

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О НАЗНАЧЕНИИ ДЕЛА №05/01/00-46/2021 О НАРУШЕНИИ АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА К РАССМОТРЕНИЮ

03 июня 2021 года
Мансийск

г. Ханты-

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу – Югре по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства

УСТАНОВИЛ:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу – Югре (далее – Ханты-Мансийское УФАС России) поступило обращение ООО «Сибпрострой-Югория», перенаправленное Прокуратурой Ханты-Мансийского автономного округа-Югры (вх.№329-О от 19.02.2021г.), содержащее сведения о наличии признаков нарушения антимонопольного законодательства в действиях Администрации г.Сургута, МКУ «Управление капитального строительства» и ООО «Сургутский домостроительный комбинат» при заключении муниципального контракта на приобретение объекта - «Детский сад в микрорайоне 20А г.Сургута».

В ходе анализа документов, полученных при рассмотрении указанного обращения, установлено следующее.

26.12.2018 года, между МКУ «Управление капитального строительства» и ООО «Сургутский домостроительный комбинат» заключен муниципальный контракт №26/2018 на приобретение объекта недвижимости «Детский сад в микрорайоне 20А г.Сургут» (далее – Муниципальный контракт).

В соответствии с предметом Муниципального контракта ООО «Сургутский домостроительный комбинат» (продавец) обязуется передать, а МКУ «Управление капитального строительства» (покупатель) принять в муниципальную собственность муниципального образования городской округ город Сургут и оплатить стоимость объекта недвижимости «Детский сад в микрорайоне 20А г.Сургут» со следующими характеристиками:

Площадь застройки — 7 295, 2 кв.м.;

Номер кадастрового квартала: <<__>>;

Дата присвоения кадастрового номера: 25.12.2018;

Количество этажей: 4;

Год завершения строительства: 2018.

Цена Муниципального контракта составила 560 000 000 рублей, включая НДС.

Согласно представленным сведениям указанный объект в веден в эксплуатацию в 2018 году на основании разрешения на ввод объекта в эксплуатацию от 21.12.2018 №86-гу86310000-65-2018.

Муниципальный контракт заключен на основании пункта 31 части 1 статьи 93 Федерального закона 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).

В соответствии с пунктом 31 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе закупка у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) может осуществляться заказчиком в случае заключения контракта, предметом которого является приобретение для обеспечения федеральных нужд, нужд субъекта Российской Федерации, муниципальных нужд нежилого здания, строения, сооружения, нежилого помещения, определенных в соответствии с решением о подготовке и реализации бюджетных инвестиций или о предоставлении субсидии на осуществление капитальных вложений в целях приобретения объектов недвижимого имущества в государственную или муниципальную собственность, принятым в порядке, установленном соответственно Правительством Российской Федерации, высшим исполнительным органом государственной власти субъекта Российской Федерации, местной администрацией.

Предусмотренная данной нормой возможность осуществления закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) предполагает, что на момент проведения закупки соответствующий объект уже должен существовать как таковой (Постановление Арбитражного суда Уральского округа от 14.12.2017 по делу №А76-27590/2016, Определение Верховного Суда Российской Федерации от 27.12.2019 №308-ЭС19-23243 по делу №А15-5189/2018).

Согласно Постановлению Администрации города Сургута от 13.12.2013 № 8993 (в ред. от 25.02.2016) «Об утверждении муниципальной программы

«Развитие образования города Сургута на 2014 — 2030 годы» выкуп объекта недвижимости «Детский сад в микрорайоне 20А г.Сургут» было запланировано еще в 2016 году.

Как следует из документов, между МКУ «Управление капитального строительства» и Департаментом архитектуры и градостроительства администрации г.Сургута в период с 2017 по 2018 велась переписка по вопросу определения процедуры выкупа и выкупа объекта недвижимости «Детский сад в микрорайоне 20А г.Сургут» (письмо от 04.12.2017 №43-02-3205/17; от 28.09.2018 №43-02-2299/18).

