МКУ «Управление коммунальным

хозяйством города Орла»

302020, г. Орёл, Наугорское шоссе, дом 27а

E-mail: tatyanaborgardt@mail.ru

ООО «АртСтрой»

394026, г. Воронеж, проспект труда, д. 48/Г, оф. 4

302038, г. Орёл, ул. Металлургов, а/я 37

E-mail: artstroi123@yandex.ru

РЕШЕНИЕ

по делу №394-18/03 АЗ

27.03.2019 г. Орёл

Резолютивная часть решения оглашена 13.03.2019.

В полном объеме решение изготовлено 27.03.2019.

Комиссия Орловского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

<...> (далее - Комиссия),

в присутствии представителей:

ответчика по делу – МКУ «Управление коммунальным хозяйством города Орла» (далее - МКУ «УКХ»): <...> .,

ответчика по делу – ООО «АРТ Строй»: <...> .,

рассмотрев дело №394-18/03АЗ, возбужденное по признакам нарушения МКУ «Управление коммунальным хозяйством города Орла» и ООО «АртСтрой» статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

01.10.2018 в Орловское УФАС России от правоохранительных органов поступили сведения, указывающие на наличие в действиях МКУ «УКХ» и ООО «АРТ Строй» (ИНН 5752051748) признаков нарушения антимонопольного законодательства при осуществлении действий, связанных с ремонтом сквера (площади) Комсомольская в городе Орле, в период до окончания проведения аукциона «Текущий ремонт объектов благоустройства. Площадь Комсомольская в городе Орле», извещение №0154300014618000754 (далее - Аукцион).

В связи с указанными обстоятельствами, Орловским УФАС России 02.10.2018 был издан приказ о проведении внеплановой документарной проверки от 02.10.2018

№124 в отношении МКУ «УКХ» и ООО «АРТ Строй» (ИНН 5752051748) на предмет соблюдения требований антимонопольного законодательства.

В результате проведения проверки выявлены признаки нарушения МКУ «УКХ» и ООО «АртСтрой» (ИНН 5754020625) статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон «О защите конкуренции»), выразившегося в заключении соглашения, осуществления согласованных действий, в том числе в виде заключения договора безвозмездного выполнения работ от 17.09.2018 №б/н (далее - Договор) (на ремонт сквера (площади) Комсомольская в городе Орле, в период до окончания проведения Аукциона.

На основании изложенного, был издан приказ Управления от 30.10.2018 №139 о возбуждении дела и создании комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения статьи 16 Закона «О защите конкуренции» МКУ «УКХ» и ООО «АртСтрой» (ИНН 5754020625).

Рассмотрение дела откладывалось, и было назначено 28.01.2019.

28.01.2019 в ходе рассмотрения дела, представители МКУ «УКХ» и ООО «АртСтрой» (ИНН 5754020625) пояснили, что руководствовались нормами действующего законодательства и считают, что в действиях МКУ «УКХ» и ООО «АртСтрой» отсутствует нарушение антимонопольного законодательства.

Комиссия, рассмотрев документы, имеющиеся в материалах дела, заслушав пояснения лиц участвующих в деле, пришла к выводу о наличии в рассматриваемых действиях МКУ «УКХ» и ООО «АртСтрой» (ИНН 5754020625) нарушения статьи 16 Закона «О защите конкуренции».

Частью 1 статьи 48.1 Закона «О защите конкуренции» установлено, что 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.

В соответствии с частью 3 статьи 48.1 Закона «О защите конкуренции», в случае принятия заключения об обстоятельствах дела, дело о нарушении антимонопольного законодательства подлежит отложению.

Частью 4 статьи 48.1 Закона «О защите конкуренции» установлено, что копия заключения об обстоятельствах дела направляется лицам, участвующим в деле, в течение пяти рабочих дней со дня вынесения определения об отложении рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства.

На основании вышеизложенного, Комиссия пришла к выводу, что дело подлежит отложению, в целях составления и направления лицам, участвующим в рассмотрении дела, заключения об обстоятельствах дела.

30.01.2019 было изготовлено определение об отложении рассмотрения дела, в соответствии с которым рассмотрение дела было отложено на 13.03.2019 в целях составления и направления лицам, участвующим в рассмотрении дела, заключения об обстоятельствах дела.

04.02.2019 было изготовлено заключение об обстоятельствах дела, которые было

направлено в адрес лиц, участвующих в рассмотрении дела.

13.03.2019 в Управление от МКУ «УКХ» и ООО «АртСтрой» (ИНН 5754020625) поступили письменные возражения на заключение об обстоятельствах дела, в которых поддерживалась ранее заявляемая ими позиция, и приведены ссылки на соответствующею правоприменительную практику.

13.03.2019 в ходе заседания Комиссии представители лиц, участвующих в рассмотрении дела, поддержали ранее заявленные позиции, и дополнительно пояснили, что, по их мнению, в рассматриваемых действиях отсутствует нарушение антимонопольного законодательства.

Комиссия, заслушав пояснения представителей лиц участвующих в рассмотрении дела, изучив представленные доказательства, документы и сведения, имеющиеся в материалах дела, пришла к следующим ВЫВОДАМ:

1. 01.10.2018 в Орловское УФАС России от правоохранительных органов поступили сведения, указывающие на наличие в действиях МКУ «УКХ» и ООО «АРТ Строй» (ИНН 5752051748) признаков нарушения антимонопольного законодательства при осуществлении действий, связанных с ремонтом сквера (площади) Комсомольская в городе Орле, в период до окончания проведения аукциона «Текущий ремонт объектов благоустройства. Площадь Комсомольская в городе Орле», извещение №0154300014618000754 (Аукцион).

В связи с указанными обстоятельствами, Орловским УФАС России 02.10.2018 был издан приказ о проведении внеплановой документарной проверки от 02.10.2018 №124 в отношении МКУ «УКХ» и ООО «АРТ Строй» (ИНН 5752051748) на предмет соблюдения требований антимонопольного законодательства.

