

РЕШЕНИЕ

по делу №086/01/16-343/2019

резольютивная часть решения оглашена 30 июня 2020 года

решение в полном объеме изготовлено 02 июля 2020 года
Мансийск

г.Ханты-

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу - Югре (далее – Ханты-Мансийское УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии:

– <<--->>;

Члены Комиссии:

– <<--->>;

– <<--->>;

рассмотрев дело №086/01/16-343/2019 по признакам нарушения Администрацией городского поселения Белый Яр и ООО «Колибри» пункта 4 статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

в отсутствие представителя заявителя от Службы контроля Ханты-Мансийского автономного округа-Югры, надлежащим образом уведомленного о месте и времени рассмотрения дела,

в присутствии на заседании представителя ответчика от Администрации г.п. Белый Яр <<--->>, действующей на основании постановления главы г.п.Белый Яр №01 от 18.09.2019, <<--->>, действующей на основании доверенности исх.№26 от 03.06.2020,

в отсутствие на заседании представителя ответчика от ООО «Колибри», надлежащим образом уведомленного о месте и времени рассмотрения дела,

в отсутствие на заседании представителя лица, располагающего сведениями о рассматриваемых комиссией обстоятельствах ООО Производственно-коммерческая фирма «Интеграция», надлежащим образом уведомленного о месте и времени рассмотрения дела,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу – Югре (далее – Ханты-Мансийское УФАС России) поступили заявление и материалы Службы контроля Ханты-Мансийского автономного округа-Югры от 29.07.2019 №32-исх-1207 (вх.02-6103 от 02.08.2019), содержащие сведения о признаках нарушения антимонопольного законодательства в действиях Администрации городского поселения Белый Яр (далее – Администрация) при заключении муниципального контракта №04 с Обществом с ограниченной ответственностью «Колибри» (далее — ООО «Колибри») без проведения конкурентных процедур.

По результатам рассмотрения заявления и материалов Ханты-Мансийским УФАС России в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 39 Закона о защите конкуренции, принято решение о возбуждении дела №086/01/16-343/2019 по признакам нарушения Администрацией и ООО «Колибри» пункта 4 статьи 16 Закона о защите конкуренции, что подтверждается Приказом о возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства от 02.10.2019 №243.

Определением о назначении дела к рассмотрению (исх.№05-06/ДГ-8229 от 14.10.2019), рассмотрение дела назначено на 07.11.2019, у Администрации и ООО «Колибри» запрошены необходимые документы (информация).

В связи с принятием заключения об обстоятельствах дела, Комиссией Ханты-Мансийского УФАС России вынесено определение об отложении рассмотрения дела (исх.№05-06/ДГ-8925 от 07.11.2019), в соответствии с которым рассмотрение дела назначено на 10.12.2019.

Кроме того, в соответствии со статьей 48.1 Закона о защите конкуренции в адрес лиц участвующих в деле направлено заключение об обстоятельствах дела (исх.№05-06/ДГ-9137 от 13.11.2019).

Определением об отложении рассмотрения дела (исх.№05-06/ИБ-10123 от 13.12.2019) рассмотрение назначено на 30.01.2020, у лиц участвующих в деле запрошены необходимые документы (информация).

Определением о продлении срока рассмотрения дела (исх.№05-06/ИБ-148 от 14.01.2020) срок рассмотрения дела продлен на три месяца – до 14.04.2020.

Определением об отложении рассмотрения дела (исх.№05-06/ИБ-815 от 03.02.2020) рассмотрение отложено на 10.03.2020, к участию в

рассмотрении дела в качестве лица, располагающего сведениями о рассматриваемых комиссией обстоятельствах: Общество с ограниченной ответственностью Производственно-коммерческая фирма «Интеграция» (далее – ООО «ПКФ «Интеграция»), запрошены необходимые документы (информация).

Определением об отложении рассмотрения дела (исх.№05-06/ТВ-2206 от 12.03.2020) рассмотрение отложено на 07.04.2020, у лиц участвующих в деле запрошены необходимые документы (информация).

В связи с установлением на территории Российской Федерации нерабочих дней с 04 по 30 апреля 2020 года включительно (Указ Президента Российской Федерации от 02.04.2020 №239 «О мерах по обеспечению санитарно-эпидемиологического благополучия населения на территории Российской Федерации в связи с распространением новой коронавирусной инфекции (COVID-19)») определением об отложении рассмотрения дела (исх.№05/ЕК-2984 от 07.04.2020) рассмотрение дела отложено на 22.05.2020.

Определением о продлении срока рассмотрения дела (исх.№05/ЕК-2985 от 07.04.2020) срок рассмотрения дела продлен до 14.07.2020.

Определением об отложении рассмотрения дела (исх.№05/ЕК-4519 от 22.05.2020) рассмотрение отложено на 11.06.2020, у лиц участвующих в деле повторно запрошены необходимые документы (информация).

Определением об объявлении перерыва в рассмотрении дела (исх. №05/ЕК-5527 от 11.06.2020) рассмотрение дела назначено на 17.06.2020 посредством интернет-видеоконференции.

В связи с принятием заключения об обстоятельствах дела, Комиссией Ханты-Мансийского УФАС России вынесено определение об отложении рассмотрения дела (исх.№05/ЕК-5703 от 17.06.2020), в соответствии с которым рассмотрение дела назначено на 30.06.2020 посредством интернет-видеоконференции.

Кроме того, в соответствии со статьей 48.1 Закона о защите конкуренции в адрес лиц участвующих в деле направлено заключение об обстоятельствах дела (исх.№05/ЕК-5773 от 18.06.2020).

Изучив материалы дела, письменные пояснения ответчиков по делу, исследовав и оценив в совокупности представленные документы, Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России пришла к следующим выводам.