Также, переписка в отношении указанного объекта велась между МКУ «Управление капитального строительства» и Департаментом образования администрации г.Сургута (письмо от 08.10.2018 №43-02-2403/18; письмо от 17.10.2018 №12-15-5969/18-0).

14.11.2018 МКУ «Управление капитального строительства» направило письмо №43-02-2792/18 в адрес <<__>>, в котором учреждение сообщило, что в 2018 году планируется выкуп в муниципальную собственность завершеного строительством объекта недвижимости «Детский сад в микрорайоне 20А г.Сургут» с дальнейшей передачей балансовой стоимости наружных сетей водоснабжения и канализации с баланса МКУ «Управление капитального строительства» на баланс <<__>>.

Во избежание возможных замечаний по объекту учреждение просило предприятие предоставить информацию о передаче застройщиком ООО «Сурутский домостроительный комбинат» в полном объеме предприятию исполнительной и рабочей документации на построенные наружные сети водоснабжения, наличие или отсутствие замечаний к предоставленной документации и т. д.

08.10.2018 года МКУ «Управление капитального строительства» направило в адрес ООО «За ручьем» (переименовано в ООО «Сурутский домостроительный комбинат») письмо №43-02-2404/18, в котором учреждение, со ссылками на письмо Департамента образования и молодежной политики ХМАО-Югры Главе города Сургута от 22.03.2018 года №10-Исх-2850 просило представить заключение государственной экспертизы проектной документации и инженерных изысканий.

20.11.2018 года МКУ «Управление капитального строительства» направило в адрес Департамента архитектуры и градостроительства администрации г.Сургута, Департамента образования администрации г.Сургута, ООО «Сурутский домостроительный комбинат» телефонограмму №43-02-2882/18, в котором сообщило, что в связи с

планируемым выкупом объекта недвижимости «Детский сад в микрорайоне 20А г.Сургут» в декабре 2018 года необходимо направить своего представителя 21.11.2018 года в 11:00 для освидетельствования готовности объекта под выкуп.

19.12.2018 года Администрацией г.Сургута в лице заместителя главы города Н.Н. Кривцова в адрес ООО «Сурутский домостроительный комбинат» направлено письмо № №01-11-12096/18-0, в котором, со ссылкой на протокол рабочего совещания по объекту недвижимости «Детский сад в микрорайоне 20А г.Сургут» от 13.12.2018 года обществу предложено в срок до 21.12.2018 предоставить ряд документов, в том числе положительное заключение государственной экспертизы проектной документации и результатов инженерных изысканий, положительное заключение о проверке достоверности определения сметной стоимости строительства, разрешение на ввод и т.д.

На сайте телерадиокомпании Сургутинтерновости 03.10.2018 года (ссылка <https://in-news.ru/news/obshchestvo/detskiy-sad-v-mikrorayone-20-a-surguta-gotov-na-80-protsentov.html>) размещена информация «Детский сад в микрорайоне 20 «А» Сургута готов на 80 процентов»

с видео сюжетом из просмотра которого следует, что детский сад возведен подрядчиком на 80 процентов и, что по завершении строительства Администрация города будет выкупать детский сад в собственность (комментарий дан директором Департамента архитектуры и градостроительства администрации г.Сургута Ю.Волгушкиным).

Таким образом, из вышеуказанного следует, что принятие решения о выкупе объекта недвижимости «Детский сад в микрорайоне 20А г.Сургут» принято задолго до подписания Муниципального контракта, заключенного на основании пункта 31 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе, а намерение приобретения указанного объекта подтверждается соответствующей перепиской между МКУ «Управление капитального строительства», Администрацией г.Сургута, ее структурными подразделениями (Департамент архитектуры и градостроительства администрации г.Сургута, Департамент образования администрации г.Сургут) и ООО «Сурутский домостроительный комбинат».

В части 2 статьи 1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции) установлено, что целями данного Закона являются обеспечение единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности в Российской Федерации,

защита конкуренции и создание условий для эффективного функционирования товарных рынков.