В целях проведения проверки, Орловским УФАС России были запрошены необходимые документы и сведения от МКУ «Управление коммунальным хозяйством города Орла», ООО «АРТ Строй» (ИНН 5752051748), администрации города Орла, Управления по государственной охране объектов культурного наследия Орловской области; изучена размещенная в Единой информационной системе в сфере закупок http://zakupki.gov.ru (далее - ЕИС) информация о проведении Аукциона; исследованы публикации в средствах массовой информации.

2. В результате анализа полученных в ходе проведения проверки документов и сведений установлено следующее.

2.1. 09.10.2018 в Орловское УФАС России поступило (вх. №5425 от 09.10.2018) письмо ООО «АРТ Строй» (ИНН 5752051748), в котором указано, что ООО «АРТ Строй» (ИНН 5752051748) не заключало с МКУ «УКХ» договоров на ремонт сквера (площади) Комсомольская в городе Орле; не принимало участие в Аукционе; в городе Орле осуществляют деятельность несколько хозяйствующих субъектов с названием ООО «АРТ Строй».

2.2. 11.10.2018 Управление по государственной охране объектов культурного наследия Орловской области представило в Управление запрошенные документы и сведения, в результате анализа которых установлено следующее.

На основании решения исполнительного комитета Малого Совета Орловского областного Совета депутатов трудящихся от 3 февраля 1977 №63 «О мерах по улучшению охраны и использованию памятников истории и культуры области» рассматриваемый объект недвижимого имущества является объектом культурного наследия региональной категории охраны «Памятник комсомольцам», ск. Бурганов А. Н., арх.Т. К. Топуридзе; бронза, гранит» (далее - Памятник).

23.10.2017 приказом Управления по государственной охране объектов культурного наследия Орловской области от 23.10.2017 №214 утверждено охранное обязательство собственника объекта культурного наследия (Памятника) и паспорт объекта культурного наследия (Памятника).

26.09.2018 по запросу МКУ «УКХ» (исх. №5618 от 26.09.2018) Управление по государственной охране объектов культурного наследия Орловской области выдало (исх. №1000 от 26.09.2018) МКУ «УКХ» указанные выше охранное обязательство собственника объекта культурного наследия и паспорт объекта культурного наследия.

Одновременно с этим, по запросу МКУ «УКХ» (исх. №5617 от 26.09.2018) Управление по государственной охране объектов культурного наследия Орловской области 26.09.2018 согласовало (исх. №1001 от 26.09.2018) МКУ «УКХ» проведение ремонтных работ, направленных содержание в надлежащем состоянии объекта культурного наследия (Памятника).

2.3. 15.10.2018 МКУ «УКХ» представило в Управление запрошенные документы и сведения, в результате анализа которых установлено следующее.

17.09.2018 между МКУ «УКХ» и ООО «АртСтрой» (ИНН 5754020625) был заключен договор безвозмездного выполнения работ от 17.09.2018 №б/н (далее - Договор).

Предметом Договора является выполнение работ на площади Комсомольская в г. Орле, в соответствии с ведомостью объемов работ. Срок выполнения работ - в течении 25 календарных дней со дня заключения Договора.

В соответствии с ведомостью объемов работ (приложение №1 к Договору), предусмотрено выполнение следующих работ:

1. Демонтаж гранитных плит: 58, 94 $м^3$.

2. Разборка существующего покрытия тротуара из асфальтобетона до 0,06 м отбойными молотками: 718,16/43,09 $м^2/м^3$.

Согласно акту выполненных работ от 12.10.2018 ООО «АртСтрой» (ИНН 5754020625) выполнило, а МКУ «УКХ» приняло выполнение следующих работ:

1. Демонтаж гранитных плит: 58, 94 $м^3$.

2. Разборка существующего покрытия тротуара из асфальтобетона до 0,06 м отбойными молотками: 718,16/43,09 $м^2/м^3$.

Согласно письменным пояснениям МКУ «УКХ», Договор заключен на основании статьи 423 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ).

Так же, МКУ «УКХ» письменно сообщило следующее:

«Работы, произведенные в рамках безвозмездного договора вошли в состав работ определенных документацией об электронном аукционе по текущему ремонту площади Комсомольской.

Муниципальный контракт, заключенный по результатам электронного аукциона будет расторгнут на объем работ, выполненных по безвозмездному договору».

Согласно многочисленным публикациям в СМИ, действия, связанные с ремонтом сквера (площади) Комсомольская в городе Орле, в период до окончания проведения Аукциона, осуществлялись ООО «АртСтрой».

22.10.2018 между МКУ «УКХ» и ООО «АртСтрой» (ИНН 5754020625) по результатам проведения Аукциона заключен муниципальный контракт № 150 от «22» октября 2018 (далее - Контракт).

2.4. 22.10.2018 администрация города Орла (далее - Администрация) представила в Управление запрошенные сведения, в результате анализа которых установлено следующее.

21.09.2018 на основании заявления МКУ «УКХ» (Заказчика) Администрация, являясь уполномоченным органом по проведению Аукциона, разместила в ЕИС извещение и документацию о проведении Аукциона.

Срок подачи заявок на участие в Аукционе с 21.09.2018 по 08.10.2018. Проведение Аукциона 12.10.2018. Дата окончания срока рассмотрения первых частей заявок участников - 09.10.2018.

Запросов на разъяснение положений документации об Аукционе не поступало.

Согласно Протоколу рассмотрения единственной заявки на участие в электронном аукционе №0154300014618000754-1 от 9 октября 2018, на участие в Аукционе была подана единственная заявка от ООО «АртСтрой» (ИНН 5754020625), которая был признана соответствующей требованиям 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 №44-ФЗ) и документации об Аукционе.

3. В ходе рассмотрения дела Комиссией так же были установлены следующие обстоятельства.