12.11.2018 на официальном сайте <http://zakupki.gov.ru> Администрацией размещено извещение №0187300016518000031 о проведении

электронного аукциона на право заключения муниципального контракта на выполнение работ по содержанию и текущему ремонту дорог и объектов дорожного хозяйства городского поселения Белый Яр. Начальная (максимальная) цена контракта: 32 028 200,00 (тридцать два миллиона двадцать восемь тысяч двести) рубль.

По результатам аукциона, между Администрацией и ООО «ПКФ «Интеграция» заключен муниципальный контракт № Ф.2018.616034 от 17.12.2018. Срок выполнения работ с 01.01.2019 по 31.12.2020.

В соответствии с протоколом Администрации г.п. Белый Яр №1 от 01.02.2019 внеочередного экстренного заседания комиссии по чрезвычайным ситуациям и обеспечению пожарной безопасности муниципального образования г.п. Белый Яр в связи с ненадлежащим выполнением работ ООО «ПКФ «Интеграция», а также в связи с тем, что в феврале-марте 2019 года отсутствует подрядчик по содержанию и текущему ремонту дорог, объектов дорожного хозяйства, принято решение о признании ситуации, связанной с содержанием дорог, чрезвычайной и заключении разового контракта на основании пункта 9 частью 1 статьи 93 Федерального закона от 05.04.2013г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе).

13.02.2019 между Администрацией и ООО «ПКФ «Интеграция» подписано соглашение о расторжении муниципального контракта № Ф.2018.616034 от 17.12.2018.

15.02.2019 между Администрацией и ООО «Колибри» заключен муниципальный контракт от №04 на выполнение работ по содержанию и текущему ремонту дорог и объектов дорожного хозяйства городского поселения Белый Яр. Контракт заключен на срок с 15.02.2019 по 31.03.2019.

Указанный контракт заключен на основании пункта 9 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе.

Согласно пункту 9 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе закупка у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) может осуществляться заказчиком в следующих случаях закупки определенных товаров, работ, услуг вследствие аварии, иных чрезвычайных ситуаций природного или техногенного характера, непреодолимой силы, в случае возникновения необходимости в оказании медицинской помощи в экстренной форме либо в оказании медицинской помощи в неотложной форме (при условии, что такие товары, работы, услуги не включены в утвержденный Правительством Российской Федерации перечень

товаров, работ, услуг, необходимых для оказания гуманитарной помощи либо ликвидации последствий чрезвычайных ситуаций природного или техногенного характера) и применение иных способов определения поставщика (подрядчика, исполнителя), требующих затрат времени, нецелесообразно. Заказчик вправе заключить в соответствии с настоящим пунктом контракт на поставку товара, выполнение работы или оказание услуги соответственно в количестве, объеме, которые необходимы для ликвидации последствий, возникших вследствие аварии, иных чрезвычайных ситуаций природного или техногенного характера, непреодолимой силы, либо для оказания медицинской помощи в экстренной форме или неотложной форме, в том числе в случаях, предусмотренных частями 7 и 12 статьи 82 настоящего Федерального закона.

Вместе с тем, положения пункта 9 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе связывают возможность осуществления закупки у единственного подрядчика с наличием юридически значимых обстоятельств: наличии аварии, иных чрезвычайных ситуаций природного или техногенного характера, непреодолимой силы, в количестве, объеме, которые необходимы для ликвидации последствий, возникших вследствие аварии, иных чрезвычайных ситуаций природного или техногенного характера, непреодолимой силы.

Протокол комиссии по чрезвычайным ситуациям и обеспечению пожарной безопасности муниципального образования г.п. Белый Яр, содержащий информацию о чрезвычайной ситуации, связанной с содержанием дорог, не является документом, подтверждающим факт введения чрезвычайной ситуации.

Согласно постановлению Администрации г.п. Белый Яр №66 от 01.02.2019 «Об установлении особого противопожарного режима и введении чрезвычайной ситуации в границах территории городского поселения Белый Яр» до 31.03.2019 в границах территории г.п. Белый Яр введена чрезвычайная ситуация. Однако основания введения режима чрезвычайной ситуации в границах г.п. Белый Яр не указаны.

Таким образом, из содержания постановления Администрации №66 от 01.02.2019 не следует наличие чрезвычайной ситуации в смысле требований пункта 9 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе. Принятие постановления Администрации №66 от 01.02.2019 «Об установлении особого противопожарного режима и введении чрезвычайной ситуации в границах территории городского поселения Белый Яр» не гарантирует безусловной возможности заключения контракта по правилам пункта 9 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе.

В рамках рассмотрения дела, Администрацией какой-либо информации и документов, подтверждающих введение режима чрезвычайной ситуации на территории г.п. Белый Яр в период с 01.02.2019 по 31.03.2019 не представлено.

Согласно пункту 8 Постановления Пленума Верховного суда Российской Федерации от 24.03.2016 №7 «О применении судами некоторых положений Гражданского кодекса Российской Федерации об ответственности за нарушение обязательств» (далее – Постановление Пленума ВС РФ от 24.03.2016 №7), в силу пункта 3 статьи 401 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) для признания обстоятельства непреодолимой силой необходимо, чтобы оно носило чрезвычайный и непредотвратимый при данных условиях характер. Требование чрезвычайности подразумевает исключительность рассматриваемого обстоятельства, наступление которого не является обычным в конкретных условиях.

Также в силу Постановления Президиума Верховного суда Российской Федерации от 21.06.2012 №3352/12 юридическая квалификация обстоятельства как непреодолимой силы возможна только при одновременном наличии совокупности ее существенных характеристик: чрезвычайности и непредотвратимости.

