

РЕШЕНИЕ № 054/06/93-1465/2022

«16» сентября 2022 года
Новосибирск

г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области по контролю в сфере закупок (Комиссия Новосибирского УФАС России) в составе:

в результате осуществления внеплановой проверки по обращению индивидуального предпринимателя Аршанина <...> связанному с нарушением заказчиком – администрацией города Тогучина Тогучинского р-на Новосибирской области законодательства о контрактной системе в сфере закупок, проведенной на основании п. 2 ч. 15 ст. 99 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе) в связи с поступлением обращения ИП Аршанина Е.Д. о нарушении Закона о контрактной системе,

УСТАНОВИЛА:

В Новосибирское УФАС России поступило обращение ИП Аршанина Е.Д., связанное с нарушением заказчиком – администрацией города Тогучина Тогучинского р-на Новосибирской области законодательства о контрактной системе в сфере закупок.

По мнению ИП Аршанина Е.Д., заказчиком нарушены положения п. 4 ч. 1 ст. 93 Закона о контрактной системе при заключении контрактов с ООО СК «Тракт» (ИНН 5432001561): 1) муниципальный контракт №2021.828862 от 26.08.2021 на сумму 400 000,00 руб., 2) муниципальный контракт №2021.828891 от 26.08.2021 на сумму 450 000,00 руб. Указанные контракты заключены умышленно с целью миновать процедуру торгов, то есть нарушая принцип публичности и предпринимательской конкуренции.

При проведении внеплановой проверки Новосибирским УФАС России установлено следующее.

По итогам проведения электронного аукциона № 0151300026320000005 на выполнение инженерных изысканий и разработке проектно-сметной документации по объекту: «Капитальный ремонт автомобильной дороги по ул. Ломоносова на территории г. Тогучина Тогучинского района Новосибирской области» 10.04.2020 между администрацией г. Тогучина Тогучинского р-на Новосибирской области (далее – заказчик) и ИП Аршаниным Е.Д. (далее – подрядчик) заключен муниципальный контракт № 01513000263200000050001 на выполнение работ для обеспечения нужд города Тогучина Тогучинского района Новосибирской области (далее – контракт) с ценой контракта 1 204 925,00 руб.

В рамках исполнения контракта подрядчик выполнил работы на сумму 1 204 925,00 руб. согласно акту приемки выполненных работ №б/н от 05.10.2020. Согласно данному акту общая сумма неустойки составила 16 095,79 руб. Заказчиком

произведена оплата выполненных работ с учетом начисленной подрядчику неустойки на сумму 1 188 829,21 руб. согласно платежному поручению №1247 от 06.11.2020.

Исходя из материалов обращения, представленного ИП Аршаниным Е.Д., установлено, что заказчиком в адрес подрядчика выставлено требование №305 от 05.02.2022, согласно которого экспертным заключением ГБУ НСО «ГВЭ НСО» от 10.03.2021 установлено несоответствие выполненных работ техническим регламентам и действующим нормативным документам. Требование заказчика об исполнении гарантийных обязательств и устранении выявленных недостатков подрядчиком было проигнорировано, в связи с чем заказчик был вынужден заключить муниципальные контракты на выполнение тех же самых работ с другим подрядчиком (ООО СК «Тракт»). По итогам приемки выполненных работ заказчик обязан выплатить ООО СК «Тракт» в общей сложности 846 061,67 руб.

С учетом изложенного заказчик потребовал возмещения убытков с подрядчика в размере 846 061,67 руб.

К требованию №305 от 05.02.2022 заказчиком приложены муниципальные контракты, заключенные с ООО СК «Тракт»: 1) №2021.828862 от 26.08.2021 на сумму 400 000,00 руб., 2) №2021.828891 от 26.08.2021 на сумму 450 000,00 руб.

Исходя из пункта 1.1 муниципального контракта №2021.828862 от 26.08.2021 предметом контракта является выполнение услуги на разработку проектно-сметной документации по объекту «Капитальный ремонт автомобильной дороги по ул. Ломоносова на территории г. Тогучина Тогучинского района Новосибирской области» в соответствии со сметой, и на условиях, предусмотренных контрактом.