3.1. В целях оценки влияния рассматриваемого соглашения (согласованных действий) МКУ «УКХ» и ООО «АртСтрой» на конкуренцию на рынке ремонта и строительства в городе Орле во второй половине 2018 года, Орловским УФАС России были подготовлены и направлены ряду хозяйствующих субъектов запросы о представлении следующей информации:

«1. Осуществляет ли Ваша организация деятельность в сфере ремонта и/или строительства?

2. Принимала ли ранее Ваша организация участие в закупках (конкурсах, аукционах, и тд), проводимых государственными или муниципальными

заказчиками?

3. Располагала ли Ваша организация возможностью и/или намерением принять участие в Аукционе?

4. В случае если Ваша организация располагала возможностью и/или намерением принять участие в Аукционе, то по каким причинам (в связи с какими обстоятельствами) Ваша организация не стала принимать участие в Аукционе?»

Таким образом, анализом состояния конкуренции на товарном рынке, устанавливалось, в том числе, следующее: временной интервал исследования товарного рынка с 21.09.2018 по 08.10.2018; продуктовые границы товарного рынка: деятельность в сфере ремонта, строительства; географические границы товарного рынка: г. Орёл.

Исходя из анализа полученных от хозяйствующих субъектов ответов установлено, что ООО «Премиум» и ООО «Строй-Плюс» имели намерение принять участие в Аукционе, но не сделали этого, поскольку ООО «АртСтрой» приступило к выполнению работ по ремонту сквера (площади) Комсомольская в городе Орле, в период до окончания Аукциона.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу, что рассматриваемое соглашение (согласованные действия) МКУ «УКХ» и ООО «АртСтрой» негативно повлияли на конкуренцию на рынке ремонта и строительства в городе Орле во второй половине 2018 года, поскольку ввиду наличия указанного соглашения (согласованных действий), как минимум два хозяйствующих субъекта: ООО «Премиум» и ООО «Строй-Плюс» не стали принимать участие в Аукционе. Аукцион был признан не состоявшимся в связи с тем, что на участие в нем была подана только одна заявка - ООО «АртСтрой», следовательно соглашение (согласованные действия) МКУ «УКХ» и ООО «АртСтрой» привели к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, что является недопустимым в соответствии с требованием статьи 16 Закона «О защите конкуренции».

Вместе с тем, Комиссия принимает доводы ответчиков по делу, что письма ООО «СтроительствоМонтажРемонт» и ООО «Строй-Плюс» поступили в адрес Управления с одного адреса электронной почты, однако Комиссия так же учитывает, что в указанных письмах, ООО «СтроительствоМонтажРемонт» указало на невозможность участия в Аукционе по причине нехватки оборотных средств, тогда как ООО «Строй-Плюс» указало, что имело намерение принять участие в Аукционе, но не сделало этого, поскольку ООО «АртСтрой» приступило к выполнению работ по ремонту сквера (площади) Комсомольская в городе Орле, в период до окончания Аукциона.

Таким образом, указанное обстоятельство ни коим образом не может нивелировать изложенную в письмах ООО «Премиум» и ООО «Строй-Плюс» позицию, учитывая, в том числе, принцип добросовестности, определенный частью 5 статьи 10 ГК РФ. В связи с чем, у Комиссии отсутствуют основания полагать, что поведение указанных обществ, выразившееся в направлении соответствующих писем, недобросовестным, поскольку обратного не доказано (пункт 1 Постановления Пленума Верховного Суда Российской от 23.06.2015 №25 «О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации»). Следовательно, доводы ответчика по делу об

отсутствии у указанных обществ возможности участия в Аукционе (например, по причине отсутствия ресурсов, мощностей) является гипотетическим, то есть, не доказанным, связи с чем, Комиссией не принимается.

3.1.1. В ходе рассмотрения дела ответчиками по делу приводился довод, что неопределенный круг хозяйствующих субъектов (в том, числе ООО «Премиум» и ООО «Строй-Плюс») принимали решения не участвовать в Аукционе не в связи с публикациями в СМИ, а по иным причинам, мотивируя эту позицию тем, что такие публикации в СМИ происходили за день до окончания подачи заявок на участие в Аукционе, и следовательно, хозяйствующие субъекты не могли бы сформировать свои заявки и подать их.

Указанный довод Комиссией не принимается, в связи со следующими обстоятельствами.

Срок подачи заявок на участие в Аукционе с 21.09.2018 по 08.10.2018.

Сведения об осуществлении ООО «АртСтрой» работ по ремонту сквера комсомольцев публиковались, в том числе, в следующих СМИ:

- 28.09.2018 «ИСТОКИ»;

- 02.10.2018 «Комсомольская правда»;

- 02.10.2018 «Вечерний Орел»;

- 03.10.2018 «РИА57»;

- 03.10.2018 «Орловская среда».

Кроме того, Комиссия так же учитывает, что подготовка заявок может занимать как значительное, так и незначительное время (менее 1 дня).

3.2. В ходе рассмотрения дела Комиссией неоднократно перед МКУ «УКХ» ставился вопрос о том, в связи с чем (в связи с какими обстоятельствами) МКУ «УКХ» заключило Договор именно с ООО «АртСтрой» а не иным хозяйствующим субъектом.

В своем письме (исх. №6422 от 14.12.2018) МКУ «УКХ» сообщило, что заключило Договор именно с ООО «АртСтрой», поскольку ранее, Администрация (письмом исх. №2/5235-и от 24.08.2018) обращалась к ООО «АртСтрой» по вопросу содействия в проведении проверки достоверности определения сметной стоимости. При этом, в адресной части указанного письма Администрации (письмом исх. №2/5235-и от 24.08.2018) адресатом указано только ООО «АртСтрой».