Под чрезвычайностью понимается исключительность, выход за пределы «нормального», обычного, необычайность для тех или иных жизненных условий, что не относится к жизненному риску и не может быть учтено ни при каких обстоятельствах.

Чрезвычайный характер непреодолимой силы не допускает квалификации в качестве таковой любого жизненного факта, ее отличие от случая в том, что она имеет в основе объективную, а не субъективную непредотвратимость.

В силу статьи 1 Федерального закона от 21.12.1994 №68-ФЗ «О защите населения и территорий от чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера», чрезвычайная ситуация – это обстановка на определенной территории, сложившаяся в результате аварии, опасного природного явления, катастрофы, стихийного или иного бедствия, которые могут повлечь или повлекли за собой человеческие жертвы, ущерб здоровью людей или окружающей среде, значительные материальные потери и нарушение условий жизнедеятельности людей.

Из письма Минэкономразвития России в от 15.07.2015 №Д28и-2188 следует, что обстоятельства, которые могут служить обоснованием причин заключения контракта с единственным исполнителем в случае, если возникла потребность в определенных товарах, работах, услугах

вследствие непреодолимой силы, необходимости срочного медицинского вмешательства, в связи с чем применение иных способов размещения заказа, требующих затрат времени, нецелесообразно, должны обладать свойствами внезапности, чрезвычайности и непредотвратимости.

При этом наличие возможности у заказчика прогнозировать и контролировать сложившуюся ситуацию в течение определенного периода времени является основанием признать контракт, заключенный с единственным исполнителем в указанном случае, недействительным.

Те обстоятельства, в силу которых Администрация заключила муниципальный контракт с ООО «Колибри» без проведения торгов, не обладают свойствами внезапности, чрезвычайности и непредотвратимости.

Неудовлетворительное состояние сети дорог и объектов дорожного хозяйства г.п.Белый Яр из-за отсутствия их содержания не является следствием аварии, иных чрезвычайных ситуаций природного или техногенного характера, обстоятельств непреодолимой силы.

Расторжение в одностороннем порядке ранее действовавшего государственного контракта с ООО «ПКФ «Интеграция» в связи с неисполнением или ненадлежащим исполнением обязательств подрядчиком, а также наступление зимнего периода и соответствующих погодных условий, не свидетельствуют о чрезвычайной ситуации.

Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России полагает, что у Администрации имелась возможность прогнозировать и контролировать сложившуюся ситуацию по ненадлежащему исполнению обязательств ООО «ПКФ «Интеграция» в рамках заключенного контракта в течение определенного периода времени, что подтверждается письмами о выполнении работ, направленными Администрацией в адрес общества в период с 09.01.2019 по 29.01.2019, (исх.№5 от 09.01.2019, исх.№34 от 10.01.2019, исх.№91 от 14.01.2019, исх.№134 от 16.01.2019, исх.№177 от 17.01.2019, исх.№232 от 21.01.2019, исх.№291, №276, №277 от 22.01.2019, исх. №317, №319, №332 от 23.01.2019, исх.№413 от 28.01.2019, исх.№424, №426 от 29.01.2019), а также актами обследования улично-дорожной сети г.п.Белый Яр (от 09.01.2019, от 14.01.2019, от 15.01.2019, от 23.01.2019, от 24.01.2019, от 30.01.2019).

Кроме того, из технического задания (приложение №6 к муниципальному контракту №04 от 15.02.2019) следует, что контракт заключен на оказание услуг по содержанию и текущему ремонту дорог и объектов дорожного хозяйства г.п.Белый Яр, что никак не может быть определено стихийным бедствием, аварией или чрезвычайной ситуацией. В самом

муниципальном контракте отсутствуют сведения о произошедших авариях, иных чрезвычайных ситуациях природного или техногенного характера, неопределимой силы, для ликвидации последствий которой был заключен данный контракт. Условий о порядке ликвидации последствий действия непреодолимой силы или чрезвычайной ситуации контракт также не содержит.

Таким образом, виды и объемы работ по муниципальному контракту №04 от 15.02.2019 не направлены на ликвидацию последствий, возникших вследствие аварии, иных чрезвычайных ситуаций природного или техногенного характера, непреодолимой силы.

Учитывая изложенное, Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России приходит к выводу, что основание для заключения контракта с единственным исполнителем на основании пункта 9 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе у Администрации отсутствовало.

Статьей 6 Закона о контрактной системе установлено, что открытость, прозрачность информации о контрактной системе в сфере закупок, обеспечение конкуренции отнесены к принципам контрактной системы в сфере закупок.

При этом согласно статье 8 Закона о контрактной системе под принципом обеспечения конкуренции понимается создание равных условий для обеспечения конкуренции между участниками закупок, при которых любое заинтересованное лицо имеет возможность в соответствии с законодательством Российской Федерации и иными нормативными правовыми актами о контрактной системе в сфере закупок стать поставщиком (подрядчиком, исполнителем). К созданию равных условий при выявлении лучших условий поставок товаров, выполнения работ, оказания услуг относится запрет на совершение заказчиками, участниками закупок любых действий, которые противоречат требованиям настоящего Федерального закона, в том числе приводят к ограничению конкуренции, в частности к необоснованному ограничению числа участников закупок.

В соответствии с частями 1 и 2 статьи 24 Закона о контрактной системе заказчики при осуществлении закупок используют конкурентные способы определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) или осуществляют закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя). Конкурентными способами определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) являются конкурсы (открытый конкурс, конкурс с ограниченным участием, двухэтапный конкурс, закрытый конкурс, закрытый конкурс с ограниченным участием, закрытый двухэтапный конкурс), аукционы (аукцион в электронной форме, закрытый

аукцион), запрос котировок, запрос предложений.

