъяснить лицам, участвующим в деле, что в соответствии с частью 1 статьи 52 Закона о защите конкуренции настоящее решение может быть обжаловано в Арбитражный суд Нижегородской области в течение трех месяцев со дня его принятия.

Указанное решение территориального антимонопольного органа может быть также обжаловано в коллегиальный орган федерального антимонопольного органа.

Согласно части 6 статьи 23 Закона о защите конкуренции лица, участвовавшие в деле о нарушении антимонопольного законодательства, представляют в федеральный антимонопольный орган жалобу на решение территориального антимонопольного органа, нарушающие единообразие в применении антимонопольными органами норм антимонопольного законодательства, в течение одного месяца со дня принятия решения.

В силу части 1.1 статьи 52 Закона о защите конкуренции в случае, если решение антимонопольного органа обжаловано в коллегиальный орган федерального антимонопольного органа, принятые по делу о нарушении антимонопольного законодательства акты могут быть обжалованы в арбитражный суд в течение одного месяца с момента вступления в силу решения коллегиального органа федерального антимонопольного органа.

Председатель Комиссии XXXXXXXXXXXXXXXX

Члены комиссии XXXXXXXXXXXXXXXX

XXXXXXXXXXXXX