В связи с указанными обстоятельствами МКУ «УКХ», согласно определению об отложении рассмотрения дела от 19.12.2018, необходимо было письменно пояснить о том, как письмо Администрации (исх. №2/5235-и от 24.08.2018) поступило в адрес МКУ «УКХ», входящий номер такого поступления, копию из журнала входящей почтовой корреспонденции.

В ответе на данное определение МКУ «УКХ» не ответило на поставленный вопрос.

Вместе с тем, 28.01.2019 доверенные представители МКУ «УКХ» Кондаурова Е.М. и Коссова Е.А. в ходе заседания Комиссии пояснили, что письмо Администрации (исх. №2/5235-и от 24.08.2018) в адрес МКУ «УКХ» официально не поступало, записи в журнале входящей корреспонденции о получении указанного письма, не имеется.

Таким образом, Комиссия считает, что указанные выше обстоятельства (отсутствие у МКУ «УКХ» причин, необходимости, мотивации и иных обстоятельств осуществлять взаимодействие (в том числе заключать Договор) именно с ООО «АртСтрой», а не с иными хозяйствующими субъектами), так же свидетельствуют о наличии между МКУ «УКХ» и ООО «АртСтрой» соглашения (согласованных действий), в том числе, еще до заключения между ними 17.09.2018 Договора.

3.3. В ходе рассмотрения дела Комиссией установлено, что заключению Договора и проведения Аукциона (в том числе, заключения соответствующего Контракта) предшествовал еще ряд соглашений (согласованных действий) МКУ «УКХ» и ООО «АртСтрой».

Так, МКУ «УКХ» 28.08.2018 была выдана доверенность №б/н, согласно которой МКУ «УКХ» (государственное (муниципальное) учреждение, осуществляющее оказание государственных (муниципальных) услуг, выполнение работ и (или) исполнение государственных (муниципальных) функций) уполномочивало коммерческую организацию ООО «АртСтрой» совершать все необходимые действия по проверке достоверности определения сметной стоимости по объекту: Текущий ремонт объекта благоустройства. Площадь Комсомольская в г. Орле.

В рамках указанной доверенности предоставлялись следующие права: заключать, изменять, расторгать договор по проведению проверки достоверности определения сметной стоимости по указанному выше объекту, подписывать документы, их копии, получать необходимые документы, а так же совершать иные действия в процессе проведения проверки достоверности определения сметной стоимости объекта.

В этот же день (28.08.2018) в адрес АУОО «Орелгосэкспертиза» от имени юридического лица - ООО «АртСтрой» (но не от МКУ «УКХ», интересы которого по доверенности представляет ООО «АртСтрой»,) поступило заявление о проведении проверки достоверности определения сметной стоимости объектов капитального строительства, финансирование текущего ремонта которых планируется осуществить с привлечением средств областного бюджета.

Одновременно с этим, (28.08.2018) между АУОО «Орелгосэкспертиза» и ООО «АртСтрой» (но не от ООО «АртСтрой», представляющего по доверенности интересы МКУ «УКХ») был заключен договор №1389/с на проведении проверки достоверности определения сметной стоимости объекта.

Согласно платежному поручению №4719 от 29.08.2018 оплата по договору №1389/с была осуществлено именно ООО «АртСтрой».

Так же, согласно заключению АУОО «Орелгосэкспертиза» о проверке достоверности определения сметной стоимости объектов капитального строительства, финансирование текущего ремонта которых планируется осуществить с привлечением средств областного бюджета от 11.09.2018 №57-1-6о-1016-18, лицом подготовившим проектно-сметную документацию на объект

является ООО «АртСтрой». МКУ «УКХ» в данном заключении указано как технический заказчик.

Исходя из изложенного выше следует, что МКУ «УКХ», являясь муниципальным учреждением, осуществляющим оказание муниципальных услуг, выполнение работ и (или) исполнение муниципальных функций (статья 6 Бюджетного кодекса Российской Федерации), имело нужду, потребность в проведении проверки достоверности определения сметной стоимости по объекту: Текущий ремонт объекта благоустройства. Площадь Комсомольская в г. Орле.

С связи с чем, МКУ «УКХ» должно было руководствоваться требованиями Закона №44-ФЗ, и согласно требований этого закона определить (выбрать) лицо, которое бы осуществило действия по проверке достоверности определения сметной стоимости объектов капитального строительства.

Однако, МКУ «УКХ» без соблюдения (в нарушение) требований Закона №44-ФЗ, реализовало свою потребность в проведении проверки достоверности определения сметной стоимости по объекту: Текущий ремонт объекта благоустройства. Площадь Комсомольская в г. Орле., путем выдачи ООО «АртСтрой» указанной выше доверенности. При этом, оплату по договор №1389/с на проведении проверки достоверности определения сметной стоимости объекта произвело не МКУ «УКХ», а ООО «АртСтрой».

Таким образом, указанные выше обстоятельства свидетельствуют о наличии установленного и подтвержденного документально уже начиная с 28.08.2018 соглашения (согласованных действий) между МКУ «УКХ» и ООО «АртСтрой», которое в последующем привело к недопущению, ограничению, устранению конкуренции в ходе проведения Аукциона, что является недопустимым в соответствии с требованием статьи 16 Закона «О защите конкуренции».

4. Исходя из совокупного анализа изложенных выше документов и сведений, Комиссия приходит к следующим выводам.

4.1. В поступившей в Орловское УФАС России от правоохранительных органов информации, указывалось на наличие в действиях МКУ «УКХ» и ООО «АРТ Строй» (ИНН 5752051748) признаков нарушения антимонопольного законодательства при осуществлении действий, связанных с ремонтом сквера (площади) Комсомольская в городе Орле, в период до окончания проведения Аукциона.