Следовательно, заключение муниципального контракта по содержанию и текущему ремонту дорог и объектов дорожного хозяйства городского поселения Белый Яр должно быть осуществлено только путем проведения конкурентной процедуры.

В своих письменных объяснениях Администрация указывает, что ООО «ПФК «Интеграция» на протяжении января 2019 года должным образом не исполняла взятые по муниципальному контракту №Ф.2018.616034 от 17.12.2018 обязательства, в связи с чем стороны пришли к единому согласию о расторжении данного контракта.

В связи с расторжением 13.02.2019 муниципального контракта №Ф.2018.616034 от 17.12.2018, 14.02.2019 Администрацией было внесено изменение в план закупок и пан-график для проведения аукциона в электронной форме.

26.02.2019 на официальном сайте www.rts-tender.ru было опубликовано извещение (№0187300016519000003) о проведении электронного аукциона на право заключения муниципального контракта на выполнение работ по содержанию и текущему ремонту дорог и объектов дорожного хозяйства городского поселения Белый Яр. Начальная (максимальная) цена контракта 24 089 469,10 рублей. Заявки принимались с 26.02.2019 по 14.03.2019.

По результатам электронного аукциона между Администрацией и ИП Ганиевым К.Н. от 29.03.2019 заключен муниципальный контракт №Ф.2019.1270067 на выполнение работ по содержанию и текущему ремонту дорог и объектов дорожного хозяйства г.п. Белый Яр.

Таким образом, Администрация считает, что заключение муниципального контракта №04 от 15.02.2019 как с единственным поставщиком было необходимо, на период согласования, подготовки документации, проведения самого аукциона и обусловлено потребностью Администрации в организации непрерывного процесса обеспечения жизнедеятельности поселения и предотвращение негативных последствий опасных явлений природы.

Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России, рассмотрев указанные доводы Администрации считает их необоснованными, в виду нижеследующего.

Как указывалось выше, в январе 2019 года Администрацией в адрес ООО «ПФК «Интеграция» направлено 15 писем о выполнении работ в соответствии с муниципальным контрактом №Ф.2018.616034 от 17.12.2018

(исх.№5 от 09.01.2019, исх.№34 от 10.01.2019, исх.№91 от 14.01.2019, исх. №134 от 16.01.2019, исх.№177 от 17.01.2019, исх.№232 от 21.01.2019, исх. №291, №276, №277 от 22.01.2019, исх.№317, №319, №332 от 23.01.2019, исх. №413 от 28.01.2019, исх.№424, №426 от 29.01.2019).

Согласно материалам дела Администрация 21.01.2019 направила в адрес ООО «ПФК «Интеграция» претензию (исх.№248) о выплате неустойки в размере 1 090 837,85 рублей в связи с фактом неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательств по заявкам исх.№5 от 09.01.2019, исх.№34 от 10.01.2019, исх.№91 от 14.01.2019, исх.№134, №156 от 16.01.2019.

Также из переписки между Администрацией и ООО «ПФК «Интеграция» установлено, что 21.01.2019 ООО «ПФК «Интеграция» направило в адрес Администрации соглашение о расторжении муниципального контракта (исх.№05-19), на что Администрация 23.01.2019 дала ответ (исх.№322) о невозможности подписания данного соглашения в виду ранее направленного письма с претензиями о выплате неустойки.

Вместе с тем, Администрацией в адрес ООО «ПФК «Интеграция» направлялись письма о необходимости прибыть на рабочее совещание по вопросу расторжения муниципального контракта (исх.№320 от 23.01.2019, исх.№340 от 24.01.2019, исх.№393, №395 от 28.01.2019).

ООО «ПФК «Интеграция» письмом от 28.01.2019 (исх.№08-19) отозвала соглашение о расторжении муниципального контракта.

29.01.2019 Администрация направила в адрес ООО «ПФК «Интеграция» претензию (исх.№438) о выплате неустойки в размере 1 090 837,85 рублей в связи с фактом неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательств по заявкам исх.№276 от 22.01.2019, исх.№317 от 23.01.2019.

30.01.2019 Администрация в адрес ООО «ПФК «Интеграция» направила очередную претензию (исх.№445) о выплате неустойки в размере 1 090 837,85 рублей в связи с фактом неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательств по заявкам исх.№277 от 22.01.2019, исх.№291 от 23.01.2019.

Из представленных материалов следует, что 30.01.2019 на совещании по вопросу расторжения муниципальных контрактов принято решение расторгнуть муниципальный контракт с ООО «ПФК «Интеграция» по соглашению сторон.

13.02.2019 Администрацией и ООО «ПФК «Интеграция» подписано соглашение о расторжении муниципального контракта №Ф.2018.616034 от 17.12.2018.

Следовательно, из представленных документов и письменных пояснений Администрации не следует, что обстоятельства, приведенные Администрацией, обладают свойствами внезапности, чрезвычайности и непредотвратимости и являются основанием для заключения муниципального контракта по результатам осуществления закупки у единственного поставщика.

Таким образом, с момента принятия решения о расторжении муниципального контракта (21.01.2019) до момента его фактического подписания (13.02.2019) Администрация не предпринимала никаких действий по проведению конкурентных процедур, а заключила напрямую с ООО «Колибри» муниципальный контракт, что свидетельствует о предоставлении данному хозяйствующему субъекту необоснованных преимуществ при осуществлении хозяйственной деятельности.

В ходе рассмотрения дела представитель ООО «ПФК «Интеграция» пояснила, что общество было вынуждено расторгнуть муниципальный контракт №Ф.2018.616034 от 17.12.2018 во избежание применения со стороны Администрации штрафных санкций в крупном размере.