Исходя из пункта 1.1 муниципального контракта №2021.828891 от 26.08.2021 предметом контракта является выполнение услуг на выполнение услуг на проведение комплекса инженерных изысканий для объекта «Капитальный ремонт автомобильной дороги по ул. Ломоносова на территории г. Тогучина Тогучинского района Новосибирской области» в соответствии со сметой, и на условиях, предусмотренных контрактом.

Заказчиком представлены пояснения на обращение ИП Аршанина Е.Д. следующего содержания.

Администрация города Тогучина Тогучинского района Новосибирской области 26.08.2021 заключила контракты с ООО СК «Тракт» на основании п. 4 ч. 1 ст. 93 Закона о контрактной системе, так как предметы контрактов на оказание услуг на разработку проектно-сметной документации с ОКПД 2 41.10.10.000 и на оказание услуг на проведение комплекса инженерных изысканий с ОКПД 2 71.12.31.000 не попадают в аукционный перечень, утверждённый распоряжением Правительства Российской Федерации от 21.03.2016 № 471-р.

У заказчика отсутствовала обязанность в содействии подрядчику для получения положительного заключения экспертизы, так как получение такого заключения не являлось предметом заключенного по итогам закупки контракта № 01513000263200000050001 от 10.04.2020. По условиям данного контракта подрядчик должен был выполнить работы и сдать заказчику результат работ надлежащего качества, соответствующий требованиям норм и стандартов Российской

Федерации, действующих на момент исполнения контракта.

В силу п. 4 ч. 1 ст. 93 Закона о контрактной системе закупка у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) может осуществляться заказчиком при осуществлении закупки товара, работы или услуги на сумму, не превышающую шестисот тысяч рублей, либо закупки товара на сумму, предусмотренную частью 12 данной статьи, если такая закупка осуществляется в электронной форме.

В соответствии ч. 2 ст. 8 Закона о контрактной системе конкуренция при осуществлении закупок должна быть основана на соблюдении принципа добросовестной ценовой и неценовой конкуренции между участниками закупок в целях выявления лучших условий поставок товаров, выполнения работ, оказания услуг. Запрещается совершение заказчиками, специализированными организациями, их должностными лицами, комиссиями по осуществлению закупок, членами таких комиссий, участниками закупок, операторами электронных площадок, операторами специализированных электронных площадок любых действий, которые противоречат требованиям данного Федерального закона, в том числе приводят к ограничению конкуренции, в частности к необоснованному ограничению числа участников закупок.

Согласно п. 1 ст. 24 Закона о контрактной системе заказчики при осуществлении закупок применяют конкурентные способы определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) или осуществляют закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя). Конкурентные способы могут быть открытыми и закрытыми. При открытом конкурентном способе информация о закупке сообщается заказчиком неограниченному кругу лиц путем размещения в единой информационной системе извещения об осуществлении закупки.

Как следует из п. 6 ст. 24 Закона о контрактной системе заказчик, за исключением случаев осуществления закупки товаров, работ, услуг путем проведения электронного запроса котировок либо закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя), обязан осуществлять закупки товаров, работ, услуг, включенных в перечень, установленный Правительством Российской Федерации, либо в дополнительный перечень, установленный высшим исполнительным органом государственной власти субъекта Российской Федерации при осуществлении закупок товаров, работ, услуг для обеспечения нужд субъекта Российской Федерации путем проведения аукционов.

Распоряжением Правительства Российской Федерации от 21.03.2016 № 471-р утвержден перечень товаров, работ, услуг, в случае осуществления закупок, которых заказчик обязан проводить аукцион в электронной форме (электронный аукцион).

Комиссия Новосибирского УФАС России установила, что услуги, оказание которых предусмотрено в муниципальных контрактах, подписанных между заказчиком и ООО СК «Тракт», действительно отсутствуют в перечне товаров, работ, услуг, в случае осуществления закупок, которых заказчик обязан проводить аукцион в электронной форме (электронный аукцион).

В соответствии с Письмом ФАС России от 14.11.2019 №ИА/100041/19 при осуществлении закупок у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) на основании пунктов 4, 5 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе, в том числе

на приобретение одноименных товаров, работ, услуг, Закон о контрактной системе не содержит ограничений.

По мнению ФАС России, само по себе неоднократное приобретение одноименных товаров, работ, услуг у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) с соблюдением требований, установленных пунктами 4, 5 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе, не является нарушением требований Закона о контрактной системе, если такие действия не являются результатом антиконкурентного соглашения (статья 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции)).