Однако в ходе проведения проверки установлено, что Договор был заключен между МКУ «УКХ» и ООО «АртСтрой» (ИНН 5754020625); работы на площади Комсомольская в г. Орле, согласно Договора, выполняло ООО «АртСтрой» (ИНН 5754020625), а не ООО «АРТ Строй» (ИНН 5752051748); заявку на участие в Аукционе подавало ООО «АртСтрой» (ИНН 5754020625), а не ООО «АРТ Строй» (ИНН 5752051748); Контракт по результатам проведения Аукциона заключен с ООО «АртСтрой» (ИНН 5754020625), а не с ООО «АРТ Строй» (ИНН 5752051748).

Вместе с тем, предметом проведенной проверки являлось соблюдение требований антимонопольного законодательства Российской Федерации, в том числе статьи 16 Закона «О защите конкуренции», при осуществлении МКУ «УКХ» и ООО «АРТ Строй» (ИНН 5752051748) действий, связанных с ремонтом сквера (площади) Комсомольская в городе Орле. Целью и задачей настоящей проверки

являлось проверка соблюдения МКУ «УКХ» и ООО «АРТ Строй» (ИНН 5752051748) требований антимонопольного законодательства.

В связи с указанными выше обстоятельствами, а именно, что согласно полученным данным, работы на площади Комсомольская в г. Орле выполняло не ООО «АРТ Строй» (ИНН 5752051748), а ООО «АртСтрой» (ИНН 5754020625), то в действиях ООО «АРТ Строй» (ИНН 5752051748) отсутствует нарушение требований антимонопольного законодательства в части рассматриваемых обстоятельств.

4.2. Вместе с тем, соглашение (согласованные действия) МКУ «УКХ» и ООО «АртСтрой» (ИНН 5754020625), связанное с ремонтом сквера (площади) Комсомольская в городе Орле, является нарушения антимонопольного законодательства, в том числе, в связи со следующими обстоятельствами.

Согласно пункту 1.1 Контракта (и пункта 1.1 проекта Контракта, входящего в состав документации о проведении Аукциона), подрядчик обязуется выполнить работы по: «текущему ремонту объектов благоустройства. Площадь Комсомольская в городе Орле по адресу: Орловская обл., г. Орел, Площадь Комсомольская (далее – Объект)».

Все работы, предусмотренные Контрактом, должны быть выполнены в соответствии с техническим заданием (приложение № 1 к Контракту), Спецификацией (приложение № 2 к Контракту).

Согласно пункту 1.2 Контракта, Заказчик обязуется принять и оплатить работы, предусмотренные пунктом 1.1 Контракта.

В соответствии с пунктом 3.1 Контракта, начало и окончание работ: с даты заключения контракта до 20.11.2018.

Пунктом 2 Технического задания (Приложение № 1 к Контракту), входящего в состав документации о проведении Аукциона, определен следующий состав и объем выполняемых работ:

№ п/п	Наименование работ	Ед. измерения	Количество
1	2	3	4
	Ремонт площадки вокруг памятника		
	Демонтаж гранитных плит с погрузкой (погрузчиком 80%, вручную 20%) в автомобили-самосвалы и транспортировкой отходов до 10 км	$м^2$ / $м^3$ / тн	58,94 / 3,54 / 9,91
	Разборка существующего покрытия из тротуарной плитки до 0,06 м вручную с погрузкой вручную и транспортировкой отходов на расстояние до 10 км	$м^2$ / $м^3$ / т	140,4 / 8,42 / 14,70

Вместе с тем, как указывалось ранее, в соответствии с ведомостью объемов работ (приложение №1 к Договору), было предусмотрено выполнение следующих работ:

1. Демонтаж гранитных плит: 58, 94 $м^3$;

2. Разборка существующего покрытия тротуара из асфальтобетона до 0,06 м отбойными молотками: 718,16/43,09 $м^2/м^3$; и,

согласно акту выполненных работ от 12.10.2018 ООО «АртСтрой» (ИНН 5754020625) выполнило, а МКУ «УКХ» приняло выполнение следующих работ:

1. Демонтаж гранитных плит: 58, 94 $м^3$;

2. Разборка существующего покрытия тротуара из асфальтобетона до 0,06 м отбойными молотками: 718,16/43,09 $м^2/м^3$.

Таким образом, Комиссия приходит к следующим выводам:

- до начала проведения Аукциона (21.09.2018), между ООО «АртСтрой» (ИНН 5754020625) и МКУ «УКХ» был заключен Договор (от 17.09.2018), предусматривающий выполнение работ входящих в перечень работ по Контракту;

- указанные работы (согласно акту выполненных работ от 12.10.2018) были выполнены ООО «АртСтрой» (ИНН 5754020625) 12.10.2018, то есть в период срока подачи заявок на участие в Аукционе: с 21.09.2018 по 08.10.2018 (дата окончания срока рассмотрения первых частей заявок участников - 09.10.2018; дата проведения Аукциона 12.10.2018);

- работы, выполненные в рамках Договора, входили в перечень работ по Контракту, и следовательно, в стоимость работ по Контракту;

- выполнение работ по Контракту должно быть осуществлено в срок: с даты заключения Контракта (22.10.2018) до 20.11.2018, в то время как часть из них, уже были 12.10.2018 выполнены ООО «АртСтрой» (ИНН 5754020625) в рамках Договора.

Письмом от 23.10.2018 (исх. №б/н) ООО «АртСтрой» просило МКУ «УКХ» заключить дополнительное соглашение Контракту, согласно которому из Контракта исключались бы работы, выполненные ООО «АртСтрой» в рамках Договора.

07.12.2018 МКУ «УКХ» направило в адрес ООО «АртСтрой» письмо (исх. №6355 от 07.12.2018), в котором указало на невозможность заключения дополнительного соглашения к контракту, сообщив, что уменьшение объема работ по Контракту на объем работ выполненный в рамках Договора, противоречит требованиям Закона №44-ФЗ.

Таким образом, описанное выше соглашение (согласованные действия) МКУ «УКХ» и ООО «АртСтрой» повлекли, в том числе, невозможность полного исполнения Контракта, в части приемки заложенных в него работ, выполнение которых было осуществлено ранее до его заключения, то есть в рамках Договора.