Направление Администрацией в адрес ООО «ПФК «Интеграция» трех претензий (исх.№248 от 21.01.2019, исх.№438 от 29.01.2019, исх.№445 от 30.01.2019) о выплате неустойки на общую сумму 3 272 513, 55 рублей (1 090 837,85 рублей × 3), последующее подписание акта выполненных работ, согласно которому работы по муниципальному контракту №Ф.2018.616034 от 17.12.2018 выполнены качественно и в полном объеме, а также подписание соглашения о расторжении муниципального контракта №Ф.2018.616034 от 17.12.2018, в соответствии с пунктом 5 которого претензии по исполнению контракта у сторон отсутствуют, подтверждают доводы ООО «ПФК «Интеграция» о совершении Администрацией целенаправленных действий по расторжению муниципального контракта.

При рассмотрении настоящего дела антимонопольным органом проведен анализ состояния конкуренции в объеме, необходимом для принятия решения, в порядке, предусмотренном частью 5.1 статьи 45 Закона о защите конкуренции при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства антимонопольный орган проводит анализ состояния конкуренции в объеме, необходимом для принятия решения о наличии или об отсутствии нарушения антимонопольного законодательства. В соответствии с пунктом 10.8 Приказа ФАС России от 28.04.2010 № 220 (ред. от 20.07.2016) «Об утверждении Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке» (Зарегистрировано в Минюсте России 02.08.2010 № 18026) по делам, возбужденным по признакам нарушения статьи 16 Закона о защите

конкуренции, анализ состояния конкуренции на товарном рынке включает следующие этапы:

- а) определение временного интервала исследования товарного рынка;
- б) определение продуктовых границ товарного рынка;
- в) определение географических границ товарного рынка.

В ходе анализа временной интервал исследования товарного рынка определен с 15.02.2019 по 04.06.2019, то есть с даты заключения муниципального контракта №04 (15.02.2019) до даты подписания соглашения о расторжении указанного контракта (04.06.2019).

Продуктовые границы товарного рынка, принимая во внимание условия предмета муниципального контракта №04, заключенного между Администрацией и ООО «Колибри», определены как содержание и текущий ремонт дорог и объектов дорожного хозяйства городского поселения Белый Яр (ОКПД2– 42.11.20.000-00000002).

Географические границы рынка деятельности по содержанию и текущему ремонту дорог и объектов дорожного хозяйства в рассматриваемом случае определены территорией, на которой необходимо проведение работ – городского поселения Белый Яр, Сургутский район, Ханты-Мансийский автономный округ — Югра, Тюменская область.

Из материалов дела следует, что на территории г.п.Белый Яр работы по содержанию и текущему ремонту дорог и объектов дорожного хозяйства могли выполнять:

- ИП <<--->> зарегистрирован на территории Сургута (ОКВЭД 81.29.9);
- ИП <<--->> зарегистрирован на территории Сургута (ОКВЭД 81.29.2);
- ООО «СК АВТОБАН» зарегистрировано на территории Сургута (ОКВЭД 42.11);
- ООО «Колибри» зарегистрировано на территории Сургута (ОКВЭД 85.42.9);
- ООО ПФК «Интеграция» зарегистрировано на территории Сургута (ОКВЭД 42.11).

Таким образом, на рынке оказания услуг содержанию и текущему ремонту дорог и объектов дорожного хозяйства имеет место конкуренция, поскольку данный рынок является открытым для вхождения любого хозяйствующего субъекта, как г.п.Белый Яр, так и хозяйствующих

субъектов других районов, то есть имеет неограниченный круг хозяйствующих субъектов.

Кроме того, в случае объявления и проведения Администрацией конкурентной закупки в соответствии с Законом о контрактной системе, любой хозяйствующий субъект, осуществляющий деятельность на территории Российской Федерации, мог стать участником таких торгов, и соответственно, получить возможность выхода на рассматриваемый товарный рынок.

Однако совершение Администрацией действий, направленных на расторжение муниципального контракта №Ф.2018.616034 от 17.12.2018, заключение Администрацией и ООО «Колибри» муниципального контракта №04 без применения конкурентных процедур свидетельствуют о создании преимущественных условий для указанного хозяйствующего субъекта и заключении антиконкурентного соглашения, которое привело, а также могло привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

В соответствии с частью 1 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции перед окончанием рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства при установлении в действиях (бездействии) ответчика по делу нарушения антимонопольного законодательства комиссия принимает заключение об обстоятельствах дела.

Согласно части 2 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции заключение об обстоятельствах дела оформляется в виде отдельного документа, подписывается председателем и членами комиссии и должно содержать:

- 1) фактические и иные обстоятельства дела, установленные комиссией, в том числе обстоятельства, установленные в ходе проведенного антимонопольным органом анализа состояния конкуренции, и обстоятельства, установленные в ходе проведения проверок соблюдения требований антимонопольного законодательства;
- 2) доказательства, на которых основаны выводы комиссии об обстоятельствах дела, мотивы, по которым комиссия отвергла те или иные доказательства, приняла или отклонила приведенные в обоснование своих требований и возражений доводы лиц, участвующих в деле.

Указанное заключение подлежит направлению лицам, участвующим в деле (в течение пяти рабочих дней со дня вынесения определения об отложении рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства, при этом дата очередного рассмотрения дела не

может быть назначена ранее чем через пять рабочих дней со дня направления лицам, участвующим в деле, копии заключения об обстоятельствах дела), а само дело подлежит отложению для представления таким лицам возможности проанализировать выводы комиссии, представить пояснения и привести комиссии свои доводы (часть 3 и 4 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции).