Частью 1 статьи 3 Закона о защите конкуренции предусмотрено, что данный Закон распространяется на отношения, которые связаны с защитой конкуренции, в том числе с предупреждением и пресечением монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции, и в которых участвуют российские юридические лица и иностранные юридические лица, федеральные органы исполнительной власти, органы государственной власти субъектов Российской Федерации, органы местного самоуправления, иные осуществляющие функции указанных органов органы или организации, а также государственные внебюджетные фонды, Центральный банк Российской Федерации, физические лица, в том числе индивидуальные предприниматели.

Частью 4 статьи 16 Закона о защите конкуренции запрещаются соглашения между федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями, а также государственными внебюджетными фондами, Центральным банком Российской Федерации или между ними и хозяйствующими субъектами либо осуществление этими органами и организациями согласованных действий, если такие соглашения или такое осуществление согласованных действий приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, в частности к ограничению доступа на товарный рынок, выхода из товарного рынка или устранению с него хозяйствующих субъектов.

Понятие соглашения приведено в пункте 18 статьи 4 Закона о защите конкуренции, согласно которому оно представляет собой договоренность в письменной форме, содержащуюся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме.

В пункте 9 Обзора по вопросам судебной практики, возникающим при рассмотрении дел о защите конкуренции и дел об административных правонарушениях в указанной сфере, утвержденного Постановлением Президиума Верховного суда Российской Федерации от 16.03.2016, разъяснено, что факт наличия антиконкурентного соглашения не ставится в зависимость от его заключения в виде договора по правилам, установленным гражданским законодательством, включая требования к форме и содержанию сделок, и может быть доказан, в том числе с использованием совокупности иных доказательств, в частности фактического поведения хозяйствующих субъектов.

Согласно пункту 7 статьи 4 Закона о защите конкуренции под конкуренцией понимается соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке.

Признаками ограничения конкуренции являются любые обстоятельства, создающие возможность для хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара на товарном рынке (пункт 17 статьи 4 Закона о защите конкуренции).

Согласно разъяснениям ФАС России, содержащимся в письме от 04.07.2018 №ИА/50875/18 доказательствами наличия антиконкурентного соглашения антимонопольными органами и судами рассматриваются, в том числе, такие обстоятельства, когда объект фактически построен по заказу заинтересованных в этом лиц до принятия соответствующего решения, предусмотренного пунктом 31 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе.

Как отмечают антимонопольные органы при рассмотрении соответствующих дел о нарушении антимонопольного законодательства, а также суды, искусственное (в обход закона) отступление от необходимости осуществления публичных процедур при возведении (строительстве) объекта не соответствует целям введения такой возможности заключения контракта без проведения конкурентного отбора поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

Иной правовой подход дезавуирует применение положений законодательства о контрактной системе при реализации и обеспечении государственной (муниципальной) нужды.

Как следует из вышеприведенного, объекта недвижимости «Детский сад в микрорайоне 20А г.Сургут» фактически построен по заказу заинтересованных лиц, что не соответствует пункту 31 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе.

В силу пункта 3 статьи 3 Закона о контрактной системе закупкой товара, работы, услуги для обеспечения государственных или муниципальных нужд признается совокупность действий, осуществляемых в установленном настоящим Федеральным законом порядке заказчиком и направленных на обеспечение государственных или муниципальных нужд. Целями осуществления закупок, среди прочего, являются достижение целей и реализация мероприятий, предусмотренных государственными программами Российской Федерации, субъектов

Российской Федерации, муниципальными программами; выполнение функций и полномочий государственных органов Российской Федерации, субъектов Российской Федерации, муниципальных органов (пункты 1, 3 статьи 13 Закона о контрактной системе).

Контрактная система в сфере закупок основывается на принципах открытости, прозрачности информации о контрактной системе в сфере закупок, обеспечения конкуренции, профессионализма заказчиков, стимулирования инноваций, единства контрактной системы в сфере закупок, ответственности за результативность обеспечения государственных и муниципальных нужд, эффективности осуществления закупок (статья 6 Закона о контрактной системе).