Вместе с тем, Комиссия учитывает, что работы по текущему ремонту Площади Комсомольская в городе Орле, на момент вынесения решения завершены, в связи с чем, у Комиссии отсутствует возможность в выдаче обязательного для исполнения предписания о совершении действий, направленных на обеспечение конкуренции.

4.3. В соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 1 Закона №44-ФЗ, настоящий Федеральный закон регулирует отношения, направленные на обеспечение

государственных и муниципальных нужд в целях повышения эффективности, результативности осуществления закупок товаров, работ, услуг, обеспечения гласности и прозрачности осуществления таких закупок, предотвращения коррупции и других злоупотреблений в сфере таких закупок, в части, касающейся: заключения гражданско-правового договора, предметом которого являются поставка товара, выполнение работы, оказание услуги (в том числе приобретение недвижимого имущества или аренда имущества), от имени Российской Федерации, субъекта Российской Федерации или муниципального образования, а также бюджетным учреждением, государственным, муниципальным унитарными предприятиями либо иным юридическим лицом в соответствии с частями 1, 2.1, 4 и 5 статьи 15 настоящего Федерального закона (далее - контракт);

В соответствии с частью 6 статьи 3 Закона №44-ФЗ, муниципальный заказчик - муниципальный орган или муниципальное казенное учреждение, действующие от имени муниципального образования, уполномоченные принимать бюджетные обязательства в соответствии с бюджетным законодательством Российской Федерации от имени муниципального образования и осуществляющие закупки.

Следовательно, МКУ «УКХ» является муниципальным заказчиком о осуществляет свою деятельность, в том числе, в соответствии с требованиями Закона №44-ФЗ.

Проведение Аукциона осуществлялось на основании и в соответствии с требованиями Закона №44-ФЗ.

В соответствии с частью 3 статьи 3 Закона №44-ФЗ, закупка товара, работы, услуги для обеспечения государственных или муниципальных нужд (далее - закупка) - совокупность действий, осуществляемых в установленном настоящим Федеральным законом порядке заказчиком и направленных на обеспечение государственных или муниципальных нужд. Закупка начинается с определения поставщика (подрядчика, исполнителя) и завершается исполнением обязательств сторонами контракта. В случае, если в соответствии с настоящим Федеральным законом не предусмотрено размещение извещения об осуществлении закупки или направление приглашения принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), закупка начинается с заключения контракта и завершается исполнением обязательств сторонами контракта;

Как указывалось ранее, МКУ «УКХ» включило в перечень выполняемых ООО «АртСтрой» (ИНН 5754020625) работ по Договору, так же работы, входящие в перечень работ по Контракту. Следовательно, целью выполнения определенных Договором работ являлось обеспечение муниципальных нужд.

Данное обстоятельство, подтверждается так же тем, что эти работы были включены в предмет Контракта, заключаемого в рамках и на основании Закона №44-ФЗ.

Согласно части 8 статьи 3 Закона №44-ФЗ, государственный контракт, муниципальный контракт - договор, заключенный от имени Российской Федерации, субъекта Российской Федерации (государственный контракт), муниципального образования (муниципальный контракт) государственным или муниципальным заказчиком для обеспечения соответственно государственных нужд, муниципальных нужд.

Согласно части 1 статьи 432 Гражданского кодекса Российской Федерации договор считается заключенным, если между сторонами, в требуемой в подлежащих случаях форме, достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора, которым признаются условия о предмете договора, условия, которые названы в законе или иных правовых актах как существенные или необходимые для договоров данного вида, а также все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение.

Частью 1 статьи 34 Закона №44-ФЗ установлено, что 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.

Положениями части 13 статьи 34 Закона №44-ФЗ предусмотрено, что в контракт включается обязательное условие о порядке и сроках оплаты товара, работы или услуги, о порядке и сроках осуществления заказчиком приемки поставленного товара, выполненной работы (ее результатов) или оказанной услуги в части соответствия их количества, комплектности, объема требованиям, установленным контрактом, а также о порядке и сроках оформления результатов такой приемки.

Таким образом, указанными положениями Закона №44-ФЗ определены существенные условия государственного контракта, в числе которых условие об оплате товара (работы, услуги).

В соответствии с частью 3 статьи 423 Гражданского кодекса Российской Федерации договор предполагается возмездным, если из закона, иных правовых актов, содержания или существа договора не вытекает иное.

Следовательно, государственный контракт, муниципальный контракт является возмездным договором, что исключает возможность безвозмездной поставки товара (оказания услуг, выполнения работ).

Однако работы, входящие в состав Контракта и являющиеся муниципальной нуждой, были выполнены ООО «АртСтрой» (ИНН 5754020625) в рамках безвозмездного Договора, заключенного без соблюдения требований Закона №44-ФЗ.

В силу части 1 статьи 24 Закона №44-ФЗ, 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 (электронный аукцион), закрытый аукцион), запрос котировок, запрос предложений (часть 2 статьи 24 Закона № 44-ФЗ).

Согласно пункту 20 Обзора судебной практики применения законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ,

услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, утвержденного Президиумом Верховного Суда Российской Федерации 28.06.2017 (далее - Обзор), в соответствии с Законом о контрактной системе государственные органы, органы управления внебюджетными фондами, органы местного самоуправления, казенные учреждения и иные получатели средств федерального бюджета, бюджетов субъектов Российской Федерации или местных бюджетов могут вступать в договорные отношения только посредством заключения государственного или муниципального контракта.

В силу пункта 1 статьи 8 Закона №44-ФЗ, контрактная система в сфере закупок направлена на создание равных условий для обеспечения конкуренции между участниками закупок. Любое заинтересованное лицо имеет возможность в соответствии с законодательством Российской Федерации и иными нормативными правовыми актами о контрактной системе в сфере закупок стать поставщиком (подрядчиком, исполнителем).