В соответствии с частями 5 и 6 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции лица, участвующие в деле, вправе представить комиссии пояснения, доказательства и приводить доводы в письменной форме в отношении обстоятельств, изложенных в заключении об обстоятельствах дела, до окончания рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства и оглашения резолютивной части решения по нему на заседании комиссии. В случае, если представленные лицами, участвующими в деле, пояснения, доказательства и доводы свидетельствуют о наличии в действиях (бездействии) ответчика по делу признаков иного нарушения антимонопольного законодательства, чем нарушение, по признакам которого принято заключение об обстоятельствах дела, комиссия на основании пункта 1 части 1.1 статьи 47 Закона о защите конкуренции принимает решение об отложении рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства. В этом случае рассмотрение дела продолжается по правилам, предусмотренным главой 9 Закона о защите конкуренции.

Комиссия на основании пункта 1 части 1 статьи 48 Закона о защите конкуренции прекращает рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства в случае, если представленные лицами, участвующими в деле, пояснения, доказательства и доводы в отношении обстоятельств, изложенных в заключении об обстоятельствах дела, свидетельствуют об отсутствии в рассматриваемых комиссией действиях (бездействии) нарушения антимонопольного законодательства (часть 7 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции).

Комиссией Ханты-Мансийского УФАС России было направлено заключение об обстоятельствах дела (исх.№05/ЕК-5773 от 18.06.2020) в адрес лиц, участвующих в деле для представления таким лицам возможности проанализировать выводы комиссии, представить пояснения и привести комиссии свои доводы.

Однако, представленным правом лица, участвующие в деле не воспользовались, а именно не представили свои пояснения, доказательства и доводы в отношении обстоятельств, изложенных в заключении об обстоятельствах дела.

В ходе рассмотрения дела представитель Администрации поддержала

ранее представленные возражения на заключение об обстоятельствах дела исх.№05-06/ДГ-9137 от 13.11.2019.

В своих возражениях Администрация указала, что в связи с тем, что муниципальный контракт №Ф.2018.616034 от 17.12.2018 расторгнут 13.02.2019, внесение изменений в план закупок и план-график для проведения аукциона возможно было только 14.02.2019. При этом внесение изменений в план-график осуществляется не позднее, чем за десять дней до дня размещения в единой информационной системе извещения об осуществлении соответствующей закупки.

Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России не может согласиться с указанными доводами Администрации ввиду нижеследующего.

Как указывалось выше, 15.02.2019 между Администрацией и ООО «Колибри» заключен муниципальный контракт от №04 на выполнение работ по содержанию и текущему ремонту дорог и объектов дорожного хозяйства городского поселения Белый Яр. Контракт заключен на основании пункта 9 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе.

Согласно пункту 9 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе закупка у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) может осуществляться заказчиком в следующих случаях закупки определенных товаров, работ, услуг вследствие аварии, иных чрезвычайных ситуаций природного или техногенного характера, непреодолимой силы, в случае возникновения необходимости в оказании медицинской помощи в экстренной форме либо в оказании медицинской помощи в неотложной форме (при условии, что такие товары, работы, услуги не включены в утвержденный Правительством Российской Федерации перечень товаров, работ, услуг, необходимых для оказания гуманитарной помощи либо ликвидации последствий чрезвычайных ситуаций природного или техногенного характера) и применение иных способов определения поставщика (подрядчика, исполнителя), требующих затрат времени, нецелесообразно. Заказчик вправе заключить в соответствии с настоящим пунктом контракт на поставку товара, выполнение работы или оказание услуги соответственно в количестве, объеме, которые необходимы для ликвидации последствий, возникших вследствие аварии, иных чрезвычайных ситуаций природного или техногенного характера, непреодолимой силы, либо для оказания медицинской помощи в экстренной форме или неотложной форме, в том числе в случаях, предусмотренных частями 7 и 12 статьи 82 настоящего Федерального закона.

Вместе с тем, положения пункта 9 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе связывают возможность осуществления закупки у

единственного подрядчика с наличием юридически значимых обстоятельств: наличии аварии, иных чрезвычайных ситуаций природного или техногенного характера, непреодолимой силы, в количестве, объеме, которые необходимы для ликвидации последствий, возникших вследствие аварии, иных чрезвычайных ситуаций природного или техногенного характера, непреодолимой силы.

В соответствии с пунктом 8 Постановления Пленума ВС РФ от 24.03.2016 №7, в силу пункта 3 статьи 401 ГК РФ для признания обстоятельства непреодолимой силой необходимо, чтобы оно носило чрезвычайный и непредотвратимый при данных условиях характер. Требование чрезвычайности подразумевает исключительность рассматриваемого обстоятельства, наступление которого не является обычным в конкретных условиях.

Также в силу Постановления Президиума Верховного суда Российской Федерации от 21.06.2012 №3352/12 юридическая квалификация обстоятельства как непреодолимой силы возможна только при одновременном наличии совокупности ее существенных характеристик: чрезвычайности и непредотвратимости.

Под чрезвычайностью понимается исключительность, выход за пределы «нормального», обыденного, необычайность для тех или иных жизненных условий, что не относится к жизненному риску и не может быть учтено ни при каких обстоятельствах.

Чрезвычайный характер непреодолимой силы не допускает квалификации в качестве таковой любого жизненного факта, ее отличие от случая в том, что она имеет в основе объективную, а не субъективную непредотвратимость.

В силу статьи 1 Федерального закона от 21.12.1994 №68-ФЗ «О защите населения и территорий от чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера», чрезвычайная ситуация – это обстановка на определенной территории, сложившаяся в результате аварии, опасного природного явления, катастрофы, стихийного или иного бедствия, которые могут повлечь или повлекли за собой человеческие жертвы, ущерб здоровью людей или окружающей среде, значительные материальные потери и нарушение условий жизнедеятельности людей.