В соответствии со статьей 8 Закона о контрактной системе контрактная система в сфере закупок направлена на создание равных условий для обеспечения конкуренции между участниками закупок.

В части 2 статьи 8 Закона о контрактной системе содержится явно выраженный законодательный запрет совершения заказчиками, специализированными организациями, их должностными лицами, комиссиями по осуществлению закупок, членами таких комиссий, участниками закупок любых действий, которые противоречат требованиям настоящего Закона, в том числе приводят к ограничению конкуренции, в частности к необоснованному ограничению числа участников закупок.

Положениями частей 1, 2 статьи 24 Закона о контрактной системе предусмотрено, что заказчики при осуществлении закупок используют конкурентные способы определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) или осуществляют закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя). Заказчик выбирает способ определения поставщика (подрядчика, исполнителя) в соответствии с положениями главы 3 названного Федерального закона, при этом он не вправе совершать действия, влекущие за собой необоснованное сокращение числа участников закупки (часть 5 статьи 24 Закона о контрактной системе).

Следовательно, строительство Объекта должно было быть осуществлено путем проведения конкурентной процедуры способом, указанным в части 2 статьи 24 Закона о контрактной системе.

В тех случаях, когда требуется проведение торгов, подразумевающее состязательность хозяйствующих субъектов, их непроведение, за исключением случаев, допускаемых законом, не может не влиять на конкуренцию. Только лишь при публичном объявлении торгов в установленном порядке могут быть выявлены потенциальные желающие

поставлять товары, выполнять работы, оказывать услуги, получив доступ к соответствующему товарному рынку (Определение Верховного Суда Российской Федерации от 24.06.2015 № 307-КГ15-1408, Постановление Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 29.11.2011 № 8799/11).

Согласно Постановлению Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 05.04.2011 № 14686/10 по делу № А13-10558/2008, в тех случаях, когда на соответствующем товарном рынке должна иметь место состязательность хозяйствующих субъектов, создание ограничений не может не оказывать влияние на состояние конкуренции.

Действия органов местного самоуправления по заключению договоров (контрактов) на поставку товаров, выполнение работ и оказание услуг в «обход» обязательных процедур торгов или иных конкурентных способов определения поставщика приводят к недопущению, устранению, ограничению конкуренции и рассматриваются в практике антимонопольных органов в качестве нарушений статьи 15 или статьи 16 Закона о защите конкуренции.

Таким образом, в действиях Администрации г.Сургута, МКУ «Управление капитального строительства» и ООО «Сурутский домостроительный комбинат» усматриваются признаки нарушения пункт 4 статьи 16 Закона о защите конкуренции.

На основании изложенного издан приказ Ханты-Мансийского УФАС России от 19.05.2021 №81 о возбуждении дела и создании комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения Администрацией г.Сургута, МКУ «Управление капитального строительства» и ООО «Сурутский домостроительный комбинат» пункта 4 статьи 16 Закона о защите конкуренции.

Руководствуясь частью 13 статьи 44 Закона о защите конкуренции,

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Назначить дело №05/01/00-46/2021 к рассмотрению на «20» июля 2021 года в «16» час. «00» мин. по адресу: г. Ханты-Мансийск, ул. Мира, 27, 2 этаж, зал заседаний.
2. Привлечь к участию в рассмотрении дела в качестве заявителя: Общество с ограниченной ответственностью «Сибпромстрой-Югория»

(Базовая ул., д.2, г.Сургут, 628426).

3. Привлечь к участию в рассмотрении дела в качестве ответчика: Администрацию города Сургута (Энгельса ул., д.8, г.Сургут, 628408).

4. Привлечь к участию в рассмотрении дела в качестве ответчика: Муниципальное казенное учреждение «Управление капитального строительства» (Ивана Захарова ул., д.12, г.Сургут, 628401).