Согласно пункту 2 статьи 8 Закона о контрактной системе запрещается совершение заказчиками, специализированными организациями, их должностными лицами, комиссиями по осуществлению закупок, членами таких комиссий, участниками закупок любых действий, которые противоречат требованиям Закона о контрактной системе, в том числе приводят к ограничению конкуренции, в частности к необоснованному ограничению числа участников закупок.

Привлечение исполнителя без соблюдения процедур, установленных Законом о контрактной системе, противоречит требованиям законодательства о контрактной системе, приводит к необоснованному ограничению числа участников закупок и не способствует выявлению лучших условий поставок товаров, выполнения работ или оказания услуг (пункт 20 Обзора).

Государственный (муниципальный) контракт, заключенный с нарушением требований Закона о контрактной системе и влекущий, в частности, нарушение принципов открытости, прозрачности, ограничение конкуренции, необоснованное ограничение числа участников закупки, а, следовательно, посягающий на публичные интересы и (или) права и законные интересы третьих лиц, является ничтожным (пункт 18 Обзора).

Приведенные ответчиками по делу ссылки на письмо Минфина России от 29.11.2017 №24-01-10/79406 и примеры правоприменительной практики Комиссией не принимаются, поскольку Письмо Минфина России является информационно-разъяснительным сообщением данного органа власти, признаками нормативного правового акта не обладает, не подлежит официальному опубликованию и, следовательно, не имеет юридической силы (согласно пункта 2 Правил подготовки нормативных правовых актов федеральных органов исполнительной власти и их государственной регистрации, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 13 августа 1997 №1009 издание нормативных правовых актов в виде писем и телеграмм не допускается), а приведенные примеры правоприменительной практики не соотносятся с существом рассматриваемых обстоятельств.

На основании вышеизложенного, Комиссия приходит к выводу, что заключение Договора и выполнение в рамках него работ, которые являются муниципальной

нуждой, без соблюдения при этом требований Закона №44-ФЗ противоречит требованиям законодательства о контрактной системе, привело к необоснованному ограничению числа участников закупок (на участие в Аукционе подана только 1 заявка).

Кроме того, МКУ «УКХ» являясь муниципальным учреждением, осуществляющим оказание муниципальных услуг, выполнение работ и (или) исполнение муниципальных функций (статья 6 Бюджетного кодекса Российской Федерации) имело нужду, потребность в проведении проверки достоверности определения сметной стоимости по объекту: Текущий ремонт объекта благоустройства. Площадь Комсомольская в г. Орле.

С связи с чем, МКУ «УКХ» должно было руководствоваться требованиями Закон №44-ФЗ, и согласно требований этого закона определить (выбрать) лицо, которое бы осуществило действия по проверке достоверности определения сметной стоимости объектов капитального строительства.

Однако МКУ «УКХ» без соблюдения (в нарушение) требований Закона №44-ФЗ (в том числе, пунктов 1, 2 статьи 8, части 1 статьи 24 Закона №44-ФЗ), реализовало свою потребность в проведении проверки достоверности определения сметной стоимости по объекту: Текущий ремонт объекта благоустройства. Площадь Комсомольская в г. Орле., путем выдачи ООО «АртСтрой» указанной выше доверенности. При этом, оплату по договор №1389/с на проведении проверки достоверности определения сметной стоимости объекта произвело не МКУ «УКХ», а ООО «АртСтрой».

Таким образом, указанные выше обстоятельства свидетельствуют о наличии установленного и документально подтвержденного (уже начиная с 28.08.2018) соглашения (согласованных действий) между МКУ «УКХ» и ООО «АртСтрой», которое в последующем привело к недопущению, ограничению, устранению конкуренции в ходе проведения Аукциона, что является недопустимым в соответствии с требованием статьи 16 Закона «О защите конкуренции».

4.4. Статьей 16 Закона «О защите конкуренции» установлено, что 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.

Анализируя вышеизложенные обстоятельства, Комиссия считает, что совокупность описанных действий (соглашения, согласованных действий) МКУ «УКХ» и ООО «АртСтрой» (ИНН 5754020625), а именно:

- отсутствие у МКУ «УКХ» причин, необходимости, мотивации и иных обстоятельств осуществлять взаимодействие (в том числе заключать Договор) на выполнение работ по: «текущему ремонту объектов благоустройства. Площадь Комсомольская в городе Орле по адресу: Орловская обл., г. Орел, Площадь Комсомольская»

именно с ООО «АртСтрой» а не с иными хозяйствующими субъектами;

- реализация потребности МКУ «УКХ» по проверке достоверности определения сметной стоимости объектов капитального строительства, в нарушение требований Закона №44-ФЗ (в том числе, пунктов 1, 2 статьи 8, части 1 статьи 24 Закона №44-ФЗ), путем выдачи ООО «АртСтрой» доверенности на совершение указанных действий и оплате ООО «АртСтрой» потребности МКУ «УКХ» в проверке достоверности определения сметной стоимости объектов капитального строительства, а именно договора №1389/с на проведении проверки достоверности определения сметной стоимости объекта согласно платежному поручению №4719 от 29.08.2018;

- заключение Договора в нарушение требований Закона №44-ФЗ (в том числе, пунктов 1, 2 статьи 8, части 1 статьи 24 Закона №44-ФЗ);

- осуществление действий ООО «АртСтрой» (ИНН 5754020625) по выполнению работ, входящих в состав Контракта, до завершения проведения Аукциона, косвенно свидетельствует о намерениях МКУ «УКХ» на заключение Контракта по результатам проведения аукциона именно с ООО «АртСтрой» (ИНН 5754020625),

- факт подачи на участие в Аукционе только одной заявки в результате наступления описанных выше обстоятельств, так же подтверждает факт ограничения, недопущения, устранения конкуренции при проведении Аукциона,

свидетельствуют о наличии в действиях указанных лиц нарушения статьи 16 Закона «О защите конкуренции».