Из письма Минэкономразвития России в от 15.07.2015 №Д28и-2188 следует, что обстоятельства, которые могут служить обоснованием причин заключения контракта с единственным исполнителем в случае, если возникла потребность в определенных товарах, работах, услугах вследствие непреодолимой силы, необходимости срочного медицинского вмешательства, в связи с чем применение иных способов

размещения заказа, требующих затрат времени, нецелесообразно, должны обладать свойствами внезапности, чрезвычайности и непредотвратимости.

При этом наличие возможности у заказчика прогнозировать и контролировать сложившуюся ситуацию в течение определенного периода времени является основанием признать контракт, заключенный с единственным исполнителем в указанном случае, недействительным.

Обстоятельства, в силу которых Администрация заключила муниципальный контракт с ООО «Колибри» без проведения торгов, не обладают свойствами внезапности, чрезвычайности и непредотвратимости.

Неудовлетворительное состояние сети дорог и объектов дорожного хозяйства г.п.Белый Яр из-за отсутствия их содержания не является следствием аварии, иных чрезвычайных ситуаций природного или техногенного характера, обстоятельств непреодолимой силы.

Расторжение в одностороннем порядке ранее действовавшего государственного контракта с ООО «ПКФ «Интеграция» в связи с неисполнением или ненадлежащим исполнением обязательств подрядчиком, а также наступление зимнего периода и соответствующих погодных условий, не свидетельствуют о чрезвычайной ситуации.

Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России полагает, что у Администрации имелась возможность прогнозировать и контролировать сложившуюся ситуацию по ненадлежащему исполнению обязательств ООО «ПКФ «Интеграция» в рамках заключенного контракта в течение определенного периода времени, что подтверждается письмами о выполнении работ, направленными Администрацией в адрес общества в период с 09.01.2019 по 29.01.2019, а также актами обследования улично-дорожной сети г.п.Белый Яр.

Кроме того, из технического задания (приложение №6 к муниципальному контракту №04 от 15.02.2019) следует, что контракт заключен на оказание услуг по содержанию и текущему ремонту дорог и объектов дорожного хозяйства г.п.Белый Яр, что никак не может быть определено стихийным бедствием, аварией или чрезвычайной ситуацией. В самом муниципальном контракте отсутствуют сведения о произошедших авариях, иных чрезвычайных ситуациях природного или техногенного характера, неопределимой силы, для ликвидации последствий которой был заключен данный контракт. Условий о порядке ликвидации последствий действия непреодолимой силы или чрезвычайной ситуации контракт также не содержит.

Таким образом, виды и объемы работ по муниципальному контракту №04 от 15.02.2019 не направлены на ликвидацию последствий, возникших вследствие аварии, иных чрезвычайных ситуаций природного или техногенного характера, непреодолимой силы.

Кроме того, в рамках рассмотрения дела Администрацией доказательств, подтверждающих введение режима чрезвычайной ситуации на территории г.п. Белый Яр, связанной с содержанием дорог, в период с 01.02.2019 по 31.03.2019 не представлено.

Протокол комиссии по чрезвычайным ситуациям и обеспечению пожарной безопасности муниципального образования г.п. Белый Яр, содержащий информацию о чрезвычайной ситуации, связанной с содержанием дорог, не является документом, подтверждающим факт введения чрезвычайной ситуации.

В постановлении Администрации г.п. Белый Яр №66 от 01.02.2019 «Об установлении особого противопожарного режима и введении чрезвычайной ситуации в границах территории городского поселения Белый Яр» основания введения режима чрезвычайной ситуации в границах г.п. Белый Яр не указаны.

Учитывая изложенное, Администрация не имела оснований для заключения муниципального контракта №04 от 15.02.2019 на основании пункта 9 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе, поскольку основанием для заключения контракта с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем) является не столько отсутствие времени для проведения процедуры закупки, сколько наступление такого обстоятельства как непреодолимая сила.

Таким образом, оснований для прекращения настоящего дела по основаниям, указанным в части 7 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции у Комиссии Ханты-Мансийского УФАС России не имеется.

Учитывая совокупность имеющихся доказательств, в частности муниципальный контракт №04 на выполнение работ по содержанию и текущему ремонту дорог и объектов дорожного хозяйства городского поселения Белый Яр от 15.02.2019, письменные объяснения лиц, участвующих в деле, объяснения ООО «ПФК «Интеграция», Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России приходит к выводу о необходимости квалифицировать действия Администрации г.п. Белый Яр и ООО «Колибри» по пункту 4 статьи 16 Закона о защите конкуренции.

Таким образом, действия Администрации и ООО «Колибри», выразившиеся в в заключении муниципального контракта №04 от 15.02.2019 на выполнение работ по содержанию и текущему ремонту

дорог и объектов дорожного хозяйства городского поселения Белый Яр без проведения конкурентных процедур, нарушают требования пункта 4 статьи 16 Закона о защите конкуренции, приводят, а также способны привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции на рынке капитального строительства.

В ходе рассмотрения настоящего дела Комиссией Ханты-Мансийского УФАС России было установлено, что муниципальный контракт №04 от 15.02.2019, заключенный между Администрацией и ООО «Колибри» исполнен в полном объеме в установленные сроки.

Выполненные ООО «Колибри» работы по муниципальному контракту №04 от 15.02.2019 оплачены Администрацией в полном объеме.

При таких обстоятельствах, в силу положений статьи 23 Закона о защите конкуренции у Комиссии Ханты-Мансийского УФАС России отсутствуют основания для выдачи предписания об устранении нарушений.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 - 4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Основания для прекращения рассмотрения дела, в соответствии со статьей 48 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» отсутствуют.