5. Привлечь к участию в рассмотрении дела в качестве ответчика: Общество с ограниченной ответственностью «Сургутский домостроительный комбинат» (Чехова ул., д.6/2, г.Сургут, 628415).

6. В соответствии со статьей 25 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» Администрации г.Сургута представить в срок до «09» июля 2021 года следующие документы (информацию):

- сведения о всех совещаниях, связанных со строительством и выкупом Детского сада в микрорайоне 20А г.Сургут (приложить копии всех имеющихся протоколов совещаний);
- письменные, нормативные объяснения по признакам нарушения статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

7. В соответствии со статьей 25 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» Муниципальному казенному учреждению «Управление капитального строительства» представить в срок до «09» июля 2021 года следующие документы (информацию):

- сведения о всех совещаниях, связанных со строительством и выкупом Детского сада в микрорайоне 20А г.Сургут (приложить копии всех имеющихся протоколов совещаний);
- письменные, нормативные объяснения по признакам нарушения статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

8. В соответствии со статьей 25 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» Обществу с ограниченной ответственностью «Сургутский домостроительный комбинат» представить в срок до «09» июля 2021 года следующие документы (информацию):

- надлежащим образом заверенные копии устава ООО «Сургутский домостроительный комбинат»;
- всю имеющуюся переписку, включая переписку в электронной форме между ООО «Сургутский домостроительный комбинат» и Муниципальным казенным учреждением «Управление капитального

строительства», в том числе переписку, связанную со строительством Детского сада в микрорайоне 20А г.Сургут, а также заключением государственного контракта на приобретение указанного объекта №26/18 от 26.12.2018;

- всю имеющуюся переписку, включая переписку в электронной форме между ООО «Сургутский домостроительный комбинат» и Администрацией г.Сургута по вопросу строительства и выкупа Детского сада в микрорайоне 20А г.Сургут;
- сведения о том, принимало ли ООО «Сургутский домостроительный комбинат» участие в каких-либо совещаниях, проводимых уполномоченными службами и департаментами автономного округа и администрацией г.Сургута, ее структурными подразделениями, связанных со строительством и выкупом Детского сада в микрорайоне 20А г.Сургут. В случае, если общество принимало участие в таких совещаниях представить подтверждающие документы, в случае отсутствия таких документов сообщить в письменной форме о том, где и в какое время проводились такие совещания с указанием сведений о присутствующих на таких заседаниях;
- письменные, нормативные объяснения по признакам нарушения статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Непредставление или несвоевременное представление сведений (информации) в антимонопольный орган влечет за собой административную ответственность, предусмотренной частью 5 статьи 19.8 КоАП РФ.

Копии документов должны быть заверены надлежащим образом, направлены с приложением сопроводительного письма (с указанием перечня прилагаемых документов, количества листов и экземпляров). В случае невозможности представления какого-либо из перечисленных документов, необходимо представить письменные объяснения о причинах его отсутствия.

Явка лиц, в действиях которых содержатся признаки нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации, и (или) их представителей с надлежаще оформленной доверенностью для участия в рассмотрении дела по признакам нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации обязательна. В случае неявки указанных лиц, дело по признакам нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации будет рассмотрено в их отсутствие.

В целях обеспечения прохода на территорию Ханты-Мансийского

УФАС России, а равно допуска к рассмотрению дела, представителям лиц, участвующих в деле, при себе необходимо иметь документ, удостоверяющий личность, документ, подтверждающий полномочия лица на представление интересов органа власти, хозяйствующего субъекта либо физического лица, а также копию настоящего определения (уведомления) по делу.

Принять дистанционное участие в рассмотрении дела возможно посредством интернет-видеоконференции.

Для целей принятия участия в рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства необходимо перейти по гиперссылке <<__>>.

Для участия в заседании комиссии посредством интернет-видеоконференции сторонам необходимо заблаговременно направить на адрес электронной почты Ханты-Мансийского УФАС России to86@fas.gov.ru документы, подтверждающие полномочия лиц, участвующих в рассмотрении дела.

Председатель Комиссии

<<__>>