МКУ «УКХ» знало о требованиях Закона №44-ФЗ (в том числе, пунктов 1, 2 статьи 8, части 1 статьи 24 Закона №44-ФЗ), статьи 16 Закона «О защите конкуренции» и о необходимости соблюдения их требований, ООО «АртСтрой» (ИНН 5754020625) знало и/или должно было знать о требованиях Закона №44-ФЗ (в том числе, пунктов 1, 2 статьи 8, части 1 статьи 24 Закона №44-ФЗ), статьи 16 Закона «О защите конкуренции» и о необходимости соблюдения их требований, однако несмотря на это, МКУ «УКХ» и ООО «АртСтрой» не соблюдали их требования, что привело к ограничению, устранению, недопущению конкуренции: на участие в Аукционе подана 1 заявка, притом когда неопределенный круг хозяйствующих субъектов (в том, числе ООО «Премиум» и ООО «Строй-Плюс»), имели намерение принять участие в Аукционе, но не сделали этого, поскольку ООО «АртСтрой» приступило к выполнению работ по ремонту сквера (площади) Комсомольская в городе Орле, в период до окончания Аукциона.

Выполнение работ по Контракту должно быть осуществлено в срок: с даты заключения Контракта (22.10.2018) до 20.11.2018, в то время как часть из них, уже были выполнены ООО «АртСтрой» (ИНН 5754020625) в рамках Договора 12.10.2018, что свидетельствует о создании ООО «АртСтрой» (ИНН 5754020625) преимущественных условий выполнения Контракта, выразившихся в том числе, в том, что к его выполнению ООО «АртСтрой» (ИНН 5754020625) приступило до его заключения (Контракта) - в рамках исполнения работ по Договору, а неопределенный круг хозяйствующих субъектов (в том, числе ООО «Премиум» и ООО «Строй-Плюс»), в том числе в связи с этим, приняли решения не принимать участие в Аукционе.

Указанные работы (согласно акту выполненных работ от 12.10.2018) были выполнены ООО «АртСтрой» (ИНН 5754020625) 12.10.2018, то есть в период срока подачи заявок на участие в Аукционе: с 21.09.2018 по 08.10.2018 (дата окончания срока рассмотрения первых частей заявок участников - 09.10.2018; дата проведения Аукциона 12.10.2018).

В соответствии со статьей 16 Закона «О защите конкуренции» запрещаются соглашения либо осуществление этими согласованных действий, если такие соглашения или такое осуществление согласованных действий приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, таким образом, Комиссия приходит к выводу, что даже если не учитывать полученные в ходе рассмотрения дела ответы хозяйствующих субъектов (ООО «Премиум» и ООО «Строй-Плюс»), то рассматриваемые обстоятельства привели или могли привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции для неопределенного круга хозяйствующих субъектов.

Неопределенному кругу хозяйствующих субъектов, которые могли принять участие в Аукционе, в том числе, в связи с многочисленными публикациям в СМИ, было известно о том, что ООО «АртСтрой» приступило к выполнению работ по ремонту сквера (площади) Комсомольская в городе Орле, в период до окончания проведения Аукциона. Указанные обстоятельства отрицательно повлияли на принятие этими лицами решения об участии в Аукционе.

МКУ «УКХ» письменно указывало, что «Муниципальный контракт, заключенный по результатам электронного аукциона будет расторгнут на объем работ, выполненных по безвозмездному договору». Однако согласно документации о проведении Аукциона, такого условия предусмотрено не было, в связи с чем, неопределенный круг хозяйствующих субъектов не мог знать об указанном существенном условии.

Также Комиссия считает, что указанное условие (возможность), установленное МКУ «УКХ», было известно ООО «АртСтрой» (ИНН 5754020625), как лицу, с которым был заключен Договор, что создало ему дополнительные преимущественные условия.

Пир этом, Комиссия также учитывает факт того, что 07.12.2018 МКУ «УКХ» направило в адрес ООО «АртСтрой» письмо (исх. №6355 от 07.12.2018) в котором указало на невозможность заключения дополнительного соглашения к контракту сообщив, что уменьшение объема работ по Контракту на объем работ выполненный в рамках Договора, противоречит требованиям Закона №44-ФЗ.

Таким образом, описанное выше соглашение (согласованные действия) МКУ «УКХ» и ООО «АртСтрой» повлекли, в том числе, невозможность полного исполнения Контракта.

Неопределенный круг хозяйствующих субъектов, которые могли принять участие в Аукционе, знали и/или должны были знать о требованиях Закона №44-ФЗ и о необходимости соблюдения его требований, в связи с чем отсутствие у них существенных сведений о том, что Контракт может быть расторгнут на объем работ, выполненных по Договору, могло отрицательно повлиять на принятие этими лицами решения об участии в Аукционе.

На участие в Аукционе была подана только одна заявка - ООО «АртСтрой» (ИНН 5754020625). Указанное обстоятельство свидетельствует о том, что заключение между МКУ «УКХ» и ООО «АртСтрой» совокупности описанных выше соглашений (согласованных действий), привели к ограничению, недопущению, устранению конкуренции, что противоречит требованиям антимонопольного законодательства и является нарушением статьи 16 Закона «О защите конкуренции».

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 - 4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Закона «О защите конкуренции» Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Факт нарушения МКУ «УКХ» (ИНН 5701000872, ОГРН 1025700833454) и ООО «АртСтрой» (ИНН 5754020625, ОГРН 1115742001715) статьи 16 Закона «О защите конкуренции», признать.

2. Передать в установленном порядке материалы настоящего дела должностному лицу Управления для рассмотрения, в соответствии с требованиями Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, вопроса о привлечении к административной ответственности за установленное настоящим решением нарушение антимонопольного законодательства.

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

Председатель Комиссии: <...>

Члены Комиссии: <...>