Аналогичные выводы содержатся в Письме ФАС России от 25.04.2017 №РП/27902/17, а также в Письмах Минфина России от 08.06.2022 №24-01-07/54275, от 24.07.2017 №24-05-09/47113).

В соответствии со ст. 11 Закона о защите конкуренции признаются картелем и запрещаются соглашения между хозяйствующими субъектами-конкурентами, то есть между хозяйствующими субъектами, осуществляющими продажу товаров на одном товарном рынке, или между хозяйствующими субъектами, осуществляющими приобретение товаров на одном товарном рынке, если такие соглашения приводят или могут привести (в том числе) к установлению или поддержанию цен (тарифов), скидок, надбавок (доплат) и (или) наценок; разделу товарного рынка по территориальному принципу, объему продажи или покупки товаров, ассортименту реализуемых товаров либо составу продавцов или покупателей (заказчиков); отказу от заключения договоров с определенными продавцами или покупателями (заказчиками).

Таким образом, как следует из формулировки вышеуказанной статьи для образования состава нарушения, предусмотренного в ст. 11 Закона о защите о конкуренции, для констатации признаков картеля, необходимо наличие заключения соглашения между субъектами-конкурентами.

Установлено, что ИП Аршанин Е.Д. и администрация города Тогучина Тогучинского района Новосибирской области не являются субъектами-конкурентами, осуществляющими деятельность на одном товарном рынке, а значит действия указанных лиц не обладают признаками нарушения ст. 11 Закона о защите конкуренции.

В соответствии со ст. 16 ФЗ Закона о защите конкуренции запрещаются соглашения между федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями, а также государственными внебюджетными фондами, Центральным банком Российской Федерации или между ними и хозяйствующими субъектами либо осуществление этими органами и организациями согласованных действий, если такие соглашения или такое осуществление согласованных действий приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

Таким образом, как следует из формулировки вышеуказанной статьи для образования состава нарушения, предусмотренного в ст. 16 Закона о защите конкуренции, необходимо наличие заключения соглашения как такового между

органом власти и хозяйствующим субъектом.

В обращении ИП Аршанина Е.Д. не было предоставлено данных о наличии такого соглашения, а антимонопольным органом, в свою очередь, данный факт не был установлен. Поскольку анализ закупок, проводимых администрацией города Тогучина Тогучинского района Новосибирской области, опубликованных в ЕИС, свидетельствует об отсутствии закономерности касательно участия в закупках, проводимых одним заказчиком и признанием победителем одного и того же поставщика.

В соответствии с практикой расследования дел о нарушении антимонопольного законодательства по факту наличия соглашения между органом власти и хозяйствующим субъектом, характерным признаком наличия соглашения между ними, направленного на ограничение конкуренции, является совместное, заранее обговоренное участие лиц в электронных торгах.

О наличии данного соглашения могут свидетельствовать такие факторы, как наличие каких-либо особых условий, требований, выдвигаемых для участников закупки с целью ограничить доступ и конкуренцию для данной закупки.

Поскольку контракты №2021.828862 от 26.08.2021, №2021.828891 от 26.08.2021 были заключены без проведения процедуры торгов, установить наличие вышеуказанных факторов при их заключении, не представляется возможным.

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

ИП Аршаниным Е.Д. не было предоставлено данных о наличии такого соглашения, а антимонопольным органом, в свою очередь, данный факт не был установлен.

Комиссия Новосибирского УФАС России пришла к выводу о правомерности действий заказчика при заключении муниципальных контрактов с ООО СК «Тракт». В Законе о контрактной системе отсутствуют какие-либо ограничения на осуществление закупок у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) на основании п. 4 ч. 1 ст. 93 данного Федерального закона.

Таким образом, довод заявителя о том, что заказчиком нарушены положения законодательства о контрактной системе в сфере закупок при заключении муниципальных контрактов с ООО СК «Тракт», не подтверждён.

На основании вышеизложенного и руководствуясь п. 2 ч. 15 ст. 99 Закона о контрактной системе, Комиссия Новосибирского УФАС России

РЕШИЛА:

В удовлетворении обращения ИП Аршанина Е.Д. о признании заказчика – администрации города Тогучина Тогучинского р-на Новосибирской области нарушившим законодательство о контрактной системе в сфере закупок отказать.

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