2. Признать в действиях Администрации городского поселения Белый Яр и Общества с ограниченной ответственностью «Колибри», выразившихся в заключении муниципального контракта №04 от 15.02.2019 на выполнение работ по содержанию и текущему ремонту дорог и объектов дорожного хозяйства городского поселения Белый Яр без проведения конкурентных процедур, нарушение пункта 4 статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции».

3. Обязательное для исполнения предписание не выдавать.

4. Главе городского поселения Белый Яр <<--->> надлежит явиться **17 августа 2020 г. в 15 ч. 00 мин.** по адресу: г.Ханты-Мансийск, ул.Мира, д.27, каб.251 на составление протокола об административном правонарушении, предусмотренном частью 7 статьи 14.32 КоАП РФ для дачи объяснений по факту нарушения, а также для подписания протокола об административном правонарушении либо направить для этих целей представителя с надлежащим образом оформленными полномочиями на участие в данном административном производстве (в доверенности должны быть указаны: признаки административного

правонарушения; статья КоАП РФ, по которой лицо привлекается к ответственности; орган исполнительной власти, осуществляющий рассмотрение дела; дата, время и место составления протокола), включая полномочия на подписание протокола об административном правонарушении в соответствии с частью 5 статьи 28.2 КоАП РФ, со всеми правами, предусмотренными статьей 25.1, 25.4 КоАП РФ.

5. В соответствии со статьей 26.10 КоАП РФ, главе городского поселения Белый Яр <<--->> надлежит **в срок до 10 августа 2020 г. представить** в Ханты-Мансийское УФАС России следующие заверенные копии:

- надлежащим образом заверенные копии документов, подтверждающих полномочия <<--->> в должности главы городского поселения Белый Яр, копии паспортных данных (дата и место рождения, серия и номер паспорта, кем выдан, дата выдачи, код подразделения, адрес регистрации) либо копии второго, третьего, пятого листов паспорта с вышеуказанной информацией, а также адрес фактического места проживания (телефон, e-mail);

- устав городского поселения Белый Яр;

- письменные объяснения по признакам нарушения части 7 статьи 14.32 КоАП РФ.

6. Законному представителю Общества с ограниченной ответственностью «Колибри» надлежит явиться **19 августа 2020 г. в 15 ч. 00 мин.** по адресу: г.Ханты-Мансийск, ул.Мира, д.27, каб.251 на составление протокола об административном правонарушении, предусмотренном частью 4 статьи 14.32 КоАП РФ для дачи объяснений по факту нарушения, а также для подписания протокола об административном правонарушении либо направить для этих целей представителя с надлежащим образом оформленными полномочиями на участие в данном административном производстве (в доверенности должны быть указаны: признаки административного правонарушения; статья КоАП РФ, по которой юридическое лицо привлекается к ответственности; орган исполнительной власти, осуществляющий рассмотрение дела; дата, время и место составления протокола), включая полномочия на подписание протокола об административном правонарушении в соответствии с частью 5 статьи 28.2 КоАП, со всеми правами, предусмотренными статьей 25.1, 25.4 КоАП РФ.

7. В соответствии со статьей 26.10 КоАП РФ Обществу с ограниченной ответственностью «Колибри» надлежит **в срок до 10 августа 2020 г. представить** в Ханты-Мансийское УФАС России следующие заверенные копии:

- устав Общества с ограниченной ответственностью «Колибри»;
- выписку из ЕГРЮЛ Общества с ограниченной ответственностью «Колибри»;
- копии бухгалтерского баланса Общества с ограниченной ответственностью «Колибри» за 2018 год;
- информацию в письменном виде о сумме выручки Общества с ограниченной ответственностью «Колибри» от деятельности по содержанию и текущему ремонту дорог и объектов дорожного хозяйства в 2018 году (приложить подтверждающие документы);
- письменные объяснения по признакам нарушения части 4 статьи 14.32 КоАП РФ.

8. Директору Общества с ограниченной ответственностью «Колибри» <<--->> надлежит явиться **19 августа 2020 г. в 15 ч. 30 мин.** по адресу: г.Ханты-Мансийск, ул.Мира, д.27, каб.251 на составление протокола об административном правонарушении, предусмотренном частью 4 статьи 14.32 КоАП РФ для дачи объяснений по факту нарушения, а также для подписания протокола об административном правонарушении либо направить для этих целей представителя с надлежащим образом оформленными полномочиями на участие в данном административном производстве (в доверенности должны быть указаны: признаки административного правонарушения; статья КоАП РФ, по которой юридическое лицо привлекается к ответственности; орган исполнительной власти, осуществляющий рассмотрение дела; дата, время и место составления протокола), включая полномочия на подписание протокола об административном правонарушении в соответствии с частью 5 статьи 28.2 КоАП, со всеми правами, предусмотренными статьей 25.1, 25.4 КоАП РФ.

9. В соответствии со статьей 26.10 КоАП РФ директору Общества с ограниченной ответственностью «Колибри» <<--->> надлежит **в срок до 10 августа 2020 г.** представить в Ханты-Мансийское УФАС России следующие заверенные копии:

- копии документов, подтверждающих полномочия <<--->> в должности директора Общества с ограниченной ответственностью «Колибри»;
- копии паспортных данных <<--->> (дата и место рождения, серия и номер паспорта, кем выдан, дата выдачи, код подразделения, адрес регистрации) либо копии второго, третьего, пятого листов паспорта с вышеуказанной информацией, а также адрес фактического места проживания (телефон, e-mail).

Председатель Комиссии

<<--->>

Члены Комиссии

<<--->>

<<--->>

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в арбитражный суд.